

Институт государства и права Российской академии наук
Саратовский филиал

ПРАВОВЕДЕНИЕ

Учебник

Под редакцией
доктора юридических наук, профессора
А.В. Малько

*Рекомендовано УМО в качестве **учебника**
для студентов неюридических вузов*

*Рекомендовано Учебно-методическим центром
«Классический учебник»
в качестве **учебника**
для студентов неюридических вузов*

Третье издание, стереотипное

КНОРУС
МОСКВА
2007

340(02/07) - Исударст. и права
у з а б и к.

УДК 340(075.8)
ББК 67.0я73
П68

Авторы:

А.В. Малько, д-р юрид. наук, проф. — предисловие, гл. 1—12; Г.Н. Комкова, д-р юрид. наук, проф. — гл. 13; З.И. Цыбуленко, д-р юрид. наук, проф. — гл. 14—15; Е.В. Вавилин, канд. юрид. наук, доц. — гл. 14; С.Н. Спиркин, ст. преп. — гл. 15; В.А. Абалдуев, канд. юрид. наук, доц. — гл. 16; Н.М. Конин, д-р юрид. наук, проф. — гл. 17; Н.Д. Вершило, канд. юрид. наук, доц. — гл. 18; Е.Ю. Чмыхало, канд. юрид. наук, доц. — гл. 19; Ю.И. Бытко, д-р юрид. наук, проф. — гл. 20; С.Ю. Бытко, канд. юрид. наук — гл. 20; В.Д. Холоденко, канд. юрид. наук, доц. — гл. 21; С.Ф. Афанасьев, канд. юрид. наук, доц. — гл. 22.

Правоведение : учебник / А.В. Малько [и др.] ; под. ред. А.В. Малько. — М. : КНОРУС, 2007. — 400 с.

ISBN 978-5-85971-772-9

Учебник подготовлен в соответствии с Государственным общеобразовательным стандартом по курсу «Правоведение» для студентов неюридических вузов. В работе раскрыты все основные вопросы государства и права, а также основы ведущих отраслей российского права, которые необходимо знать студентам и абитуриентам. Учебник подготовлен известными юристами-правоведами, материал изложен в доступной форме, что позволит читателю легко усвоить учебный курс.

Для студентов вузов неюридического профиля, абитуриентов, а также всех читателей, интересующихся основами права.

345/225

НЗ4
НП68

Санитарно-эпидемиологическое заключение
№ 77.99.60.953.Д.011206.11.06 от 28.11.2006 г.

Подписано в печать 16.01.2007.
Формат 60×90/16. Печать офсетная. Бумага газетная.
Усл. печ. л. 25,0. Тираж 3000 экз. Заказ № 3983.

ЗАО «КНОРУС». 129110, Москва, ул. Большая Переяславская, 46.
Тел.: (495) 680-7254, 680-0671, 680-1278.
E-mail: office@knorus.ru <http://www.book.ru>

Отпечатано в полном соответствии с качеством предоставленных
диалогитивов в ОАО «Тверской ордена Трудового Красного Знамени
полиграфкомбинат детской литературы им. 50-летия СССР».
170040, г. Тверь, проспект 50 лет Октября, 46. ☎

ISBN 978-5-85971-772-9

© Коллектив авторов, 2007
© КНОРУС, 2007

2007/52
4748
Алгоритм
логи
МК

П. Р.

ПРЕДИСЛОВИЕ

В современный период формирования правового государства, становления гражданского общества и многоукладной экономики в России как никогда ранее оказались востребованными юридические знания. Это связано прежде всего с тем, что в нашей жизни изменилась роль права. Оно стало активнее использоваться для решения насущных проблем, для разрешения разного рода конфликтов, для защиты прав и интересов различных субъектов.

Юридические знания нужны сейчас не только студентам-юристам, но и студентам иных специальностей. Без подобных знаний и жить, и работать становится все труднее. Поэтому, кроме учебников собственно для студентов-юристов, потребовались специальные учебники для студентов неюридических вузов в целях обеспечения курса «Правоведение».

Один из таких учебников и предлагается читателю. Он подготовлен в соответствии с государственным образовательным стандартом высшего профессионального образования, является адаптированным именно к учебному плану студентов неюридических вузов, написан более простым и доступным языком, с большим количеством примеров, с более подробными комментариями. В учебнике после каждой главы дается перечень контрольных вопросов для повторения. Кроме всего прочего предлагается и общий список рекомендуемой литературы для углубленного изучения курса в целом.

Учебник написан на основе современного российского законодательства и в достаточно популярной форме комментирует в случае необходимости те или иные его положения.

Авторы выражают благодарность рецензентам — доктору юридических наук, профессору С. А. Комарову и доктору юридических наук, профессору Ю. Л. Шульженко за помощь в подготовке данной рукописи к опубликованию.

**Научный редактор, профессор,
доктор юридических наук А. В. Малько**

ОБЩАЯ ЧАСТЬ

ОБЩИЕ ВОПРОСЫ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

Раздел I

ОБЩИЕ ВОПРОСЫ ГОСУДАРСТВА

Глава 1. ПОНЯТИЕ И ПРИЗНАКИ ГОСУДАРСТВА. ОСНОВНЫЕ ТЕОРИИ ВОЗНИКНОВЕНИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

I. Власть и социальные нормы догосударственного периода

Учитывая тот факт, что общество возникло гораздо раньше государства, необходимо в целях наиболее полного познания государственно-правовых институтов дать характеристику социальной власти и норм, существовавших в первобытном строе.

Независимо от того, как современные ученые относятся к членению исторического процесса, ни у кого в общем-то нет сомнений в том, что начальным этапом этого процесса был первобытнообщинный строй, охватывающий весь огромный период времени от появления на Земле человека до становления первых классовых обществ и государств, а также обычно сопутствующего им возникновения упорядоченной письменности.

Первобытнообщинный строй был самым длительным по времени — более миллиона лет — этапом истории человечества. Определить его нижнюю грань сколько-нибудь точно нелегко, ибо во вновь обнаруживаемых костных останках наших далеких предков большинство специалистов видит то предчеловека, то человека, и время от времени преобладающее мнение меняется. В современный период одни ученые считают, что древнейший человек (а тем самым и первобытное, дикое общество) возник порядка 1,5—1 миллиона лет назад, другие относят его появление к более позднему времени. Верхняя же грань первобытнообщинного строя колеблется в пределах последних 5—6 тысяч лет, различаясь на разных континентах. В Азии и Африке первые государства сложились на рубеже 4 и 3 тысячелетий до н. э., в Америке — 1 тысячелетии н. э., в других частях земного шара — еще позднее.

Любое общество представляет собой своего рода целостный социальный организм (систему), который отличается той или иной степенью организованности, упорядоченности общественных отношений. Из

этого следует, что для каждого общества характерны определенная система управления (социальная власть) и регулирования поведением людей при помощи определенных общих правил (социальных норм).

Как только появляется общество, сразу же возникает потребность в управлении, ибо каждый отдельный член его имел собственные интересы. Данные интересы без их согласования способны «разорвать» общество, так как именно интересы выступают решающим личностным регулятором. Для обеспечения нормальной жизнедеятельности, прогрессивного развития социальных связей требуется объединить эти интересы на общее благо. Но соединить можно лишь при сочетании во многом индивидуальной выгоды (личный интерес) с социальной выгодой (общественным интересом). Такое соединение достигается главным образом лишь благодаря существованию в обществе правил поведения (норм) и власти, которая бы проводила в жизнь и обеспечивала названные нормы.

Для первобытнообщинного строя были характерны следующие черты:

— наличие лишь примитивных орудий и неспособность человека без помощи всего рода выжить и обеспечить себя пищей, одеждой, жилищем. Но даже работая совместно, коллективно, люди не могли произвести больше, чем потребляли. Поэтому в таком обществе не было излишков продуктов, не было частной собственности и, соответственно, бедных и богатых. Экономически все были равны;

— экономическое равенство обуславливало и политическое равенство. Все взрослое население рода — и мужчины, и женщины — имели право участвовать в обсуждении и решении любого вопроса, связанного с деятельностью рода.

Социальная власть, существовавшая в догосударственный период, обладала следующими главными чертами:

1) базировалась на семейных отношениях, ибо основой организации общества был род (родовая община), то есть объединение людей по действительному или предполагаемому кровному родству, а также общности имущества и труда. Род формировался в период, когда на смену беспорядочным половым связям пришла семья, основанная на коллективном, а потом и парном браке. Каждый род выступал в качестве хозяйственной единицы, собственника средств производства, организатора общего трудового процесса. Роды образовывали более крупные объединения (фратрии, племена, союз племен). Поскольку род (родовая община) играл решающую роль в жизни первобытного общества, данная эпоха так и стала называться — «первобытнообщинный строй», а его социальная организация — родоплеменной. Следовательно, социальная власть распространялась только в рамках рода, выражала его волю и базировалась на кровных связях;

2) была непосредственно общественной, строилась на началах первобытной демократии, самоуправления (то есть субъект и объект власти совпадали);

3) опиралась на авторитет, уважение, традиции членов рода;

4) органами власти выступали как само общество в целом (родовые собрания, вече), так и его представители (старейшины, советы старейшин, военачальники, вожди, жрецы и т. п.), которые решали все важнейшие вопросы жизнедеятельности первобытного общества.

Особенностью социальных норм в догосударственный период являлось то, что они по сути дела входили в самую жизнедеятельность людей, выражая и обеспечивая социально-экономическое единство рода, племени.

Социальные нормы первобытного общества обеспечивали существование присваивающей экономики и продолжение рода, регулировали определенные способы добывания пищи и брачно-семейные отношения. Их называли «мононормами», ибо они по большому счету выражали главный интерес того общества — выжить. Этот интерес собирал силы в обществе для того, чтобы протовостоять стихии, различным опасностям.

Мононормы выступали и нормами организации социальной жизни, и нормами первобытной морали, и ритуалами и т. п. Так, естественное разделение функций в трудовом процессе между мужчиной и женщиной, взрослым и ребенком рассматривалось одновременно и как производственный обычай, и как требование нравственности, и как веление первобытной религии.

Признаки социальных норм, существовавших в догосударственный период:

1) регулировали отношения между людьми, что стало отличать их от норм несоциальных — технических, физиологических и других, которые регулировали и регулируют отношения человека к природным, материальным объектам, орудиям труда и т. п.;

2) отношения в первобытном обществе регулировались главным образом обычаями (то есть исторически сложившимися правилами поведения, вошедшими в привычку в результате многократного применения в течение длительного времени);

3) существовали в поведении и в сознании людей, не имея, как правило, письменной формы выражения;

4) обеспечивались в основном силой привычки, а также соответствующими мерами убеждения (внушения) и принуждения (изгнание из рода);

5) ведущим в них способом регулирования выступал запрет (система табу) как самый простой и элементарный прием воздействия, отсутствие собственно прав и обязанностей;

6) были продиктованы «естественно-природной» основой присваивающего общества, в котором и человек являлся частью природы;

7) выражали интересы всех членов рода и племени.

2. Понятие и признаки государства

В политико-юридической литературе существует множество дефиниций понятия «государство». Его определяют и как «общественный союз свободных людей с принудительно установленным мирным порядком посредством предоставления исключительного права принуждения только органам государства» (Н. Коркунов); и как «естественно возникшую организацию властвования, предназначенную для охраны определенного правопорядка» (Л. Гумплович); и как «союз членов социальных групп, основанный на общечеловеческом принципе справедливости, под соответствующей ему верховной властью» (Л. Тихомиров); и как «союз людей, властвующий самостоятельно и исключительно в пределах определенной территории» (Е. Трубецкой); и как «союз людей, организованный на началах права, объединенный господством над единой территорией и подчинением единой власти» (И. Ильин) и т. д. и т. п.

Общим во всех данных определениях выступает то, что названные ученые включали в качестве специфических видовых отличий государства такие его важнейшие *содержательные* характеристики, как **народ, публичную власть и территорию**. По большому счету, они понимали под государством соединение людей под одной властью и в пределах одной территории.

В принципе это верный подход. Только необходимо помнить, что далеко не любое государство в своей политике далеко не всегда воплощает волю (интересы) всего народа, большинства граждан. Как правило, бывает наоборот. Оно обеспечивает интересы преимущественно лишь каких-то классов, слоев, элит, наций и т. п., что важно учитывать при рассмотрении сущности данного конкретного государства.

Поэтому, по нашему мнению, *государство* — есть организация политической власти, содействующая преимущественному осуществлению конкретных классовых, общечеловеческих, религиозных, национальных и других интересов в пределах определенной территории.

Государство — это выделившаяся из общества и обусловленная его социально-экономическим укладом, традициями, культурой политическая организация суверенной публичной власти. Возникнув как продукт социальной жизнедеятельности, государство не совпадает с обществом и выступает по отношению к нему управляющей системой. Эта система имеет четкую внутреннюю организацию, специфический механизм взаимодействия структурных элементов.

Государство характеризуется следующими признаками, отличающими его как от догосударственных, так и негосударственных организаций:

1) наличие публичной власти, выделенной из общества и не совпадающей с населением страны (государство обязательно обладает аппаратом управления, принуждения, правосудия, ибо публичная власть — это чиновники, армия, полиция, суды, а также тюрьмы и другие учреждения);

2) система налогов и займов (выступая основной доходной частью бюджета любого государства, они необходимы для проведения определенной политики и содержания государственного аппарата, людей, не производящих материальных ценностей и занятых только управленческой деятельностью);

3) территориальное деление населения (государство объединяет своей властью и защитой всех людей, населяющих его территорию, независимо от принадлежности к какому-либо роду, племени, учреждению; в процессе становления первых государств территориальное деление населения, начавшееся в процессе общественного разделения труда, превращается в административно-территориальное; на этом фоне возникает новый общественный институт — подданство или гражданство);

4) право (государство не может существовать без права, так как последнее юридически оформляет государственную власть и тем самым делает ее легитимной, определяет юридические рамки и формы осуществления функций государства и т. п.);

5) монополия на правотворчество (издает законы, подзаконные акты, создает юридические прецеденты, санкционирует обычаи, трансформируя их в юридические правила поведения);

6) монополия на легальное применение силы, физического принуждения (возможность лишить граждан высших ценностей, каковыми являются жизнь и свобода, определяет особую действенность государственной власти);

7) находится в устойчивых правовых связях с населением, проживающим на его территории (гражданство);

8) обладает определенными материальными средствами для проведения своей политики (государственная собственность, бюджет, валюта и т. п.);

9) выступает единственным официальным представителем всего общества (никакая иная структура не вправе представлять всю страну);

10) суверенитет (присущее государству верховенство на своей территории и независимость в международных отношениях). В обществе власть может существовать в разных видах: партийная, семейная, религиозная и т. п. Однако властью, решения которой обязательны для всех граждан, организаций и учреждений, обладает лишь государство, которое осуществляет свою высшую власть в пределах собственных границ. Верховенство государственной власти означает: а) ее безусловное распространение на население и все социальные структуры общества; б) монопольную возможность применения таких средств воздействия (принуждения, силовых методов, вплоть до смертной казни), которыми не располагают другие субъекты политики; в) осуществление властных полномочий в специфических формах, прежде всего юридических (правотворческой, правоприменительной и правоохранительной); г) прерогативу государства отменять, признавать ничтожными акты других субъектов политики, если они не соответствуют установлениям государства. Государствен-

ный суверенитет включает такие основополагающие принципы, как единство и неделимость территории, неприкосновенность территориальных границ и невмешательство во внутренние дела. Если какое бы то ни было иностранное государство или внешняя сила нарушает границы данного государства или заставляет его принять то или иное решение, не отвечающее национальным интересам его народа, то говорят о нарушении его суверенитета. А это явный признак слабости данного государства и его неспособности обеспечить собственный суверенитет и национально-государственные интересы. Понятие «суверенитет» имеет для государства такое же значение, что и понятие «права и свободы» для человека;

11) символы — герб, флаг, гимн (символ — это знак вещественный, графический, звуковой, что-либо обозначающий), которые призваны обозначать носителей государственной власти, принадлежность чего-либо к государству. Гербы помещают на зданиях, где расположены органы государства, на пограничных столбах, на форменной одежде государственных служащих (военнослужащих и др.). Флаги вывешиваются на тех же зданиях, а также в местах, где проводятся международные конференции, символизируя присутствие на них официальных представителей соответствующего государства, и т. д.

3. Соотношение государства с обществом

Общество (в широком смысле) — совокупность исторически сложившихся форм совместной деятельности людей; (в узком) — исторически конкретный тип социальной системы, определенная форма общественных отношений.

Общество и государство — понятия несовпадающие. Первое шире второго, ибо в обществе кроме государства есть и негосударственные структуры (политические партии, политические движения, общественные организации и объединения, трудовые коллективы и т. д.). Государство — есть лишь политическая часть общества, его элемент.

Государство занимает в обществе центральное положение и играет в нем главную роль. По характеру государства можно судить о характере всего общества, его сущности.

Государство по отношению ко всему обществу выступает как средство управления, ведения общих дел (обеспечивая порядок и общественную безопасность), а по отношению к противникам господствующего класса нередко как орудие подавления и насилия.

Хронологически рамки общества и государства тоже не совпадают: первое возникло раньше и имеет более богатую историю своего развития, нежели второе. Рожденное развивающимся обществом, государство приобретает по отношению к нему относительную самостоятельность. Причем степень этой самостоятельности постоянно изменяется, зависит от внутренних и внешних условий их взаимодействия.

С появлением государства начинается сложная и противоречивая история его взаимодействия с обществом. Как форма организации общества и управляющая система, государство должно выполнять функции в интересах большинства граждан, разрешать возникающие между ними противоречия, преодолевать кризисные ситуации. Вместе с тем иногда государство может играть и деструктивную роль — возвышаться над создавшим его обществом, превращаться из «слуги» в «хозяина» и т. п.

Воздействие общества на государство принято считать прямой связью, а воздействие государства на общество — обратной. Многогранное обратное воздействие развитого государства на общество — ключевая, но недостаточно изученная проблема, главное в которой — соотношение между сознательным государственно-правовым регулированием социально-экономической жизни и стихийным рыночным саморегулированием.

4. Соотношение и взаимосвязь государства и права

При рассмотрении соотношения двух понятий важно выявить их общие и отличительные признаки. Другими словами, требуется определить, в чем проявляются их единство и различие.

Единство состоит в том, что государство и право:

- 1) возникают и развиваются совместно;
- 2) имеют одинаковые подходы к сущности и типологии;
- 3) выступают средствами управления, инструментами власти;
- 4) призваны сочетать и обеспечивать личные, групповые и общественные интересы;
- 5) основаны на едином базисе, определяются социально-экономическими и духовными факторами и т. п.

Различия между государством и правом:

- 1) если государство есть особая организация политической власти, то право есть социальный регулятор;
- 2) если государство выражает силу, то право — волю;
- 3) если первичным элементом государства является государственный орган, то первичным элементом права — норма;
- 4) они также не совпадают по формам, функциям и т. д.

Взаимодействие государства и права:

— с одной стороны, воздействие государства на право состоит в том, что первое формирует, изменяет, отменяет второе (правотворчество), а также реализует и охраняет его (правоприменение);

— с другой стороны, право воздействует на государство, упорядочивая деятельность государственного аппарата, устанавливая компетенцию его органов.

Выделяют два основных типа взаимоотношения между государством и правом:

- 1) когда государство стоит над правом, выступая определяющим фактором (характерно для антидемократических государств);
- 2) когда право стоит над государством, выступая его ограничителем (характерно для правовых государств).

5. Причины и формы возникновения государства

Государство — политическая структура особого рода, возникшая на определенном этапе общественного развития и представляющая собой центральный институт власти в политической системе конкретного общества.

Вопрос о происхождении государства является дискуссионным. О причинах возникновения государства говорится в различных теориях: теологической (божественная сила); договорной (сила разума, сознания); в психологической (факторы психики человека); органической (биологические факторы); материалистической (социально-экономические факторы); теории насилия (военно-политические факторы) и т. д.

В каждой из теорий есть свои рациональные зерна, позитивные моменты, отражающие действительность в той или иной ее части. Вместе с тем в них есть и свои слабые стороны, за которые их можно критиковать.

Разложение первобытного общества с его родовой организацией и становление государственной власти в различных исторических условиях имели свои специфические особенности. Формирование государства — длительный процесс, который у различных народов мира шел разными путями.

На Востоке наибольшее распространение получила такая форма, как «азиатский способ производства» (Египет, Вавилон, Китай, Индия и т. п.). Подобный путь возникновения государства во многом связан с необходимостью проведения в данных обществах масштабных социальных работ (строительство и эксплуатация ирригационных сооружений, организация поливного земледелия и т. п.). Поэтому здесь устойчивыми оказались социально-экономические структуры родового строя — земельная община, коллективная собственность и другие, которые в наибольшей мере соответствовали характеру данных задач. Первые государства, возникшие на Древнем Востоке, были доклассовыми, они одновременно и эксплуатировали сельские общины, и управляли ими, то есть выступали организаторами производства.

По другому историческому пути шел процесс в Афинах и Риме, где рабовладельческое государство возникло в результате появления частной собственности и раскола общества на классы.

Афины — это самая чистая, классическая форма возникновения государства, поскольку государство появляется непосредственно из классовых противоположностей, развивающихся внутри родового строя. Две революции, происшедшие на протяжении одного столетия и закрепленные реформами Солона (594 г. до н. э.) и Клисфена (509 г. до н. э.),

привели к окончательному разрушению старого, родового устройства, существовавших форм правления, к территориальному разделению населения и образованию политической власти с ее законодательными, законосовещательными, исполнительными органами, постоянным войском, полицией и таможенной стражей, тюрьмами и другими государственными учреждениями. Возникновение Афинского рабовладельческого государства — типичный пример образования государства.

Особенности создания Римского государства состояли в том, что этот процесс был ускорен борьбой плебеев с римской родовой знатью — патрициями. Плебеи были лично свободными людьми из населения покоренных территорий, но стояли вне римских родов и не являлись частью римского народа. Владея земельной собственностью, плебеи должны были платить налоги и отбывать военную службу, они были лишены права занимать какие-либо должности, не могли пользоваться и распоряжаться римскими землями. Борьба плебеев как основной революционной силы против привилегий патрициев была главным образом борьбой против древнего общественного строя, покоившегося на кровных узах. Победа плебеев в этой борьбе взорвала старую, родовую организацию и воздвигла государственное устройство, основанное на территориальном делении и имущественных различиях.

Возникновение древнегерманского государства в значительной степени связано с завоеванием германскими племенами обширных чужих территорий — западной части Римской империи. Данные племена, имевшие к тому времени еще родовое устройство, не могли с помощью своих организаций управлять римскими провинциями, ибо для господства над ними родовая организация не была приспособлена. Понадобился специальный аппарат принуждения и насилия. Простой верховный военачальник превращался в настоящего монарха, а народное достояние — в королевское имущество; органы родового строя были быстро преобразованы в государственные органы.

Вместе с тем важно учитывать, что ряд ученых придерживается такой точки зрения, что Германия, Россия и некоторые другие государства возникли не как феодальные (с классическими признаками подобной государственности — закреплением крестьянства и крупной частной собственностью на землю), а как прафеодальные (с соответствующими признаками — знать еще не имела крупной частной собственности на землю, а крестьяне сохраняли как свободу, так и собственность на землю).

Итак, *во-первых*, государство существовало не всегда (значительную часть своей истории человечество прожило без данной организации политической власти); *во-вторых*, оно возникло как социальный институт, как продукт общественного развития; *в-третьих*, на определенном этапе развития общества, когда возникла потребность в особом социальном управлении и особых социальных правилах поведения; *в-четвертых*, под влиянием целой системы факторов.

Как бы ни был длителен процесс формирования государства, во всех случаях это объективно закономерный процесс, обусловленный, прежде всего, внутренним развитием общества, его различными социально-экономическими, военно-политическими, культурно-историческими, национально-психологическими, нравственно-религиозными, эколого-географическими и другими обстоятельствами. В зависимости от тех или иных причин спектр названных факторов мог меняться, но всегда это было известное сочетание указанных начал при обязательной доминанте какого-либо одного из них.

Нужно заметить, что сейчас в мире насчитывается более двухсот государств. Однако процесс возникновения новых государств вовсе не завершился. Большие страны подчас могут распадаться на более мелкие; мелкие могут объединяться в более крупные. Существует еще немало народностей и наций, не имеющих собственных государств. Они прилагают к этому определенные усилия. Речь идет, например, о палестинцах, курдах, тиморцах и др. Так что проблема появления государств вовсе не решена раз и навсегда. Могут зародиться новые причины и формы такого возникновения, что, бесспорно, только обогатит теорию государства.

6. Основные теории возникновения государства

Основные теории происхождения государства — теологическая, патриархальная, договорная, насилия, органическая, материалистическая, психологическая, патримониальная и ирригационная — выступают наиболее распространенными учениями о конкретных доминирующих способах и процессе появления такого социального института, как государство, включают в себя системы взглядов, аргументирующие в качестве главной ту или иную причину возникновения государственности.

Теологическая теория происхождения государства получила распространение в Средневековье в трудах Аквинского; в современных условиях ее развили идеологи исламской религии, католической церкви (Маритен, Мерсье и др.).

По мнению представителей данной доктрины, государство — продукт божественной воли, в силу чего государственная власть — вечна и незыблема, зависима главным образом от религиозных организаций и деятелей. Отсюда каждый обязан подчиняться государю во всем. Существующее социально-экономическое и правовое неравенство людей предопределено той же божественной волей, с чем необходимо смириться и не оказывать сопротивления продолжателю на земле власти Бога. Следовательно, непослушание государственной власти может расцениваться как непослушание Всевышнему.

Придавая государству и государям (как представителям и выразителям божественных велений) ореол святости, идеологи данной теории поднимали и поднимают их престиж, способствовали и способствуют утверждению в обществе порядка, согласия, духовности. Особое внима-

ние здесь уделяется «посредникам» между Богом и государственной властью — церкви и религиозным организациям.

Вместе с тем данная доктрина умаляет влияние социально-экономических и иных отношений на государство и не позволяет определить, как совершенствовать форму государства, как улучшать государственное устройство. К тому же теологическая теория в принципе недоказуема, ибо построена в основном на вере.

К наиболее известным представителям *патриархальной теории* происхождения государства можно отнести Аристотеля, Филмера, Михайловского и др.

Они обосновывают тот факт, что люди — существа коллективные, стремящиеся к взаимному общению, приводящему к возникновению семьи. В последующем развитие и разрастание семьи в результате объединения людей и увеличения числа этих семей и приводит, в конечном счете, к образованию государства.

Отсюда власть государя — есть продолжение власти отца (патриарха) в семье, которая выступает неограниченной. Поскольку признается изначально божественное происхождение власти «патриарха», подданным предложено покорно подчиняться государю. Всякое сопротивление такой власти недопустимо. Лишь отеческая забота царя (короля и т. п.) способна обеспечить необходимые для человека условия жизни.

Как и в семье отец, так и в государстве монарх не выбирается, не назначается и не смещается подданными, ибо последние — его дети.

Разумеется, известная аналогия государства с семьей возможна, так как структура современной государственности возникла не сразу, а развивалась от простейших форм, которые, действительно, вполне могли быть сравнимы со структурой первобытной семьи. Кроме того эта теория создает ореол святости, уважения государственности власти, «родственности» всех в единой стране.

Вместе с тем представители данной доктрины упрощают процесс происхождения государства, по сути дела экстраполируют понятие «семья» на понятие «государство», а такие категории, как «отец», «члены семьи» необоснованно отождествляются соответственно с категориями «государь», «подданные». К тому же по свидетельству историков семья (как социальный институт) возникала практически параллельно с возникновением государства в процессе разложения первобытнообщинного строя.

Договорная теория происхождения государства получила распространение в наиболее логически завершенном виде в XVII—XVIII веках в трудах Гроция, Руссо, Радищева и др.

По мнению представителей данной доктрины, государство возникает как продукт сознательного творчества, как результат договора, в который вступают люди, находившиеся до этого в «естественном», первобытном состоянии. Государство — это рациональное объединение людей

на основе соглашения между ними, в силу которого они передают часть своей свободы, своей власти государству. Изолированные же до происхождения государства индивиды превращаются в единый народ. В итоге, у правителей и общества возникает комплекс взаимных прав и обязанностей, и соответственно — ответственность за невыполнение последних.

Так, государство имеет право принимать законы, собирать налоги, наказывать преступников и т. п., но обязано защищать свою территорию, права граждан, их собственность и т. д. Граждане обязаны соблюдать законы, платить налоги и пр., в свою очередь они имеют право на защиту свободы и собственности, а в случае злоупотребления правителями властью расторгнуть договор с ними даже путем свержения. С одной стороны, договорная теория была крупным шагом вперед в познании государства, ибо порывала с религиозными представлениями о происхождении государственности и политической власти. Эта концепция имеет и глубокое демократическое содержание, обосновывая естественное право народа на свержение власти негодного правителя, вплоть до восстания.

С другой стороны, слабым звеном данной теории является схематичное, идеализированное и абстрактное представление о первобытном обществе, которое якобы на определенном этапе своего развития осознает необходимость соглашения между народом и правителями. Очевидна недооценка в происхождении государственности объективных (прежде всего социально-экономических, военно-политических и пр.) факторов и преувеличение в этом процессе факторов субъективных.

Теория насилия в наиболее логически завершенном виде возникла в XIX веке в трудах Дюринга, Гумпловича, Каутского и др. Причину происхождения государственности они видели не в экономических отношениях, божественном провидении и общественном договоре, а в военно-политических факторах — насилии, порабощении одних племен другими. Для управления завоеванными народами и территориями нужен аппарат принуждения, которым и стало государство.

По мнению представителей данной доктрины, государство — «естественно» (то есть путем насилия) возникшая организация властвования одного племени над другим. А это насилие и подчинение властвующим подвластных является основой возникновения экономического господства. В результате войн племена перерождались в касты, сословия и классы. Завоеватели превращали покоренных в рабов.

Следовательно, государство — не итог внутреннего развития общества, а навязанная ему извне сила.

С одной стороны, военно-политические факторы в образовании государственности отвергать полностью нельзя. Исторический опыт подтверждает, что элементы насилия сопровождали процесс возникновения многих государств (например, древнегерманского, древненемецкого).

С другой стороны, важно помнить, что степень использования насилия в этом процессе была разная. Поэтому насилие следует рассматривать в качестве одной из причин возникновения государства наряду с иными. К тому же военно-политические факторы в ряде регионов играли в основном вторичные роли, уступая первенство социально-экономическим.

Органическая теория происхождения государства получила широкое распространение во второй половине XIX века в трудах Спенсера, Вормса, Прейса и др. Именно в эту эпоху наука, в том числе и гуманитарная, испытала на себе мощное влияние идеи естественного отбора, высказанной Дарвиным.

По мнению представителей данной доктрины, государство — это организм, постоянные отношения между частями которого аналогичны постоянным отношениям между частями живого существа. То есть государство — продукт социальной эволюции, которая выступает в этой связи лишь разновидностью эволюции биологической.

Государство, будучи разновидностью биологического организма, имеет мозг (правителей) и средства выполнения его решений (подданных).

Подобно тому, как среди биологических организмов в результате естественного отбора выживают наиболее приспособленные, так и в социальных организмах в процессе борьбы и войн (тоже естественного отбора) складываются конкретные государства, формируются правительства, совершенствуется структура управления. Таким образом, государство практически уравнивается с биологическим организмом.

Отрицать влияние биологических факторов на процесс происхождения государственности было бы неправильно, ибо люди — не только социальные, но и биологические организмы.

Вместе с тем нельзя механически распространять все закономерности, присущие только биологической эволюции, на социальные организмы, нельзя полностью сводить проблемы социальные к проблемам биологическим. Это хотя и взаимосвязанные между собой, но разные уровни жизни. Подчиняющиеся различным закономерностям и имеющие в своей основе различные причины возникновения.

К представителям *материалистической теории* происхождения государства обычно относят Маркса, Энгельса, Ленина. Они объясняют возникновение государственности прежде всего социально-экономическими причинами.

Первостепенное значение для развития экономики, а следовательно, и для появления государственности, имели три крупных разделения труда (от земледелия отделилось скотоводство и ремесло, обособился класс людей, занятых только обменом). Подобное разделение труда и связанное с ним совершенствование орудий труда дали толчок росту его производительности. Возник избыточный продукт, который, в конечном счете, и привел к возникновению частной собственности, в резуль-

ПОДР.

2007/52
4748

Alisher Navoiy
nomidagi
O'zbekiston Axborot
17

тате чего общество раскололось на имущие и неимущие классы, на эксплуататоров и эксплуатируемых.

Важнейшим последствием появления частной собственности выступает выделение публичной власти, уже не совпадающей с обществом и не выражающей интересы всех его членов. Властная роль переходит к богатым людям, превращающимся в категорию управляющих. Они создают для защиты своих экономических интересов новую политическую структуру — государство, которое, прежде всего, служит как инструмент проведения воли имущих.

Таким образом, государство — возникло преимущественно в целях сохранения и поддержки господства одного класса над другим, а также в целях обеспечения существования и функционирования общества как целостного организма.

Вместе с тем в данной теории весьма заметно увлечение экономическим детерминизмом и классовыми антагонизмами при одновременной недооценке национальных религиозных, психологических, военно-политических и иных причин, влияющих на процесс происхождения государственности.

Среди наиболее известных представителей *психологической теории* происхождения государства можно выделить Петражицкого, Тарда, Фрейда и др. Они связывают появление государственности с особыми свойствами человеческой психики: потребностью людей во власти над другими людьми, стремлением подчиняться, подражать.

Причины происхождения государства заключаются в тех способностях, которые первобытный человек приписывал племенным вождям, жрецам, шаманам, колдунам и др. Их магическая сила, психическая энергия (они делали охоту удачной, боролись с болезнями, предугадывали события и т.п.) создавали условия для зависимости сознания членов первобытного общества от вышеназванной элиты. Именно из власти, приписываемой этой элите и возникает власть государственная.

Вместе с тем всегда существуют лица, которые не согласны с властью, проявляют те или иные агрессивные стремления, инстинкты. Для удержания в узде подобные психические начала личности и возникает государство.

Следовательно, государство необходимо как для удовлетворения потребностей большей части в подчинении, послушании, повиновении определенным лицам в обществе, так и для подавления агрессивных влечений некоторых индивидов. Отсюда природа государства — психологическая, коренящаяся в закономерностях человеческого сознания. Государство, по мнению представителей данной теории, продукт разрешения психологических противоречий между инициативными (активными) личностями, способными к принятию ответственных решений, и пассивной массой, способной лишь к подражательным действиям, исполняющим данные решения.

Бесспорно, психологические закономерности, с помощью которых осуществляется человеческая деятельность, важный фактор, оказывающий влияние на все социальные институты и которые ни в коем случае игнорировать нельзя. Взять, к примеру, только проблему харизмы, чтобы убедиться в этом.

С другой стороны, роль психологических свойств личности (иррациональных начал) не следует преувеличивать в процессе происхождения государства. Они не всегда выступают в качестве решающих причин и должны рассматриваться именно лишь как моменты государствообразования, ибо сама человеческая психика формируется под влиянием соответствующих социально-экономических, военно-политических и иных внешних условий.

7. Особенности возникновения права

Право, как социальный институт возникает практически вместе с государством, ибо во многом они призваны обеспечивать эффективность действия друг друга. Как невозможно существование государства без права (последнее организует политическую власть, выступает зачастую средством осуществления политики конкретного государства), так и права без государства (которое устанавливает, применяет и гарантирует юридические нормы). Именно органы государства становятся основными структурами, контролирующими выполнение правовых предписаний и реализующими в случае их нарушения соответствующие юридические санкции.

Если признать тот факт, что государство вызвано к жизни для экономического и политического управления всевозможными общественными делами, то для их реального осуществления оно должно было принимать общеобязательные правила поведения в виде юридических норм или придать общеобязательность правовым обычаям. Право — единственная форма, в которой государство может выражать свои веления в качестве общеобязательных.

Причины и условия, вызвавшие к жизни право, во многом аналогичны причинам, породившим государство. Однако между мононормами первобытного общества и нормами права существовала более глубокая преемственность, чем между органами родового самоуправления и органами государства. Вековые, проверенные многими поколениями обычаи расценивались как данные свыше, как правильные и справедливые. Наиболее ценные из них были санкционированы государством.

Право исторически возникло как классовое явление и выражало, прежде всего, волю и интересы экономически господствующих классов. Чтобы убедиться в этом, достаточно посмотреть древнейшие правовые акты рабовладельческой и феодальной эпох. Так, если раньше в случае кражи решающее значение придавалось тому, кем (сородичем или чужаком) она совершена (сородича обычно лишь принуждали вернуть похищенное), то теперь всякое посягательство на собственность влекло за

собой жесткое наказание, а посягательство на имущество знати каралось особенно жестоко.

Например, по Законам Хаммурапи за любую кражу имущества вор возмещал собственнику в 10-кратном размере, а если похищенное имущество было «божьим или дворцовым», то есть принадлежало служителям религии или высшим государственным органам, то предусматривалось возмещение в 30-кратном размере. Более того, в особой статье прямо указывалось: «Если человек украдет достояние бога или дворца, то этого человека должно убить, а также того, кто примет из его рук украденное, должно убить».

При нанесении побоев, увечье, убийстве, при оскорблении словом первостепенное значение приобрел вопрос не о родоплеменной, а о социальной принадлежности сторон. Например, во многих племенах кровь благородного оценивалась вдвое и втрое выше, чем кровь простолюдина, а часто вообще не имела цены, то есть не подлежала материальному возмещению.

Если обычаи содержались в сознании и поведении людей, то правовые нормы начали оформляться письменно для всеобщего сведения. Формальная определенность права — его важнейший признак, без которого права в принципе быть не может.

Право более сложный регулятор, чем обычаи, ибо кроме запретов в нем используются и такие способы правового воздействия, как дозволения и обяывания, создающие широкие возможности для разноуровневого упорядочения общественных отношений. Возникновение права — следствие усложнения социальных связей, обострения противоречий в обществе, с регулированием которых первобытные нормы справлялись все меньше и меньше.

Правовые нормы складывались преимущественно тремя основными путями:

1) перерастание мононом (первобытных обычаев) в нормы обычного права и санкционирование их в этой связи силой государства;

2) правотворчество государства, которое выражается в издании специальных документов, содержащих юридические нормы, — нормативных актов (законов, указов, постановлений и т. п.);

3) судебное право, состоящее из конкретных решений (принимаемых судебными органами и приобретающих характер образцов, эталонов для решения других аналогичных дел).

На процесс возникновения и развития права также оказывало влияние множество различных факторов, специфика географических, культурно-исторических и иных обстоятельств. В частности, на Востоке, где весьма велика роль традиций, обычаев, религии, право возникает под их сильным воздействием. Основными источниками права здесь выступают нравственно-религиозные воззрения и нормы (идеи Конфуция в Китае, Законы Ману в Индии, Коран в мусульманских странах и т. п.). В Европе же кроме обычаев все больше заявляли о себе правотворчество

государственных органов (законодательные акты) и судебное право (прецеденты).

Контрольные вопросы:

1. Дайте общую характеристику социальной власти, существовавшей в догосударственный период?
2. Каковы основные признаки государства?
3. Как государство соотносится с правом?
4. Назовите причины и формы происхождения государства.
5. Какие факторы выступают главными в процессе происхождения государства с точки зрения материалистической теории?
6. В чем специфика возникновения права?

Глава 2. СУЩНОСТЬ, ФУНКЦИИ И МЕХАНИЗМ (АППАРАТ) ГОСУДАРСТВА. ПОЛИТИЧЕСКАЯ СИСТЕМА ОБЩЕСТВА

1. Государственная власть как особая разновидность социальной власти

Власть — сложный, многоаспектный феномен, проявляющийся в разных организационных формах, методах и способах ее осуществления, системе отношений, целях и т. д.

Под *социальной властью* можно понимать присущее всякой общности людей отношение господства и подчинения между субъектами, опирающееся на принуждение.

Социальная власть неотъемлема от любой организованной, более или менее устойчивой и целенаправленной общности людей. Она с неизбежностью присуща и роду, и племени, и семье, и общественной организации, и партии, и государству, и обществу в целом, и т. п. Это — важнейшее средство функционирования социальных структур и институтов, существенный элемент любой организации социальной жизни.

Власть придает обществу целостность, управляемость, служит важнейшим фактором организованности и порядка. Иными словами, это системообразующий элемент, обеспечивающий социальную жизнеспособность. Под воздействием власти общественные отношения становятся целенаправленными, приобретают характер управляемых и контролируемых связей, а совместная жизнь людей делается организованной и упорядоченной. Необходимость социальной власти в коллективах проистекает из совместной осознанной общественной деятельности, что предполагает разделение труда, регулирование поведения, установле-

ние определенной иерархии, порядка взаимоотношений людей в коллективе и коллективов между собой.

Государственная же власть представляет собой особую разновидность социальной власти. В литературе по-разному понимается соотношение категорий «государственная власть» и «политическая власть».

Согласно одной точке зрения государственная власть — более узкая категория, чем политическая власть, ибо последняя осуществляется не только государством, но и другими звеньями политической системы общества: органами местного самоуправления, партиями, политическими движениями, общественными организациями и т. п. Так, в соответствии со ст. 3 и 12 Конституции Российской Федерации органы местного самоуправления не входят в государственный аппарат, хотя и осуществляют власть.

Вместе с тем, если государственная власть выступает от имени всего общества, то политическая — зачастую от какой-либо его части или социальной группы, являющейся субъектом политического властвования. В отличие от власти политической, государственная власть имеет свойственные ей три основные ветви — законодательную, исполнительную и судебную с соответствующими прерогативами. Иными словами, подобно тому, как политическую систему общества нельзя сводить только к государству, так и политическую власть нельзя отождествлять с властью государственной.

Согласно другой точке зрения, понятие «политическая власть» тождественно категории «государственная власть», так как политическая власть исходит от государства и реализуется не иначе как при его (прямом или косвенном) участии, разрешении и пр.

Государственная власть — это публично-политическое отношение господства и подчинения между субъектами, опирающееся на государственное принуждение.

Характерные черты государственной власти:

- 1) распространяется на все общество (это единственная власть, которая имеет отношение ко всем лицам, проживающим в данной стране, является общеобязательной);
- 2) носит публично-политический характер (призвана выполнять общественные функции, решать общие дела, упорядочивать процесс удовлетворения различного рода интересов);
- 3) опирается на государственное принуждение (имеет право применять силу, когда это необходимо для достижения законных и справедливых целей);
- 4) осуществляется специальными лицами (чиновниками, политиками и т. п.);
- 5) устанавливает систему налогов;
- 6) организует население по территориальному признаку;
- 7) характеризуется легитимностью и легальностью.

Легитимность и легальность власти — понятия не совпадающие. Если легальность означает юридическое обоснование власти, ее соответствие правовым нормам, что выступает ее юридической характеристикой, то легитимность — это доверие и оправдание власти, что выступает ее нравственной характеристикой. Любая власть, издающая законы, даже непопулярные, но обеспечивающая их выполнение, — легальна, в то же время она может быть нелегитимна, не приниматься народом.

2. Сущность государства

Сущность как философская категория означает главное, основное, необходимое в том или ином явлении. Следовательно, сущность государства есть то наиболее характерное, значимое в нем, что определяет его содержание, социальное назначение и функционирование.

Без глубокого и разностороннего понимания природы и сущности государства невозможно грамотное, квалифицированное управление им.

При рассмотрении сущности государства важно учитывать два аспекта:

1) то, что любое государство — есть организация политической власти (формальная сторона);

2) то, чьим интересам служит данная организация (содержательная сторона).

Если при анализе сущности государства останавливаться только на формальной стороне, тогда получится, что древнее рабовладельческое и современное государство тождественны по своей сущности. Между тем это в корне не верно. Главное в сущности государства — его содержательная сторона, другими словами то, чьи интересы, прежде всего, данная организация политической власти осуществляет, какие приоритеты устанавливает в своей политике.

В этой связи можно выделить классовый, общечеловеческий, религиозный, национальный, расовый подходы к сущности государства.

Хронологически первым выступает классовый подход, в рамках которого государство можно определить как организацию политической власти экономически господствующего класса. Здесь государство используется в узких целях, как средство для обеспечения главным образом интересов господствующего класса, слоя, социальной группы. В этом случае первоочередное удовлетворение интересов каких-либо классов не может не вызывать сопротивления у других классов. Отсюда проблема в постоянном «снятии» данного сопротивления с помощью насилия, диктатуры, господства. Рабовладельческие, феодальные, раннебуржуазные, социалистические (на этапе диктатуры пролетариата) государства во многом по своей сути выступают классовыми. Вместе с тем общечеловеческие и иные интересы в сущности данных государств тоже присутствуют, но они отходят на второй план.

Более прогрессивным является общечеловеческий (или общесоциальный) подход, в рамках которого государство можно определить как организацию политической власти, создающую условия для компро-

мисса интересов различных классов и социальных групп. Здесь государство уже используется в более широких целях, как средство для обеспечения главным образом общественных интересов, концентрирующих интересы различных классов и слоев, большинства населения страны, употребляя преимущественно такой метод, как компромисс. Государство такой сущности, не занимая однозначной классовой позиции, используется больше как арбитр, пытающийся согласовать имеющиеся в разнородном обществе противоречия, конфликты, коллизии. Конечно, это пока больше идеал, нежели реальность. И государств, которые бы уже достигли таких высот на сегодняшний день нет. Хотя есть ряд стран, которые добились в достижении данной цели гораздо больших успехов, нежели современная Россия. К этим государствам можно отнести, например, Германию, Францию, Швейцарию, Швецию, Австрию, США и т. п.

Наряду с этими основными можно выделить и религиозный, и национальный, и расовый, и иные подходы к сущности государства, в рамках которых соответственно религиозные, национальные, расовые интересы будут доминировать в политике конкретного государства.

В рамках религиозного подхода государство можно определить как организацию политической власти, содействующую преимущественному осуществлению интересов определенной религии. Так, католический Ватикан, исламские государства — Пакистан, Иран, Судан, Саудовская Аравия и др., в своей политике руководствуются в большей мере религиозными началами.

В рамках национального (националистического) подхода государство можно определить как организацию политической власти, содействующую преимущественному осуществлению интересов титульной нации за счет удовлетворения интересов других наций, проживающих на территории данной страны. Примером здесь могут выступать современная Латвия, Эстония и др., которые, провозгласив себя демократическими правовыми государствами, в действительности (и это подтверждено международными организациями и комиссиями) проводят во многом политику в интересах лишь коренных народов, ущемляя одновременно интересы иных наций. Речь идет об избирательных ограничениях, о закрытии русскоязычных школ, о проблемах в сфере гражданства, продвижения по службе, выплаты пенсий и т. п.

В рамках расового подхода государство можно определить как организацию политической власти, содействующую преимущественному осуществлению интересов определенной расы за счет удовлетворения интересов других рас, проживающих на территории данной страны. Примером здесь может выступать ЮАР (в эпоху режима апартеида). В тот период правящие реакционные круги Южно-Африканской Республики проводили политику расовой дискриминации в отношении коренного африканского населения и в значительной степени против переселенцев из Индии. В частности, это проявлялось в лишении африканцев

гражданских прав, помещении их в резерватах или особых городских кварталах, ограничении свободы их передвижения и т. п.

Иначе говоря, сущность государства многоаспектная. Она не сводится только к классовым и общесоциальным началам. Поэтому в сущности государства в зависимости от исторических условий на первый план может выходить любое из вышеназванных начал.

3. Понятие и классификация функций государства

Функции государства — это основные направления деятельности государства по решению стоящих перед ним целей и задач. Именно в функциях проявляется сущность конкретного государства, его природа и социальное назначение. Содержание функций показывает, что делает данное государство, чем занимаются его органы и какие вопросы они преимущественно решают. Как основные направления деятельности государства, они не должны отождествляться с самой деятельностью или отдельными элементами этой деятельности. Функции призваны отражать ту деятельность государства, которую оно должно осуществлять, чтобы решать поставленные перед ним задачи.

Функции характеризуют государство в динамике, а не в статике. Они связаны с объективными потребностями, устанавливаются в зависимости от типа государства, от основных задач, стоящих перед ним, и представляют собой средство реализации этих задач. В функциях проявляется социально обусловленная роль, которую призвано выполнять государство на том или ином историческом этапе своего развития.

Понятие функции государства не следует отождествлять с такими понятиями, как цели и задачи государства. Если цель общества есть то, к чему стремится государство, а задачи — цель и средства ее достижения, то функции лишь основные направления деятельности государства по решению стоящих перед ним задач. Следовательно, цели и задачи определяют функции.

Последовательность возникновения функций зависит от очередности задач, встающих перед обществом в его историческом развитии, а также преследуемых целей. Эти задачи и цели зависят от реальных условий:

- потребностей и интересов населения;
- экономических возможностей общества;
- нравственного и культурного уровня общества;
- профессионализма государственных служащих и структур и др.

Функции государства не следует отождествлять и с функциями отдельных его органов. В отличие от функций многочисленных государственных органов, специально предназначенных для определенного вида деятельности, функции государства охватывают его деятельность в целом, в них реализуются социальная ценность и сущность государства, их осуществлению подчинена работа всего государственного аппарата и каждого органа в отдельности. Так, если функцию охраны прав и свобод

человека и гражданина, обеспечения правопорядка призваны выполнять так или иначе все органы государства, ее наиболее полному выполнению должен быть подчинен весь механизм государства, то функцию надзора за соблюдением законности призваны осуществлять лишь органы прокуратуры, именно в этом заключается их главное предназначение.

В зависимости от продолжительности действия функции государства классифицируются на постоянные (осуществляются на всех этапах развития государства, например экономическая) и временные (прекращают свое действие с решением определенной задачи, как правило, имеющей чрезвычайный характер, например, функция оказания помощи региону, где произошло землетрясение); в зависимости от принципа разделения властей — на законодательные (правотворческие), исполнительные (управленческие) и судебные; в зависимости от значения — на основные (например, функция охраны общественного порядка) и не основные (например, функция рассмотрения споров); в зависимости от того, в какой сфере общественной жизни они осуществляются, — на внутренние и внешние.

4. Основные внутренние и внешние функции современного Российского государства

Внутренние функции государства — это основные направления деятельности государства по выполнению стоящих перед ним внутренних задач.

К внутренним функциям современного Российского государства относятся следующие.

1. *Функция охраны прав и свобод человека и гражданина*, обеспечения правопорядка — это деятельность государства, направленная на защиту интересов личности и общества, на реальное воплощение в жизнь статьи 2 Конституции РФ, согласно которой «человек, его права и свободы являются высшей ценностью». Данное направление деятельности современного Российского государства должно быть связано с более надежным гарантированием прав и свобод человека и гражданина, с укреплением законности и правопорядка, с усилением борьбы с коррупцией, взяточничеством, беспределом криминала.

2. *Экономическая функция* государства заключается в выработке и государственной координации основных направлений экономики в устойчивом режиме. На разных этапах развития общества эта функция может проявляться по-разному. Здесь весьма важна постановка вопроса о пределах вмешательства государства в экономическую сферу, о методах государственного управления экономическими отношениями. Если в условиях административной системы управления экономика регулируется преимущественно директивами, то в условиях рыночных отношений — прежде всего экономическими методами, то есть посредством налогов, кредитов, льгот и т. д. Сейчас данная функция

в современной России в основном сводится к формированию и исполнению бюджета, определению стратегии экономического развития общества, обеспечению равных условий для существования различных форм собственности, стимулированию производства, предпринимательской деятельности и т. д.

3. *Функция налогообложения* выступает самостоятельной основной функцией современного Российского государства, ибо налог все больше становится главным методом новой системы управления, универсальным регулятором, который используется не только в экономической сфере, но и в социальной, и в юридической, и во внешнеполитической и т. п. Думается, далеко не случайно создана целая система государственных органов, призванных эту функцию осуществлять (налоговые инспекции и т. п.), принимается специальное законодательство (Налоговый кодекс РФ и другие нормативные акты в сфере налогового законодательства).

4. *Функция социальной защиты* есть направление деятельности государства, которое призвано обеспечить нормальные условия жизни для всего общества и социальную защищенность личности. Это наиболее злободневная ныне функция государства, которая выражается в комплексе мероприятий по оказанию социальных услуг членам общества, их социальной поддержке. Прежде всего речь идет об обеспечении нормальных условий жизни для тех категорий граждан, кто в силу различных объективных причин не может полноценно трудиться — об инвалидах, пенсионерах, студентах и других. Кроме того, государство, выполняя данную функцию, призвано поддерживать жилищное строительство, здравоохранение, общественный транспорт, связь и т. п.

5. *Экологическая функция* — это новое развивающееся направление деятельности современного Российского государства, связанное с обострением экологической ситуации в мире и в стране. Она выражается в разработке природоохранного законодательства, с помощью чего государство устанавливает правовой режим природопользования, берет на себя обязательства перед своими гражданами по обеспечению нормальной среды обитания, закрывает в случае необходимости экологически вредные предприятия, штрафует нарушителей закона и т. д.

6. *Культурная функция* призвана поднять культурный и образовательный уровень граждан, свойственный цивилизованному обществу, создать условия их участия в культурной жизни общества, пользования соответствующими учреждениями и достижениями. Сегодня ее содержание составляет разносторонняя государственная поддержка развития культуры — литературы, искусства, театра, кино, музыки, средств массовой информации, науки, образования и пр., хотя и осуществляемая в явно недостаточном объеме.

Внешние функции государства — это основные направления деятельности государства по выполнению стоящих перед ним внешних задач. Эти функции тесно связаны с внутренними. Их выполнение обеспечи-

вадет полноправное существование государства в современном мире, который все больше становится взаимозависимым.

К внешним функциям России относятся следующие.

1. *Функция обороны страны*, которая имеет первостепенное значение во все времена. Она базируется на принципе поддержания достаточного уровня обороноспособности общества, отвечающего требованиям его национальной безопасности, предназначается для защиты суверенитета и территориальной целостности государства, пресечения угрожающих жизненно важным интересам России вооруженных конфликтов. Оборона страны предполагает выработку четкой оборонительной стратегии, укрепление оборонной мощи, совершенствование вооруженных сил, охрана государственной границы и т. п. Особенно ярко о необходимости поддержания обороны страны на достаточно высоком уровне еще раз напомнили югославские события, когда НАТО в одностороннем порядке без санкции Совета Безопасности ООН наносило ракетно-бомбовые удары по суверенной Югославии.

2. *Функция поддержания мирового порядка* связана с деятельностью Российского государства по предотвращению войны, разоружению, сокращению химического и ядерного оружия, укреплению обязательного для всех режима нераспространения оружия массового уничтожения и новейших военных технологий. Речь идет, в частности, об участии России и иных стран в урегулировании международных и межгосударственных конфликтов, о включении Вооруженных Сил Российской Федерации в миротворческие операции.

3. *Функция сотрудничества* с другими государствами проявляется в разнообразной деятельности современной России, направленная на установление и развитие экономических, политических, правовых, информационных, культурных и иных отношений, гармонично сочетающих интересы данного государства с интересами других стран. Подобная функция призвана решать проблему интеграции России в мировую систему, международного разделения труда, обмена технологиями, товарами, финансовыми связями и т. п.

4. *Антитеррористическая функция* выражается в совместных и согласованных действиях государств по борьбе с международным злом — терроризмом, который в современных условиях уже превратился в глобальную проблему человечества. В принципе ни одно из государств с этой проблемой в одиночку не справится. Отсюда требуется коллективное участие международных сил для эффективного противодействия терроризму.

Внешняя деятельность государств, в том числе и Российского, в современных условиях будет эффективной и плодотворной лишь тогда, когда она будет базироваться на международно-правовых актах с общеобязательным учетом национальных, социально-экономических, культурных и иных особенностей и интересов всех народов, входящих в мировое сообщество.

5. Формы и методы осуществления функций государства

Формы осуществления функций государства — это однородная деятельность органов государства, посредством которой реализуются его функции.

Выделяются правовые и организационные формы. Первые, в отличие от вторых, есть однородная деятельность органов государства, связанная с принятием правовых актов и влекущая юридические последствия. К правовым формам относятся:

1) *правотворческая* — деятельность по подготовке и изданию нормативных актов, способствующих осуществлению той или иной функции государства;

2) *правоприменительная* — деятельность по реализации нормативных актов путем принятия актов применения права, это повседневная работа по выполнению законов и по разрешению разнообразных вопросов управленческого характера;

3) *правоохранительная* — деятельность по защите прав и свобод человека и гражданина, по предупреждению правонарушений и привлечению к юридической ответственности виновных лиц и т. п.

Прокомментируем названные формы на примере осуществления экономической функции современного Российского государства. Так, первоначально законодательные органы должны принять соответствующую нормативно-правовую базу (Гражданский кодекс РФ, Налоговый кодекс РФ, Федеральный закон «О рынке ценных бумаг» и т. п.). Затем создаются и действуют соответствующие органы с соответствующей компетенцией — например, Министерство экономического развития и торговли Российской Федерации, соответствующие структуры в субъектах Федерации и др. В случае же правонарушений вступают в действие специализированные правоохранительные структуры — прокуратура, милиция и т. д.

К организационным формам относятся:

1) *организационно-регламентирующая* (текущая работа определенных структур по обеспечению функционирования органов государства, связанная с подготовкой проектов документов, организацией выборов, планированием, координацией действий, контролем и т. п.);

2) *организационно-хозяйственная* (оперативно-техническая и хозяйственная работа, связанная с бухгалтером, статистикой, снабжением, кредитованием, дотациями и т. д.);

3) *организационно-идеологическая* (повседневная воспитательная работа по идеологическому обеспечению выполнения различных функций государства, связанная с разъяснением вновь изданных нормативных актов, формированием общественного мнения, обращением к населению, призывами и пр.).

Методы осуществления функций государства — это способы и приемы, с помощью которых органы государства реализуют его функции.

Среди подобных методов прежде всего выделяют такие, как рекомендации и поощрение.

Рекомендовать — значит ориентировать на конкретный вариант действий, желательных с точки зрения общества и государства.

Поощрять — значит с помощью системы вознаграждений побуждать следовать действиям, в которых заинтересовано общество и государство, стимулировать социально-полезную деятельность.

6. Механизм государства: понятие, основные черты, структура

Механизм государства — это система государственных органов, призванных осуществлять государственную власть, задачи и функции государства. Механизм государства есть та реальная организационная и материальная сила, располагая которой, государство проводит ту или иную политику.

В юридической науке понятие «механизм государства» и «государственный аппарат» обычно употребляются как синонимы, хотя существует точка зрения, согласно которой под государственным аппаратом понимается система органов, непосредственно осуществляющих управленческую деятельность и наделенных для этого властными полномочиями, а в понятие «механизм государства» включаются наряду с государственным аппаратом еще и государственные учреждения и организации, а также «материальные придатки» государственного аппарата (вооруженные силы, милиция, уголовно-исполнительные учреждения и т. д.), опираясь на которые государственный аппарат действует.

Характерные черты механизма государства:

а) он представляет собой систему, то есть упорядоченную совокупность государственных органов, взаимосвязанных между собой. В механизм государства входят законодательные органы (парламент), президент со своей администрацией, исполнительные органы (правительство, министерства, агентства, службы, губернаторы и т. п.), судебные органы (конституционные, верховные, арбитражные и иные суды), прокурорские и иные надзорные органы, милиция, вооруженные силы и т. д. Все вместе они составляют единую систему властвования;

б) целостность его обеспечивается едиными целями и задачами. Именно цели и задачи объединяют столь разные государственные подразделения в единый организм, ориентируют их на решение общих проблем, направляют их энергию в определенное позитивное русло;

в) основным элементом механизма государства выступают государственные органы, обладающие властными полномочиями;

г) является той организационной и материальной силой (рычагом), с помощью которой государство осуществляет свою власть, достигает конкретных результатов.

Механизм современного государства отличается высокой степенью сложности, многообразием составляющих его частей, блоков, подсистем.

тем. Под *структурой механизма государства* понимают его внутреннее строение, порядок расположения его звеньев, элементов, их соподчиненность, соотношение и взаимосвязь.

Структура механизма государства включает в себя:

1) государственные органы, которые находятся в тесной взаимосвязи и соподчиненности при осуществлении своих непосредственных властных функций. Особенностью этих органов является то, что они обладают государственно-властными полномочиями, то есть такими средствами, ресурсами и возможностями, которые связаны с силой государства, с принятием общеобязательных управленческих решений (парламент, президент, правительство, министерства, губернаторы, администрации краев и областей и т. п.);

2) государственные организации — это такие подразделения механизма государства (его «материальные придатки»), которые призваны осуществлять охранительную деятельность данного государства (вооруженные силы, службы безопасности, милиция и т. п.);

3) государственные учреждения — это такие подразделения механизма государства, которые властными полномочиями (за исключением их администраций) не обладают, а осуществляют непосредственную практическую деятельность по выполнению функций государства в социальной, культурной, воспитательно-образовательной, научной сферах (библиотеки, поликлиники, больницы, почта, телеграф, научно-исследовательские институты, вузы, школы, театры и т. д.);

4) государственные предприятия — это такие подразделения механизма государства, которые тоже властными полномочиями (за исключением их администраций) не обладают, а осуществляют хозяйственно-экономическую деятельность, производят продукцию либо обеспечивают производство, выполняют различные работы и оказывают многочисленные услуги для удовлетворения потребностей общества, извлечения прибыли (заводы, фабрики и пр.);

5) государственных служащих (чиновников), специально занимающихся управлением, которые различаются по своему правовому положению в механизме государства;

б) организационные и финансовые средства, а также принудительную силу, необходимых для обеспечения деятельности государственно-го аппарата.

Механизм государства и его структура не остаются неизменными. Они постоянно совершенствуются. На них оказывают свое влияние как внутренние (культурно-исторические, национально-психологические, религиозно-нравственные особенности, территориальные размеры страны, уровень экономического развития, соотношение политических сил и пр.), так и внешние (международная обстановка, характер взаимоотношений государства с другими государствами и т. п.) факторы.

В частности, если государство имеет большую территорию (например, Российская Федерация), то и система управления им будет соответствующей, включающей сложную структуру механизма государства (об-

шефедеральные органы государственной власти и управления и органы государственной власти и управления субъектов федерации); в условиях войны возрастает роль армии, спецслужб, военных предприятий и т. п.; в условиях высокого уровня преступности, коррупции и других негативных «болезненных» явлений в общественном организме особое значение приобретают правоохранительные органы, специально предназначенные для «хирургического» вмешательства и нейтрализации этих «болезней»; в условиях духовного кризиса на первое место должны выдвигаться научные, воспитательно-образовательные подразделения, учреждения культуры и т. д.

7. Понятие, признаки и виды органов государства

Анализ государства с позиций его механизма позволяет выявить место и роль каждого элемента в системе государственного властвования, определить его оптимальную структуру, иерархические связи с иными элементами и т. п. В то же время каждый элемент, рассматриваемый как составляющая единого механизма, выступает в виде органической и достаточно самостоятельной части целого, то есть явления, обладающего определенными интегративными и автономными качествами и свойствами, что позволяет полнее выявить его природу и назначение.

Первейшим элементом, своего рода «кирпичиком» всего «здания» механизма государства выступает государственный орган.

Орган государства — это звено государственного аппарата, участвующее в осуществлении определенных функций государства и наделенное в этой связи властными полномочиями.

Признаки органа государства:

1) он представляет собой самостоятельный элемент механизма государства, выступая неотъемлемой частью единого государственного организма;

2) действует от имени государства и по его поручению;

3) образован и функционирует на основе нормативно-правовых документов (Конституции, законов и подзаконных актов); на государственные органы не распространяется правовой принцип «разрешено все, что не запрещено законом»;

4) выполняет свойственные только ему задачи и функции, используя для этого соответствующие формы и методы (наделен в этой связи властными полномочиями, в том числе возможностью применения в случае необходимости мер принуждения);

5) состоит из государственных служащих и подразделений (отделы, управления, аппарат, канцелярии и пр.), скрепленных единством целей, ради достижения которых образованы;

6) имеет необходимую материальную базу (здание, транспорт, оргтехнику и пр.) и финансовые средства (расчетный счет в банке, необходимые денежные ресурсы), которые требуются для осуществления его целей и задач;

7) обладает определенным правовым статусом, в котором отражаются положение данного государственного органа и его конкретное социальное содержание.

8) имеет соответствующую компетенцию (круг ведения), под которой понимают совокупность законодательно закрепленных полномочий (прав и обязанностей), предоставленных конкретному органу или должностному лицу в целях надлежащего выполнения им определенного круга государственных или общественно-значимых задач и осуществления соответствующих функций; компетенция выступает неотъемлемым элементом правового статуса государственного органа;

9) осуществляют свою компетенцию тремя способами:

— принятием нормативных актов (предписаний общего характера);
— принятием правоприменительных актов (предписаний индивидуального характера);

— конкретно-организационной деятельностью;

10) в процессе реализации имущественных прав выступает в качестве юридического лица, то есть может отвечать по своим обязательствам вверенным ему имуществом, а также от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде;

11) действует на определенной территории (имеет территориальный масштаб деятельности).

Государственные органы многообразны. Они могут подразделяться в зависимости от следующих критериев:

— по порядку образования органы государства классифицируются на органы, избираемые непосредственно народом (Президент РФ, Государственная Дума РФ, законодательные органы субъектов Федерации), и органы, формируемые другими государственными органами (Правительство РФ, Конституционный Суд РФ и пр.);

— по форме реализации государственной деятельности — на законодательные (представительные), исполнительно-распорядительные, судебные, контрольно-надзорные органы.

Законодательные органы (Федеральное Собрание РФ, Саратовская областная дума, Пензенское представительное собрание и т. д.) призваны непосредственно выражать в законах волю и интересы общества (здесь важно иметь в виду, что понятие «представительные органы» и «законодательные органы» не совпадают по объему. Соотношение между ними такое — всякий законодательный орган является одновременно представительным, но не всякий представительный орган может выступать в качестве законодательного, например, созданное конституционное совещание может быть признано представительным органом, но не законодательным).

Исполнительно-распорядительные органы (Правительство РФ, министерства, агентства, службы, администрации краев и областей и т. п.) призваны обеспечивать реализацию принятых законов и подзаконных актов.

Судебные органы (конституционные, обычные, военные, арбитражные суды) призваны осуществлять правосудие, рассматривать имущественные споры физических и юридических лиц, обеспечивать защиту прав и свобод человека и гражданина.

Контрольно-надзорные органы (прокуратура и т. п.) призваны следить за соблюдением законности и технологической дисциплины;

— по принципу разделения властей — на законодательные (Федеральное Собрание Российской Федерации, состоящее из Государственной Думы РФ и Совета Федерации; республиканские и областные законодательные структуры), исполнительные (Правительство Российской Федерации, министерства, региональные правительства, администрации и т. п.) и судебные (Конституционный Суд РФ, Высший Арбитражный Суд РФ, Верховный Суд РФ, соответствующие суды субъектов РФ);

— по иерархии — на федеральные (Президент РФ, Генеральная прокуратура РФ и т. п.), республиканские (министерство внутренних дел Дагестана и т. д.), местные (губернатор Астраханской области, правительство Пензенской области, прокуратура Саратовской области и т. п.);

— по характеру подчиненности — на органы исключительно «вертикального» подчинения (прокуратура, суд и т. п.) и органы «двойного», или «вертикально-горизонтального», подчинения (милиция, государственные банки и т. д.);

— по срокам полномочий — на постоянные, которые создаются без ограничения срока действия (например, прокуратура, милиция, суд), и временные, которые создаются для достижения краткосрочных целей (временная администрация в условиях режима чрезвычайного положения);

— по способу принятия решений — на коллегиальные (Государственная Дума РФ, Правительство Саратовской области и т. д.) и единоначальные (Президент РФ, министр, губернатор и т. п.);

— по правовым формам деятельности — на правотворческие (Совет Федерации РФ, Правительство РФ), правоприменительные (Министерство образования и науки РФ, управление юстиции Пензенской области) и правоохранительные (органы прокуратуры, таможенные органы и т. д.);

— по характеру компетенции — на органы общей компетенции, которые в пределах своих полномочий принимают решения по любым вопросам (Федеральное Собрание РФ, Правительство РФ и др.), и специальной компетенции, осуществляющие деятельность в какой-либо одной сфере общественной жизни (министерства, агентства, службы и пр.) и т. п.

Таким образом, существует большое количество классификаций государственных органов, каждая из которых позволяет познать определенную группу подобных органов.

8. Принципы организации и деятельности государственного аппарата

Аппарат государства есть система государственных органов, взаимосвязанных общими принципами организации и деятельности. Подоб-

ные принципы — это исходные идеи, руководящие положения, определяющие основные подходы к формированию и функционированию государственных органов.

Таковыми принципами могут выступать:

1) *принцип приоритета прав и свобод человека и гражданина* — предполагает соответствующие обязанности государственных служащих признавать, соблюдать и защищать их. Это вытекает из ст. 2 Конституции Российской Федерации, закрепляющей положение, согласно которому «человек, его права и свободы являются высшей ценностью»;

2) *принцип демократизма* — выражается, прежде всего, в широком участии граждан в формировании и организации деятельности государственных органов, в учете в политике государства разнообразных интересов большинства населения. Этот принцип нашел свое воплощение в ст. 3 Конституции РФ: «1. Носителем суверенитета и единственным источником власти в Российской Федерации является ее многонациональный народ. 2. Народ осуществляет свою власть непосредственно, а также через органы государственной власти и органы местного самоуправления. 3. Высшим непосредственным выражением власти народа являются референдум и свободные выборы. 4. Никто не может присваивать власть в Российской Федерации. Захват власти или присвоение властных полномочий преследуется по федеральному закону»;

3) *принцип разделения властей* (на законодательную, исполнительную и судебную) — создает механизмы, минимизирующие произвол со стороны властных органов и должностных лиц. Согласно ст. 10 Конституции РФ «государственная власть в Российской Федерации осуществляется на основе разделения на законодательную, исполнительную и судебную. Органы законодательной, исполнительной и судебной власти самостоятельны»;

4) *принцип законности* — означает обязательность соблюдения всеми органами государства и государственными служащими Конституции, законов и подзаконных актов. Согласно п. 2 статьи 15 Конституции РФ органы государственной власти и должностные лица, равно как и органы местного самоуправления, граждане и их объединения, обязаны соблюдать Конституцию и законы России;

5) *принцип гласности* — обеспечивает информированность общественности о практической деятельности конкретных государственных органов, гарантирует «прозрачность» процесса функционирования чиновников. Этот принцип нашел свое воплощение в п. 4 ст. 29 Конституции РФ, где установлено, что «каждый имеет право свободно искать, получать, передавать, производить и распространять информацию любым законным способом. Перечень сведений, составляющих государственную тайну, определяется федеральным законом»;

6) *принцип федерализма* — выражает единство системы государственной власти, разграничение предметов ведения между Российской Федерацией и субъектами Российской Федерации. Согласно п. 3 ст. 11 Кон-

ституции РФ разграничение предметов ведения и полномочий между органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти ее субъектов осуществляется настоящей Конституцией, федеративными и иными договорами о разграничении предметов ведения и полномочий; согласно же п. 2 ст. 77 Конституции в пределах ведения Российской Федерации и ее полномочий по предметам совместного ведения РФ и ее субъектов, федеральные органы исполнительной власти и органы исполнительной власти субъектов Федерации образуют единую систему исполнительной власти в Российской Федерации;

7) *принцип профессионализма* — создает благоприятные условия для использования наиболее квалифицированных работников в деятельности государственного аппарата, гарантирует высокий уровень решения основных вопросов государственной жизни в интересах населения страны;

8) *принцип сочетания коллегиальности и единоначалия* — обеспечивает разумное соотношение демократических и бюрократических начал государственного аппарата;

9) *принцип сочетания выборности и назначаемости* — выражает оптимальное соотношение децентрализации и централизации в государственном управлении;

10) *принцип иерархичности* — заключается в том, что органы государства занимают в государственном аппарате разные уровни (одни органы подчинены другим, решения вышестоящих органов обязательны для нижестоящих).

Всесторонний учет названных и некоторых иных принципов как при образовании государственных органов, так и в процессе их функционирования позволяет обеспечить максимальную эффективность государственного управления обществом, ведет к его демократизации и совершенству.

9. Политическая система общества: понятие, структура, функции

В социальном управлении принимают участие различные субъекты: государство (специально предназначенное для этой цели), партии, политические движения, общественные объединения и т. п. Все эти субъекты политики, оказывая активное влияние на политическую жизнь общества и осуществляя политическую власть, объединяются в политическую систему.

Политическая система общества — это упорядоченная на основе права и иных социальных норм, совокупность институтов (государственных органов, политических партий, движений, общественных организаций и т. п.), в рамках которой проходит политическая жизнь общества и осуществляется политическая власть.

Понятие «политическая система общества», вошедшее в научный оборот во второй половине XX столетия, показывает, как регулируются

политические процессы, как формируется и функционирует политическая власть. Это механизм организации и реализации политической деятельности.

Политическая система представляет собой конкретно-историческую форму взаимодействия субъектов политики, которая организует в определенную совокупность политические отношения между ними, властно упорядочивает политическую деятельность. Политическая система — это сложное образование, обеспечивающее существование и жизнедеятельность общества как единого политического организма, пронизанного политической властью.

Политическая система имеет ряд особенностей:

- 1) именно в рамках и с помощью системы осуществляется политическая власть;
- 2) она зависит от характера общественной среды, социально-экономической структуры общества;
- 3) обладает относительной самостоятельностью.

Любая система общества, в том числе и политическая, представляет собой целостное, упорядоченное множество элементов, взаимодействие которых порождает новое качество, не присущее ее частям. Категория «политическая система» позволяет глубоко проникнуть в политические интересы классов, социальных групп, наций, разобраться во взаимосвязи и взаимозависимости отражающих эти интересы политических явлений.

Политическая система, в конечном счете, регулирует производство и распределение благ между социальными общностями на основе использования государственной власти, участия в ней, борьбы за нее.

Выделяют следующие компоненты политической системы:

1) политическая организация общества, включающая в себя государство, политические партии и движения, общественные организации и объединения и т. п. ;

2) политическое сознание, характеризующее психологические и идеологические стороны политической власти и политической системы;

3) социально-политические и правовые нормы, регулирующие политическую жизнь общества и процесс осуществления политической власти;

4) политические отношения, складывающиеся между элементами системы по поводу политической власти;

5) политическая практика, состоящая из политической деятельности и совокупного политического опыта.

Системообразующей категорией, интегрирующей данные элементы в единую политическую систему, является категория «политическая власть».

Каждая организация, входящая в политическую систему, занимает в ней свое особое место, имеет специальное назначение, свои функции, в соответствии с которыми участвует в решении общих задач общества.

В зависимости от природы выделяют следующие виды политических систем: демократические, командно-административные, теократические, переходные и т. п.

Сущность политической системы общества наиболее ярко проявляется в ее функциях. Отсюда характеристика политической системы будет неполной без их рассмотрения.

Выделяют следующие функции политической системы:

— обеспечение политической власти определенной социальной группы или большинства членов данного общества (политической системой устанавливаются и осуществляются конкретные формы и методы властвования — демократические и антидемократические, насильственные и ненасильственные и т. п.);

— управление различными сферами жизнедеятельности людей в интересах отдельных социальных групп или большинства населения (действие политической системы как управляющей включает постановку целей, задач, путей развития общества, конкретных программ деятельности политических институтов);

— мобилизация средств и ресурсов, необходимых для достижения этих целей и задач (без огромной организаторской работы, людских, материальных и духовных ресурсов многие поставленные цели и задачи обречены на заведомое недостижение);

— выявление и представительство интересов различных субъектов политических отношений (без селекции, четкого определения и выражения на политическом уровне данных интересов никакая политика невозможна);

— удовлетворение интересов различных субъектов политических отношений посредством распределения материальных и духовных ценностей в соответствии с теми или иными идеалами конкретного общества (именно в сфере распределения сталкиваются интересы разнообразных общностей людей);

— интеграция общества, создание необходимых условий для взаимодействия различных элементов его структуры (объединяя разные политические силы, политическая система пытается сглаживать, снимать неизбежно возникающие в обществе противоречия, преодолевать конфликты, устранять коллизии);

— политическая социализация (посредством нее формируется политическое сознание индивида, и он «включается» в «работу» конкретных политических механизмов, благодаря чему происходит воспроизводство политической системы путем обучения все новых членов общества и приобщения их к политической деятельности) и др.

Таким образом, политическая система имеет немало функций, с помощью которых она выполняет свое предназначение, обеспечивает нормальные политические отношения, связывает все субъекты политики в единый политический организм.

10. Место и роль государства и права в политической системе общества

Понятия «государство» и «политическая система общества» соотносятся как часть и целое. Государство концентрирует в себе все многообразие политических интересов, регулируя явления политической жизни через призму «общеобязательности». Именно в этом качестве государство играет особую роль в политической системе, придавая ей своего рода целостность и устойчивость. Оно выполняет основной объем деятельности по управлению, пользуясь ресурсами общества и упорядочивая его жизнедеятельность.

Государство занимает центральное, ведущее положение в политической системе общества, так как оно:

1) выступает в качестве единственного официального представителя всего народа, объединяемого в пределах его территориальных границ по признаку гражданства;

2) является единственным носителем суверенитета;

3) обладает специальным аппаратом (публичной властью), предназначенным для управления обществом; имеет силовые структуры (вооруженные силы, милицию, службу безопасности и т. п.);

4) обладает, как правило, монополией на правотворчество;

5) владеет специфическим набором материальных ценностей (государственная собственность, бюджет, валюта и т. д.);

6) определяет главные направления развития общества.

Государство выступает не только самостоятельным субъектом политики, но и призвано регулировать поведение иных субъектов политических отношений, обладая в этой сфере весьма широкими полномочиями:

— может устанавливать в законодательстве правовой режим организации и функционирования всех иных субъектов политики — политических партий, движений, групп давления и т. п. (это, например, закреплено в Федеральном законе «Об общественных объединениях»; в Федеральном законе «О профсоюзах, их правах и гарантиях деятельности» и др.);

— регистрирует их соответствующими органами (как правило, министерством юстиции) и привлекает к участию в общественных и государственных делах;

— может осуществлять надзор за законностью деятельности всех иных субъектов политики и применять меры принуждения за соответствующие правонарушения.

Наряду с государством особое место в политической жизни занимает и право как важнейший социальный институт.

Роль права в политической системе общества заключается в том, что оно:

1) служит одним из средств связи между обществом и его политической системой (в законах, принимаемых государственными законода-

тельными органами, выражаются интересы большинства людей, различных слоев, классов, групп населения);

2) аккумулирует волю общества, всех его политических сил;

3) интегрирует общество, делает политическую систему стабильной (в частности, конституции и законы обычно на длительный период закрепляют систему политических институтов, правовую основу взаимоотношений между ними, устройство государства и т. п.);

4) устанавливает правовые формы организации, функционирования и смены государственной власти, способы и методы политической борьбы всех существующих в данном обществе политических сил и т. д.

5) легализует в правовых актах (конституции, законах, подзаконных актах) субъектов политической организации — государство, политические партии, движения, общественные объединения и т. п., которые должны действовать в их рамках.

Так, любое государство при помощи права в той или иной степени пытается регулировать процессы образования и функционирования политических партий. В связи с усложнением форм и методов деятельности партий в политической жизни, с возрастанием их роли в обществе все заметнее становится тенденция более детальной юридической регламентации их деятельности.

11. Органы государства и иные субъекты политической системы общества

Для того чтобы полнее изучить государственный аппарат, необходимо рассмотреть его соотношение с *органами местного самоуправления*, которые, согласно Конституции РФ к системе государственных органов уже не относятся.

Местное самоуправление — это самостоятельная и под свою ответственность деятельность населения определенной территории по решению вопросов местного значения, исходя из интересов всех жителей данной территории. Его суть заключается в автономности, самостоятельности населения от органов государственной власти в решении местных проблем.

С одной стороны, местное самоуправление отделено от государственного управления, с другой — оно тесно связано с ним. Это выражается, прежде всего, в том, что «органы местного самоуправления могут наделяться законом отдельными государственными полномочиями с передачей необходимых для их осуществления материальных и финансовых средств» (п. 2 ст. 132 Конституции РФ).

Население осуществляет право на местное самоуправление как непосредственно (местные референдумы, муниципальные выборы, собрания и сходы граждан), так и через создаваемые им органы местного самоуправления.

В политической системе общества наряду с государством и органами местного самоуправления важную роль играют и партии, которые в

процессе борьбы за власть могут по-разному взаимодействовать с государственным аппаратом.

Политическая партия — это наиболее активная и организованная часть социальной группы или класса, выражающая их интересы, связанная идеологической общностью и борющаяся за политическую власть.

Партии преследуют определенные цели, добиваясь решающих позиций в осуществлении государственной власти, влияния на политическую жизнь и организацию общества. В политической системе, как правило, действуют несколько партий, что связано с противоречиями между классами и социальными слоями, борьбой за преимущества в осуществлении именно своей политики.

Партии занимают особое место в политической системе общества. В отличие от других ее институтов (например, профсоюзов, крестьянских объединений и других общественных организаций), которые хотя и занимаются политической деятельностью, но ориентируются, прежде всего, на защиту социально-экономических и иных интересов их членов, главным призванием политических партий является нацеленность на завоевание и осуществление власти, борьба за руководство государственными делами.

Функции политических партий составляют: выявление, формулирование и удовлетворение интересов больших социальных групп; активизация и интеграция определенной части людей; борьба за политическую власть и за ее использование, определение форм, средств и методов этой борьбы в зависимости от меняющейся обстановки (легальные и нелегальные, революционные и эволюционно-реформистские, вооруженные и ненасильственные и т. д.); подготовка и проведение избирательных кампаний по формированию высших и местных органов власти, выдвижение в них своих сторонников, организация контроля за их парламентской деятельностью; разработка партийной идеологии, создание и реализация политической программы развития общества, ведение пропаганды и формирование общественного мнения; политическое воспитание общества в целом или его части; подготовка и выдвижение кадров для партии, государственного аппарата и различных общественных организаций, формирование правящей элиты и т. п.

Структура политических партий состоит из партийного аппарата, рядовых членов (партийной массы), сторонников партии.

Общественно-политическое движение — это наиболее активная часть общества, призванная выражать интересы определенных социальных групп граждан и направленная на достижение какой-либо значительной политической цели.

В движение включаются лица, не удовлетворенные деятельностью тех или иных партий, не желающие ограничивать себя их уставными нормами и программными устремлениями, а также не имеющие четко выраженных политических интересов.

Отличие общественно-политических движений от политических партий:

1) социальная база движений более широкая, аморфная, пестрая (к одному и тому же движению могут принадлежать представители различных социальных, идеологических, национальных, конфессиональных и других групп);

2) общественно-политические движения, как правило, придерживаются только одной политической концепции и добиваются решения одной крупной политической проблемы, имеют одну цель, а не комплекс целей, как партии (достигнув этой цели, движение прекращает свое существование);

3) общественно-политические движения не столь долговременны как партии;

4) общественно-политические движения, не стремясь к власти, пытаются воздействовать на нее, «повернуть» данную власть к решению своих проблем (при борьбе за власть общественно-политическое движение трансформируется в политическую партию);

5) центром политической активности в общественно-политическом движении выступает его ядро (авангард) — инициативные группы, клубы, союзы и т. д. ;

6) в общественно-политическом движении отсутствуют формальная внутренняя иерархия, четко выраженное постоянное членство и соответствующие документы (программа, устав и пр.).

Группа давления — общественное объединение, активно добивающееся удовлетворения собственных интересов с помощью целенаправленного воздействия на структуры политической власти.

Понятие «группа давления» раскрывает динамику превращения социально-групповых интересов, возникающих в гражданском обществе, в политический фактор. Это — формальные объединения граждан с четко выраженной организационной структурой, устоявшимися функциями и профессиональным кадровым аппаратом (профсоюзы, церкви и т. д.).

Группы давления в связи с их относительно жесткой организационной структурой могут оказывать большое воздействие на политическую жизнь страны, которое по силе нередко превосходит влияние политических партий. Известны случаи, когда могущественные профсоюзы или объединения предпринимателей заставляли правительство отступать перед своими требованиями. С этой целью они применяли различные формы и методы политического давления: пропагандистские кампании в средствах массовой информации, забастовки, пикеты, шествия, митинги и т. п.

Контрольные вопросы:

1. Охарактеризуйте основные подходы к сущности государства?
2. Какие функции государства можно отнести к новым?

3. Каковы формы и методы осуществления функций государства?
4. Что понимается под механизмом государства?
5. Какова структура механизма государства?
6. Что такое политическая система общества и какие элементы ее составляют?

Глава 3. ТИПЫ И ФОРМЫ ГОСУДАРСТВА. ПРАВОВОЕ ГОСУДАРСТВО

1. Типы государства

Типология есть учение о типах — больших группах (классах) тех или иных объектов, обладающих набором общих, характерных для каждого типа, признаков. Типология государства — это его классификация, предназначенная для разделения всех прошлых и настоящих государств на такие группы, которые дали бы возможность раскрыть их социальную сущность.

Типология государства проводится в основном с позиции двух подходов: формационном и цивилизационном.

Главным критерием первого подхода выступают социально-экономические признаки (общественно-экономическая формация). В его основе лежит учение об общественно-экономической формации, которая включает в себя тип производственных отношений (базис) и соответствующий ему тип надстройки (государство, право и т. п.). Именно базис (тип производственных отношений) является, по мнению представителей формационного подхода (Маркса, Энгельса, Ленина и других), решающим фактором общественного развития, который детерминирует и соответствующий тип надстроечных элементов: государство и право. В зависимости от типов экономического базиса выделяют следующие типы государства: рабовладельческий, феодальный, буржуазный, социалистический.

Рабовладельческое государство есть орудие поддержания власти рабовладельцев над рабами, которые были собственностью свободных граждан. Раб не имел никаких прав и был превращен в говорящее орудие труда.

Феодальное государство — это диктатура класса феодалов, земельных собственников, присваивающих безвозмездный труд крестьян. Крестьяне здесь находились в полурабской зависимости от помещиков.

Буржуазное государство представляет собой диктатуру буржуазии, в котором сословное неравенство заменяется социальным. Рабочий юридически свободен, но, лишенный средств производства, он вынужден продавать свою рабочую силу капиталисту. Данное государство проходит различные стадии развития: капиталистическое, монополистическое, индустриальное, постиндустриальное государство.

Социалистическое государство как государство высшего типа, по мнению представителей формационного подхода, есть отмирающее госу-

дарство, базирующееся на общественной собственности на средства производства и имеющее широкую социальную базу.

Первые три типа охватываются родовым понятием «эксплуататорское государство». Сущность данного государства состоит в господстве, подавлении и эксплуатации одного класса другим.

Социалистическое же государство — антиэксплуататорское по своей природе — считается «полугосударством» или «государством не в собственном смысле слова». Это исторически последний тип государства, который, по мнению К. Маркса, постепенно «засыпает» и в конечном итоге «отомрет», выполнив свою задачу построения бесклассового коммунистического общества.

Достоинства формационной типологии:

1) продуктивна сама идея делить государства на основе социально-экономических факторов, которые действительно весьма существенно влияют на общество;

2) она показывает поэтапность, естественноисторический характер развития государства. Источник развития государства заключен, по мнению представителей данной теории, в самом обществе, а не вне его. Смена одного типа другим — процесс объективный, естественно-исторический, реализующийся в результате революций. В этом процессе каждый последующий тип государства должен быть исторически более прогрессивным, чем предыдущий.

Недостатки:

1) она во многом однолинейная, характеризуется излишней запрограммированностью, в то время как история многовариантна и далеко не всегда «вписывается» в начерченные для нее схемы;

2) недооцениваются духовные факторы (религиозные, национальные, культурные и т. п.), которые подчас могут весьма существенно влиять на природу того или иного государства.

В основе цивилизационного подхода лежат как раз духовные признаки — культурные, религиозные, национальные, психологические и пр. Представители: Тойнби, Сорокин, Шпенглер, Вебер и другие. В частности, по мнению одного из сторонников данной позиции А. Тойнби, цивилизация есть замкнутое и локальное состояние общества, отличающееся общностью религиозных, национальных, географических и других признаков. В зависимости от них выделяют следующие цивилизации: египетскую, китайскую, западную, православную, арабскую, мексиканскую, иранскую и т. п.

Каждая цивилизация придает устойчивую общность всем государствам, существующим в ее рамках. Цивилизационный подход обосновывается идеей единства, целостности современного мира, приоритетом идеально-духовных факторов.

А. Тойнби обосновал теорию круговорота сменяющих друг друга замкнутых цивилизаций. Динамические изменения (возникновение, рост, надлом и разложение) в соответствии с этой теорией происходит не в

рамках мирового общественного процесса, а внутри отдельной цивилизации. Цивилизации являются как бы ветвями дерева, сосуществующие рядом друг с другом. Движущей силой круговорота цивилизаций выступает творческая элита, которая увлекает за собой «инертное большинство». Отсюда А. Тойнби видит прогресс в духовном совершенстве поколений людей.

Достоинства цивилизационной типологии:

1) определены духовные факторы как существенные в тех или иных конкретно-исторических условиях (ведь не случайно выделяют религиозный и национальный подходы к сущности государства);

2) в связи с расширением диапазона духовных критериев, которые характеризуют именно особенности тех или иных цивилизаций, получается более «заземленная» (географически адресная) типология государств.

Недостатки:

1) недооцениваются социально-экономические факторы, которые зачастую определяют политику конкретной страны;

2) выделяя большое количество идеально-духовных факторов в качестве признаков цивилизаций, авторы по сути дела (вольно или невольно) дали типологию не столько государства, сколько общества. Государство — ведь только политическая часть общества, которая имеет свою природу и характеризуется собственными параметрами, не совпадающими с критериями общества, как более широкого и объемного понятия.

В силу того факта, что типология государства (как и любая иная типология) является способом познания, формационный и цивилизационный подходы не исключают, а дополняют и углубляют друг друга, выступают более надежными приемами понимания различных типов государства с позиции не только социально-экономических, но и духовно-культурных факторов. Следовательно, данные подходы могут и должны применяться и отдельно друг от друга, и в комплексе.

2. Форма государства: понятие и элементы

Любое государство имеет сущность, содержание и форму. Чтобы оно эффективно функционировало, чтобы качественно и слаженно действовал его механизм, требуется четко организованная государственная власть.

Если категория «сущность государства» отвечает на вопрос: в чем заключается главное, закономерное, определяющее в государстве, то категория «форма государства» — кто и как правит в обществе, как устроены и действуют в нем государственно-властные структуры, как объединено население на данной территории, каким образом оно связано через различные территориальные и политические образования с государством в целом, как осуществляется политическая власть, с помощью каких методов и приемов.

Если территория, население, власть представляют собой содержательные характеристики государства, которые отражают то общее, что присуще всем государствам, то в понятии «форма государства» выражается их внутренняя организация, способ устройства, с помощью которых они весьма существенно отличаются друг от друга.

От формы государства в значительной степени зависит и политическая жизнь в обществе, и устойчивость государственных институтов.

Форма государства — это способ организации политической власти, охватывающий форму правления, форму государственного устройства и политический режим.

В форме государства выражается его строение, на которое влияют как социально-экономические факторы, так и природные, климатические условия, национально-исторические и религиозные особенности, культурный уровень развития общества и т. п. Например, в Англии в результате своеобразного компромисса между буржуазией и феодалами возникла ограниченная (конституционная) монархия, в России в силу многонационального состава населения и огромных территорий больше предпосылок для федеративного устройства государства.

Элементами формы государства являются:

1) форма правления: характеризует порядок образования и организации высших органов государственной власти, их взаимоотношения друг с другом и населением. В зависимости от особенностей формы правления государства подразделяются на монархические и республиканские;

2) форма государственного устройства: отражает территориальную структуру государства, соотношение между государством в целом и его составными территориальными единицами. По форме государственного устройства государства делятся на унитарные, федеративные и конфедеративные;

3) политический (государственный) режим представляет собой систему методов, способов и средств осуществления государственной власти. В зависимости от особенностей набора данных приемов государственного властвования различают демократический и антидемократический политические (государственные) режимы.

Таким образом, форма государства — это его структурное, территориальное и политическое устройство, взятое в единстве трех вышеназванных составляющих.

3. Форма государственного правления

Форма государственного правления — это элемент формы государства, характеризующий организацию верховной государственной власти, порядок образования ее органов и их взаимоотношения с населением.

К верховной государственной власти относят главу государства (монарх или президент), законодательный орган, правительство.

Если в качестве критерия рассматривать положение главы государства, то формы правления подразделяются на монархии и республики.

Монархия (от греческого — единовластие) — это форма правления, при которой власть полностью или частично сосредоточена в руках единоличного главы государства: монарха, короля, царя, шаха, императора и т. д.

Признаки монархии:

- 1) власть передается по наследству;
- 2) осуществляется бессрочно;
- 3) не зависит от волеизъявления населения.

Монархии бывают неограниченными, то есть в них отсутствуют представительные учреждения народа, а единственным носителем суверенитета государства является монарх (например, абсолютные монархии последнего периода эпохи феодализма, из современных — Саудовская Аравия, Марокко, Бруней), и ограниченными (конституционными), в которых наряду с монархом носителями суверенитета выступают другие высшие государственные органы, ограничивающие власть главы государства (Англия, Япония, Испания, Швеция, Норвегия и др.).

Хотя ряд современных государств с монархической формой правления приняли конституции и сформировали парламенты (Бахрейн, Катар, Кувейт и др.), по существу они продолжают оставаться абсолютными, поскольку конституции данных стран устанавливают, что вся власть исходит от монарха, а парламенты имеют чисто консультативные prerogatives.

Монархия была господствующей формой правления на протяжении нескольких столетий. В специфической форме она сохраняется и сегодня почти в трети стран мира.

Республика (от латинского — государственные, общественные дела) — это форма правления, при которой глава государства является выборным и сменяемым, а его власть считается производной от избирателей или представительного органа.

Признаки республики:

- 1) выборность власти;
- 2) срочность;
- 3) зависимость от избирателей.

В зависимости от того, кто формирует правительство, кому оно подотчетно и подконтрольно, республики подразделяются на президентские, парламентские и смешанные. В президентских республиках (США, Бразилия, Аргентина, Венесуэла, Боливия, Сирия и др.) именно президент выполняет эту роль, в парламентских (Германия, Италия, Индия, Турция, Израиль и др.) — парламент, в смешанных (Франция, Финляндия, Польша, Болгария, Австрия и др.) — совместно президент и парламент.

В президентской республике президент избирается независимо от парламента либо коллегией выборщиков, либо непосредственно народом, он одновременно является главой государства и правительства. Президент сам назначает правительство и руководит его деятельностью.

Парламент в данной республике не может вынести вотум недоверия правительству, а президент — распустить парламент. Однако парламент имеет возможность ограничивать действия президента и правительства с помощью принимаемых законов и через учреждение бюджета, а в ряде случаев может отстранить от должности президента (когда он нарушил конституцию, совершил преступление). Президент, в свою очередь, наделяется правом отлагательного вето (от латинского — запрет) на решения законодательного органа.

В парламентской республике правительство формируется законодательным органом и ответственно перед ним. Парламент может путем голосования выразить вотум доверия либо вотум недоверия деятельности правительства в целом, главы правительства (председателю совета министров, премьер-министру, канцлеру), конкретного министра. Официально главой государства является президент, который избирается либо парламентом, либо коллегией выборщиков, либо прямым голосованием народа. Однако в системе органов государственной власти он занимает скромное место: его обязанности обычно ограничиваются представительными функциями, которые мало чем отличаются от функций главы государства в конституционных монархиях. Реальной же главой государства выступает руководитель правительства.

Характерной чертой смешанных (полупрезидентских, полупарламентских) республик является двойная ответственность правительства — и перед президентом, и перед парламентом. В подобных республиках президент и парламент избираются непосредственно народом. Главой государства здесь выступает президент. Он назначает главу правительства и министров с учетом расклада политических сил в парламенте. Глава государства, как правило, председательствует на заседаниях кабинета министров и утверждает его решения. Парламент также имеет возможность контролировать правительство путем утверждения ежегодного бюджета страны, а также посредством права вынесения правительству вотума недоверия.

4. Соотношение типа и формы государства

Освещая данный вопрос, оговоримся, что понятие «тип государства» нами будет использоваться с позиции формационного подхода, под понятием же «форма государства» будет рассматриваться по сути дела форма правления.

Тип государства — это совокупность существенных признаков, свойственных государствам единой общественно-экономической формации.

С одной стороны, государства каждого типа облекаются во множество форм — в рамках одного исторического типа встречаются различные формы государства. В частности, для рабовладельческого типа были характерны монархии (древневосточные деспотии — Египет, Вавилон, Ассирия, Китай, Индия; древнеримская империя) и республики (аристократические, например, Римская в период с VI по I век до н. э., и

демократические, например, Афинское государство); для феодального типа — монархии (раннефеодальная, монархия периода феодальной раздробленности, сословно-представительная, абсолютная) и городские республики (Венеция, Генуя, Новгород, Псков и др.); для буржуазного типа — демократические республики (парламентские, президентские, смешанные) и конституционные (ограниченные) монархии; для социалистического типа — Парижская Коммуна, советские республики и республики народной демократии.

С другой стороны, государства определенного исторического типа имеют некоторые формы, присущие только им. Так, например, сословно-представительная монархия есть принадлежность только феодального государства в известный период его развития, а парламентская монархия и демократическая республика свойственны буржуазному типу государства.

Государства каждого данного типа не могут воплощаться в любые формы, то есть и в такие, которые явно противоречат их содержанию и не соответствуют их экономической основе. Нельзя представить себе рабовладельческое государство в форме ограниченной монархии или демократической республики с общенациональными представительными учреждениями.

Конкретная форма государства предопределяется историческим типом государства. Но кроме этого, она зависит и от других факторов:

- 1) уровня экономического развития общества;
- 2) соотношения классовых сил;
- 3) историко-национальных и культурных традиций;
- 4) международной обстановки и т. п.

Факторы, которые обуславливают разнообразие государственных форм, могут быть различными. В целом они сводятся к конкретности, индивидуальности объективных условий, в которых осуществляется управление обществом в тех или иных странах. Поскольку каждое государство развивается в специфических конкретных условиях, оно имеет своеобразные политические формы.

Следовательно, тип и форма государства соотносятся как содержание и форма, где определяющую роль играет, естественно, содержание (то есть тип государства).

5. Формы государственного устройства

Форма государственного устройства — это элемент формы государства, характеризующий внутреннюю структуру государства, способ его политического и территориального деления, обуславливающий определенные взаимоотношения органов всего государства с органами его составных частей.

С помощью данного понятия государственное устройство характеризуется с точки зрения распределения власти в центре и на местах.

В зависимости от этого критерия различают следующие формы:

1) *унитарную* — простое, единое государство, части которого являются административно-территориальными единицами и не обладают признаками государственного суверенитета; в нем существует единая система высших органов и единая система законодательства, как, например в Польше, Венгрии, Болгарии, Италии.

В унитарном государстве все внешние межгосударственные отношения осуществляют центральные органы, которые официально представляют страну на международной арене. Монопольным правом налогообложения обладает государство, а не территория. Взимание местных налогов, как правило, допускается с санкции государства. Территории, в отличие от государства, не вправе по своему усмотрению устанавливать и взимать налоги. Унитарные государства бывают централизованными — Норвегия, Румыния, Швеция, Дания и т. п., и децентрализованными — Испания, Франция и др., в которых крупные регионы пользуются широкой автономией, самостоятельно решают переданные им в ведение центральными органами вопросы;

2) *федеративную* — сложное, союзное государство, части которого являются государственными образованиями и обладают в той или иной мере государственным суверенитетом и другими признаками государственности; в нем наряду с высшими федеральными органами и федеральным законодательством существуют высшие органы и законодательство субъектов федерации, как, например, в Германии, Индии, Мексике, Канаде; федерации могут быть построены по территориальному (США) либо по национально-территориальному принципу (Россия).

Федерации строятся на основе распределения функций между ее субъектами и центром, зафиксированного в союзной конституции, которая может быть изменена только с согласия субъектов федерации. При этом одна часть полномочий является исключительной компетенцией союзных органов; другая — субъектов федерации; третья — совместной компетенцией союза и его членов). В настоящее время в мире существуют 24 федеративных государства. Семь федераций находятся в Европе (Австрия, Бельгия, Германия, Россия, Югославия, включающая теперь две республики — Сербию и Черногорию, Швейцария и созданная в 1995 году сербско-хорватско-мусульманская федерация в Боснии); четыре — в Азии (Индия, Малайзия, Объединенные Арабские Эмираты, Пакистан); шесть — на Американском континенте (Аргентина, Бразилия, Венесуэла, Канада, Мексика, США); четыре — в Африке (Коморские острова, Нигерия, Танзания, Эфиопия); три — в Океании (Австралия, Папуа-Новая Гвинея, Соединенные Штаты Микронезии. (В.Е. Чиркин).

3) *конфедерацию* — временный союз государств, образуемый для достижения политических, военных, экономических и прочих целей. Конфедерация не обладает суверенитетом, ибо отсутствует общий для объединившихся субъектов центральный государственный аппарат и отсутствует единая система законодательства. В рамках конфедерации могут создаваться союзные органы, но лишь по тем проблемам, ради

решения которых они объединились, и лишь координирующего свойства.

Конфедерация представляет собой непрочные государственные образования и существует сравнительно недолго: они либо распадаются (как это произошло с Сенегамбией — объединением Сенегала и Гамбии в 1982—1989 гг.), либо преобразуются в федеративные государства (как это, например, было со Швейцарией, которая из конфедерации Швейцарский союз, существовавшей в 1815—1848 гг., трансформировалась в федерацию).

Появилась новая форма ассоциированного государственного объединения, названное содружеством государств. Примером может являться СНГ (Содружество Независимых Государств). Это более аморфная и неопределенная форма, чем конфедерация.

Кроме названных форм государственного устройства, в истории имели место и некоторые другие специфические формы — *империи, протектораты* и пр. Так, империи выступают государственными образованиями, отличительными особенностями которых являются обширная территориальная основа, сильная централизованная власть, асимметричные отношения господства и подчинения между центром и периферией, разнородный этнический и культурный состав населения. Империи (например, Римская, Британская, Российская) существовали в различные исторические эпохи.

6. Политический режим: понятие, признаки, виды

Политический (государственный) режим — это система методов, способов и средств осуществления политической власти. Всякие изменения, происходящие в сущности государства данного типа, прежде всего, отражаются на его режиме, а он влияет на форму правления и форму государственного устройства.

Согласно одной точке зрения понятия «политический режим» и «государственный режим» можно расценивать как тождественные.

По мнению других авторов, понятие «политический режим» более широкое, чем понятие «государственный режим», ибо включает в себя методы и приемы осуществления политической власти не только со стороны государства, но и со стороны политических партий и движений, общественных объединений, организаций и т. п.

Политический режим — это динамическая, функциональная характеристика политической системы. Категории «политический режим» и «политическая система» тесно связаны между собой. Если первая показывает весь комплекс институтов, участвующих в политической жизни общества и в осуществлении политической власти, то вторая — как эта власть реализуется, как действуют данные институты (демократично либо недемократично).

Понятие политического режима является ключевым для формирования представлений об основных системах власти. Именно исходя из

политического режима судят о подлинной картине принципов организации политического устройства общества. Политический режим создает определенный политический климат, существующий в той или иной стране в конкретный период ее исторического развития.

Политический режим обеспечивает стабильность и определенную упорядоченность политической власти; управляемость субъектов политики, приемлемую для власти динамику и направленность политических отношений; достижение целей государственной власти, реализацию интересов властвующей элиты.

Политический режим определяется уровнем развития и интенсивностью социально-политических процессов; структурированностью правящей элиты; состоянием отношений с бюрократией; развитостью социально-политических традиций, господствующими в обществе политическим сознанием, поведением, типом легитимности.

Понятие «политический режим» включает в себя следующие параметры (признаки):

- степень участия народа в механизмах формирования политической власти, а также сами способы такого формирования;

- соотношение прав и свобод человека и гражданина с правами государства; гарантированность прав и свобод личности;

- характеристика реальных механизмов осуществления власти в обществе; степень реализации политической власти непосредственно народом;

- положение средств массовой информации, степень гласности в обществе и прозрачности государственного аппарата;

- место и роль негосударственных структур в политической системе общества; соотношение между законодательной и исполнительной ветвями власти;

- тип политического поведения; характер политического лидерства;
- доминирование определенных методов (убеждения, принуждения и т. п.) при осуществлении политической власти;

- политическое и юридическое положение и роль в обществе «силовых» структур государства (армия, полиция, органы государственной безопасности и т. д.);

- мера политического плюрализма, в том числе многопартийности;

Таковы основные черты, элементы, составляющие в совокупности содержание категории «политический режим».

В зависимости от особенностей набора методов и средств государственного властвования различают два полярных режима — антидемократический и демократический.

Среди антидемократических выделяют в первую очередь тоталитарный и авторитарный режимы.

Слово «тоталитаризм» означает весь, целый, полный. Сам термин был введен в политический оборот идеологом итальянского фашизма

Дж. Джентиле в начале XX века. В 1925 году данное понятие впервые прозвучало в итальянском парламенте. Его использовал лидер итальянского фашизма Б. Муссолини. С этого времени начинается становление тоталитарного строя в Италии.

В каждой из стран, в которых возникал и развивался политический *тоталитарный режим*, он имел свою специфику. Вместе с тем есть общие черты, которые присущи всем формам тоталитаризма и отражают его суть. Тоталитарный режим характеризуется абсолютным контролем государства над всеми областями общественной жизни, полным подчинением человека политической власти и господствующей идеологии.

Основными характеристиками тоталитарного политического режима являются следующие:

государство стремится к глобальному господству над всеми сферами общественной жизни, к всеохватывающей власти;

общество практически полностью отчуждено от политической власти, но оно не осознает этого, ибо в политическом сознании формируется представление о «единстве», «слиянии» власти и народа;

монопольный государственный контроль над экономикой, средствами массовой информации, культурой, религией и т. д., вплоть до личной жизни, до мотивов поступков людей;

государственная власть формируется бюрократическим способом, по закрытым от общества каналам, окружена «орелом тайны» и недоступна для контроля со стороны народа;

доминирующим методом управления становится насилие, принуждение, террор;

господство одной партии, фактическое сращивание ее профессионального аппарата с государством, запрет оппозиционно настроенных сил; права и свободы человека и гражданина носят декларативный, формальный характер, отсутствуют четкие гарантии их реализации;

фактически устраняется плюрализм; централизация государственной власти во главе с диктатором и его окружением; бесконтрольность репрессивных государственных органов со стороны общества и т. д.

Особой разновидностью тоталитарного режима выступает *режим фашистский*, который можно рассматривать как своего рода радикальный тоталитаризм. Странами, где впервые возникли фашистские организации, были Италия и Германия. Фашизм в Италии был установлен в 1922 году. Для итальянского фашизма характерным было стремление к возрождению великой Римской империи. Фашизм в Германии утвердился в 1933 году, целью которого было господство арийской расы, высшей нацией провозглашалась германская.

Тоталитарный политический режим фашистского типа характеризуется воинственным антидемократизмом, расизмом и шовинизмом. Фашизм основывался на необходимости сильной, беспощадной влас-

ти, которая держится на всеобщем господстве авторитарной партии, на культе вождя.

Авторитарный режим можно рассматривать как своего рода «компромисс» между тоталитарным и демократическим политическими режимами. Он (авторитарный режим), с одной стороны, мягче, либеральнее, чем тоталитаризм, но, с другой — жестче, антинароднее, чем демократический.

Авторитарный режим — государственно-политическое устройство общества, в котором политическая власть осуществляется конкретным лицом (класс, партия, элитная группа и т. д.) при минимальном участии народа. Главную черту данного режима составляет авторитаризм как метод властвования и управления, как разновидность общественных отношений (например, Испания периода правления Франко, Чили во времена власти Пиночета).

Основные характеристики авторитарного политического режима:

в центре и на местах происходит концентрация власти в руках одного или нескольких тесно взаимосвязанных органов при одновременном отчуждении народа от реальных рычагов государственной власти;

игнорируется принцип разделения властей на законодательную, исполнительную и судебную (зачастую президент, исполнительно-распорядительные органы подчиняют себе все остальные органы, наделяются законодательными и судебными полномочиями);

роль представительных органов власти ограничена, хотя они и могут существовать;

суд выступает по сути вспомогательным органом, вместе с которым могут использоваться и внесудебные органы;

сужена или сведена на нет сфера действия принципов выборности государственных органов и должностных лиц, подотчетности и подконтрольности их населению;

в качестве методов государственного управления доминируют командные, административные, в то же время отсутствует террор;

сохраняется ограниченная цензура, «полугласность»;

существует частичный плюрализм;

права и свободы человека и гражданина главным образом провозглашаются, но реально не обеспечиваются во всей своей полноте;

силовые структуры обществу практически неподконтрольны и используются подчас и в сугубо политических целях и т. п.

Авторитарные режимы отличаются от тоталитарных по следующим параметрам: 1) если при тоталитаризме устанавливается всеобщий контроль, то авторитаризм предполагает наличие сфер социальной жизни, недоступных государственному контролю; 2) если при тоталитаризме осуществляется систематический террор по отношению к противникам, то в авторитарном обществе проводится тактика избирательного террора, направленного на предотвращения возникновения оппозиции.

7. Демократический режим. Демократия, ее формы и институты

Понятие «демократия» означает, как известно, народовластие, власть народа. Однако ситуация, при которой **весь народ** осуществлял бы политическое властвование, пока нигде не реализована. Это, скорее, идеал, то, к чему нужно всем стремиться. Между тем, есть ряд государств, которые сделали в этом направлении больше других (Германия, Франция, Швеция, США, Швейцария, Англия) и на которые зачастую ориентируются иные государства.

Основными характеристиками демократического режима являются следующие:

решения принимаются большинством с учетом интересов меньшинства;

предполагает существование правового государства и гражданского общества;

выборность и сменяемость центральных и местных органов государственной власти, их подотчетность избирателям;

силовые структуры (вооруженные силы, полиция, органы безопасности и т. п.) находятся под демократическим контролем общества;

доминируют методы убеждения, компромисса;

провозглашаются и реально обеспечиваются права и свободы человека и гражданина;

политический плюрализм, в том числе многопартийность, соревнование политических партий, существование на законных основаниях политической оппозиции;

гласность, средства массовой информации свободны от цензуры;

реальное осуществление принципа разделения властей на законодательную (призванную принимать законы, формировать стратегию развития общества), исполнительную (призванную осуществлять принятые законы, претворять их в жизнь, проводить повседневную политику государства) и судебную (призванную выступать арбитром в случаях конфликтов, различного рода правонарушений).

Демократия (народовластие) может осуществляться посредством двух форм: *прямой (непосредственной)* и *представительной*.

Прямая демократия позволяет осуществлять власть самим народом без политических посредников. Отсюда и ее название — непосредственная, которая проводится в жизнь через следующие институты прямого народовластия: выборы на основе всеобщего избирательного права, референдумы, сходы и собрания граждан, петиции граждан, митинги и демонстрации, всенародные обсуждения.

Одни из них — выборы, референдумы — четко регламентированы соответствующими нормативными актами (Конституцией, федеральными конституционными законами, федеральными законами), носят императивный (обязательный) характер и не нуждаются в санкции госу-

дарственных структур, другие имеют консультативный характер. Однако независимо от юридической природы различных институтов прямой формы демократии, их влияние на механизм принятия политических решений трудно переоценить, так как в них находит выражение воля народа.

К положительным моментам прямой демократии можно отнести то, что она: дает больше возможностей (по сравнению с представительными институтами) для выражения интересов граждан и их участия в политическом процессе; в большей мере обеспечивает полную легитимизацию власти; обеспечивает контроль за политической элитой и т. п.

Недостатки прямой демократии — это отсутствие стойкого желания у большинства населения заниматься данной управленческой деятельностью, сложность и дороговизна провидимых прямо демократических мероприятий, низкая эффективность принимаемых решений вследствие непрофессионализма большинства «правителей» и т. д.

Представительная демократия позволяет осуществлять власть представителям народа — депутатам, другим выборным органам исполнительной и судебной власти, которые призваны выражать интересы различных классов, социальных групп, слоев, политических партий и общественных организаций.

Сильная сторона представительной демократии заключается в том, что она дает больше возможностей (по сравнению с институтами прямой демократии) для принятия эффективных решений, поскольку в этом процессе участвуют, как правило, профессионалы, компетентные лица, специально занимающиеся данной деятельностью; более рационально организует политическую систему и т. п.

К недостаткам часто относят следующие черты: возможно неограниченное развитие бюрократии и коррупции; отрыв представителей власти от своих избирателей; принятие решений в интересах не большинства граждан, а номенклатуры, крупного капитала, различного рода лоббистов и т. д.

Таковы существенные черты демократического политического режима, отличающие его от авторитарного и тоталитарного режимов. Знание вышеперечисленных признаков имеет важное значение, помогая четче ориентироваться в квалификации системы методов, приемов и средств осуществления политической власти.

Однако сами демократические режимы тоже могут быть неоднородными. В частности, особыми их разновидностями выступают либерально-демократические и консервативно-демократические режимы. Если *либерально-демократические режимы* характеризуются тем, что в приоритет ставят личность, ее права и свободы, а роль государства сводят к защите этих прав и свобод, собственности граждан, то *консервативно-демократические режимы* опираются не столько на конституцию, сколько на политические традиции, которые являются основой данных режимов.

8. Понятие и сущность правового государства

Общественным сознанием правовое государство воспринимается как такой тип государства, власть которого основана на праве, им ограничивается и через него реализуется. В идее правового государства можно выделить два главных аспекта:

- 1) свободу человека, наиболее полное обеспечение его прав;
- 2) ограничение правом государственной власти.

В философском смысле свобода может быть определена как способность человека действовать в соответствии со своими интересами, опираясь на познание объективной необходимости. В правовом государстве в отношении человека создаются условия для его юридической свободы, в основе которой лежит принцип «незапрещенное законом дозволено».

Человек как автономный субъект свободен распоряжаться своими способностями, собственностью, имуществом. Право же, являясь формой и мерой свободы, должно максимально раздвинуть границы ограничений личности, прежде всего, в экономике, сфере внедрения научно-технического прогресса в производство и т. п. Права человека есть источник постоянного воспроизводства его инициативы, предприимчивости, инструмент развития гражданского общества.

Права человека и правовое государство, несомненно, характеризуются общими закономерностями возникновения и функционирования, ибо существовать и эффективно действовать они могут только в одной «связке». Оба феномена имеют в своей основе право, хотя роль последнего для них практически прямо противоположна, но одновременно и внутренне едина. Это свидетельствует о том, что соединяющим звеном между человеком и государством должно быть именно право, а отношения между ними — истинно правовыми.

Именно в связанности, ограничении правом государства и заключается сущность правового государства. Здесь право выступает как антипод произвола и как барьер на его пути. Ведь поскольку политическая власть (главным образом власть исполнительная) имеет склонность вырождаться в различные злоупотребления, для нее необходимы надежные правовые рамки, ограничивающие подобные негативы, возводящие заслон ее необоснованному и незаконному превышению, попранию прав человека.

Правовые ограничения необходимы для того, чтобы недостатки властной личности не трансформировались в пороки государственной власти. Вот почему можно сказать, что правом ограничиваются не собственно управляющие воздействия со стороны государственных структур на личность, а лишь необоснованные и противоправные ущемления интересов граждан.

В условиях демократии право как бы «меняется местами» с государством — утверждается верховенство первого: и право возвышается над государством.

Итак, *правовое государство* — это организация политической власти, создающая условия для наиболее полного обеспечения прав и свобод человека и гражданина, а также для наиболее последовательного связывания с помощью права государственной власти в целях недопущения злоупотреблений.

9. Принципы правового государства

Из определения правового государства можно выделить два главных принципа (две стороны сущности) правового государства:

1) наиболее полное обеспечение прав и свобод человека и гражданина — социальная сторона;

2) наиболее последовательное связывание посредством права политической власти, формирование для государственных структур режима правового ограничения — формально-юридическая сторона.

Первый принцип нашел свое конституционное закрепление в ст. 2 Конституции РФ, где сказано, что «человек, его права и свободы являются высшей ценностью». Правовое государство должно последовательно исполнять свое главное предназначение — гарантировать каждому гражданину возможность всестороннего развития личности.

Второй принцип воплощается в жизнь с использованием прежде всего следующих способов и средств.

1. Государственную власть ограничивают сами права и свободы человека, то есть реальное осуществление первого принципа. Права человека положены в основу системы сдержек и противовесов, правового режима ограничения для государства, не допуская тем самым излишнего регулирующего вторжения последнего в частную жизнь.

Государство само себя никогда не ограничит, каким бы совершенным оно ни было. Ограничить власть может только другая власть. То есть власть государства можно ограничить, прежде всего, правами человека, которые выступают своеобразным проявлением власти личности, волей гражданского общества, составляют главную часть права. Здесь будет уместным воспроизвести слова Р. Иеринга, который отмечал, что «кто защищает свое право, тот в узких пределах его защищает право вообще».

Только осознание необходимости инициативного поведения в правовой сфере, повышения юридической и политической культуры сможет стать настоящей гарантией приоритета прав человека и гражданина как высшей ценности по отношению к правам государства. Так же как любой уважающий себя спортсмен должен ежедневно поддерживать соответствующую физическую форму и постоянно подтверждать высокие результаты, точно так же и общество, каждый гражданин ежедневно должны поддерживать свою «правовую форму» бытия, постоянно бороться за собственные права и интересы, ибо правовое государство — это в большей степени процесс, чем результат. Он не достигается автоматически, раз и навсегда. Уровень правовой жизни необходимо систематически отвоевывать у криминала, бесправия.

2. Среди правоограничивающих мер особое место занимает проблема разделения властей. Ее главное требование, выдвинутое Дж. Локком и Ш. Монтескье в период борьбы буржуазии с феодализмом, заключалось в том, что для утверждения политической свободы, обеспечения законности и устранения злоупотреблений властью со стороны какой-либо социальной группы учреждения или отдельного лица необходимо разделить государственную власть на законодательную (избранную народом и призванную вырабатывать стратегию развития общества путем принятия законов), исполнительную (назначаемую представительным органом власти и занимающуюся реализацией данных законов и оперативно-хозяйственной деятельностью) и судебную (выступающую гарантом восстановления нарушенных прав, справедливого наказания виновных).

Причем каждая из них, являясь самостоятельной и взаимосдерживающей друг друга властью, должна осуществлять свои функции посредством особой системы органов и в специфических формах.

Система сдержек и противовесов, установленная в Конституции и законах, представляет собой совокупность правовых ограничений в отношении конкретной государственной власти: законодательной, исполнительной, судебной.

Применительно к законодательной власти используется довольно жесткая юридическая процедура законодательного процесса, которая регламентирует основные его стадии, порядок осуществления: законодательную инициативу, обсуждение законопроекта, принятие закона, его опубликование. В системе противовесов важную роль призван играть Президент, который имеет право применить отлагательное вето при успешных решениях законодателя, назначить при необходимости досрочные выборы. Деятельность Конституционного Суда также можно рассматривать в качестве правосдерживающей, ибо он имеет право блокировать все антиконституционные акты.

В отношении исполнительной власти используются ограничения ведомственного нормотворчества и делегированного законодательства. Сюда же можно отнести установленные в законе определенные сроки президентской власти, вотум недоверия правительству, импичмент, запрет ответственным работникам исполнительных органов избираться в состав законодательных структур, заниматься коммерческой деятельностью.

Для судебной власти тоже есть свои правоограничивающие средства, выражающиеся в Конституции, процессуальном законодательстве, в его гарантиях, принципах: презумпции невиновности, праве на защиту, равенстве граждан перед законом и судом, гласности и состязательности процесса, отводе судьи и т. д.

3. Федерализм тоже может внести свой вклад в дело ограничения государственной власти. Как своеобразное государственное устройство федерация дополняет горизонтальное разделение власти еще и разделе-

нием ее по вертикали и тем самым становится средством ограничения государственной власти, системой сдержек и противовесов. Это создает своего рода «двойную безопасность» для прав человека и гражданина. При реально действующих федеративных отношениях различные государственные структуры и ветви власти будут контролировать друг друга, уменьшать вероятность злоупотреблений и произвола в отношении личности. Вместе с тем в условиях сепаратизма, ложно понятой идеи суверенизации, в рамках неустойчивых федеративных отношений и национально-государственной неразберихи «двойная безопасность» может легко превратиться в «двойную опасность» для свободы личности, когда и со стороны центра, и со стороны субъектов Федерации происходит «покушение» на права человека.

4. Как способ ограничения политической власти выступает верховенство закона и его господство в общественной жизни. В правовом государстве закон, принятый верховным органом власти при строгом соблюдении всех конституционных процедур, не может быть отменен, изменен или приостановлен актами исполнительной власти. Закон принимается либо самим народом, либо депутатами, которые являются представителями всего народа и выражают соответственно общественные интересы в отличие от инструкций и приказов, издаваемых министерствами и ведомствами в своих узкоотраслевых или даже корпоративных интересах. Поэтому при расхождении ведомственных распоряжений с законом должен действовать закон.

5. Взаимная ответственность государства и личности — это тоже способ ограничения политической власти. Еще И. Кант сформулировал данную идею: каждый гражданин должен обладать той же возможностью принуждения в отношении властвующего к точному и безусловному исполнению закона, что и властвующий в его отношении к гражданину.

В условиях правового государства личность и властвующий субъект (как представитель государства) должны выступать в качестве равноправных партнеров, заключивших своеобразное соглашение о взаимном сотрудничестве и взаимной ответственности.

Подчиняясь праву, государственные органы не могут нарушать его предписаний и несут ответственность за нарушения или невыполнение этих обязанностей. Обязательность закона для государственной власти обеспечивается системой гарантий, которые исключают административный произвол. К ним относятся: а) ответственность правительства перед представительными органами; б) дисциплинарная, гражданско-правовая или уголовная ответственность должностных лиц государства любого уровня за нарушение прав и свобод конкретных лиц, за превышение власти, злоупотребление служебным положением и пр.; в) импичмент и др.

Формами контроля со стороны общественности за выполнением обязательств государственных структур могли бы стать референдумы, отчеты депутатов перед избирателями и т. д. На тех же правовых началах

строится и ответственность личности перед государством. Применение государственного принуждения должно носить правовой характер, не нарушать меры свободы личности, соответствовать тяжести совершенного правонарушения.

Таким образом, отношения между государством и личностью должны осуществляться на основе взаимной ответственности.

Названные способы и средства ограничения государственной власти могут рассматриваться в виде самостоятельных принципов, так или иначе развивающих и конкретизирующих второй основной принцип — последовательное связывание с помощью права государственной власти.

Кроме двух основных можно выделить и другие принципы, которые в той или иной мере вытекают из вышеприведенных и создают для них обеспечивающий фон. Это — высокий уровень правосознания и правовой культуры в обществе; наличие гражданского общества и осуществление контроля с его стороны за выполнением законов всеми субъектами права и т. п.

Идея правового государства есть идея взаимоуправления гражданского общества и государства, предполагающая разрушение монополии государства на власть с одновременным изменением соотношения свободы государства и общества в пользу последнего и отдельной личности.

При всем многообразии принципов правового государства два из них все равно остаются главными, определяющими, которые необходимо рассматривать во взаимосвязи, ибо оба они выражают две стороны сущности правового государства. Если анализировать первую (социальную, показывающую привлекательность, ценность идеи правовой государственности, ее самоцель) без второй (формально-юридической, олицетворяющей собой средства достижения названных идеалов), то не ясно, как добиться наиболее полного обеспечения прав и свобод человека. Если же, напротив, брать за основу только формально-юридический аспект, тогда становится не совсем понятно, во имя чего и ради кого необходимо ограничивать государственную власть посредством права. Ведь такое ограничение — не самоцель. Можно его так ограничить, что государство вообще не выполнит полноценно ни одной из своих функций. И тогда гражданское общество от этого ничего не выиграет, а наоборот, только проиграет.

В условиях правового государства право (как формальная система) может выступать в ряде случаев и как тормозящий фактор (препятствие, помеха) социально ценным действиям государства, не позволяющий подчас оперативно достигать определенных позитивных целей даже весьма благовидными средствами. Например, разделяя власть и создавая многочисленные ограничения для нее, мы тем самым объективно связываем ее активность, инициативу, маневренность, «замешанных» в том числе и на благих намерениях, на общественных интересах, предполагаем трудные поиски согласия, принятие компромиссных решений. Дру-

гими словами, в сеть правовых ограничений попадают не только «плохие поступки» государства, но и «хорошие».

Однако это, вероятно, те недостатки идеи, которые являются продолжением ее достоинств. Это — неизбежное зло, чем общество вынуждено расплачиваться за подобное жизнеустройство. Сравнивая его со злом, которое причиняет обществу и личности государство, не ограниченное правом, отдадим предпочтение все же первому. То есть и в данном вопросе последуем древней мудрости, которая рекомендует «из двух зол выбирать меньшее».

10. Гражданское общество: понятие, структура, признаки

Понятие «гражданское общество» формировалось такими мыслителями, как Аристотель, Цицерон, Гроций, Гоббс, Локк, Гегель, Маркс и многими другими. «Красной нитью» в гражданском обществе практически всеми учеными проводится идея человека.

Гражданское общество можно определить как совокупность нравственных, религиозных, национальных, социально-экономических, семейных отношений и институтов, с помощью которых удовлетворяются интересы индивидов и их групп.

Структура гражданского общества:

- 1) негосударственные социально-экономические отношения и институты (собственность, труд, предпринимательство);
- 2) совокупность независимых от государства производителей (частные фирмы и т. п.);
- 3) общественные объединения и организации;
- 4) политические партии и движения;
- 5) сфера воспитания и негосударственного образования;
- 6) система негосударственных средств массовой информации;
- 7) семья;
- 8) церковь и т. п.

Признаки гражданского общества:

- наиболее полное обеспечение прав и свобод человека и гражданина;
- самоуправляемость;
- конкуренция образующих его структур и различных групп людей;
- свободно формирующееся общественное мнение и плюрализм;
- всеобщая информированность и прежде всего реальное осуществление права человека на информацию;
- жизнедеятельность в нем базируется на принципе координации (в отличие от государственного аппарата, который построен на основе принципа субординации);
- многоукладность экономики;
- легитимность и демократический характер власти;
- правовое государство;
- сильная социальная политика государства, обеспечивающая достойный уровень жизни людей и другие.

Контрольные вопросы:

1. В чем заключаются различия формационного и цивилизационного подходов к типологии государства?
2. Из каких элементов состоит понятие «форма государства»?
3. Как отличить унитарное государство от федерации?
4. Назовите основные признаки демократического политического режима.
5. Дайте определение правового государства.
6. Каковы основные принципы правового государства?

Раздел 2

ОБЩИЕ ВОПРОСЫ ПРАВА

Глава 4. СУЩНОСТЬ, ПРИНЦИПЫ И ФУНКЦИИ ПРАВА

1. Понятие, признаки и сущность права

Право — явление сложное, многогранное, имеющее богатое понятийное выражение. Во-первых, выделяют право в общесоциальном смысле (моральное право, право народов и т. п.), в рамках которого речь идет о нравственных, политических, эстетических и иных возможностях в поведении субъектов (например, моральное право руководить коллективом, поступить по совести; изменить, следуя моде, свой внешний вид; право члена общественного объединения и т. п.).

Во-вторых, выделяют право в специально-юридическом смысле, как юридический инструмент, связанный с государством.

Право (в этом сугубо юридическом смысле) — это система общеобязательных, формально определенных юридических норм, выражающих общественную, классовую волю (конкретные интересы общества, классов и т. п.), устанавливаемых и обеспечиваемых государством, и направленных на регулирование общественных отношений.

Признаки права:

1) волевой характер (право есть проявление воли и сознания людей, но не любой воли, а прежде всего государственно выраженной воли классов, социальных групп, элит, большинства общества);

2) общеобязательность (в этом проявляется суверенитет государства, означающий, что выше власти, чем власть государства, в обществе быть не может и что все принимаемые нормы права распространяются на всех субъектов);

3) нормативность (означает, что право, прежде всего, состоит из норм, то есть общих правил поведения, регулирующих большое количество общественных отношений);

4) связь с государством (означает, что право во многом принимается, применяется и обеспечивается государственной властью);

5) формальная определенность (означает, что право имеет внешне выраженную письменную форму, что оно обязательно должно быть объективировано, воплощено во вне);

6) системность (означает, что право не механическая совокупность юридических норм, а внутренне согласованный, непротиворечивый, упорядоченный организм, где каждая элемент имеет свое место и играет свою роль).

При рассмотрении сущности права важно учитывать два аспекта:

1) то, что любое право есть, прежде всего, регулятор (формальная сторона);

2) то, чьи интересы обслуживает данный регулятор (содержательная сторона).

Если при анализе сущности права останавливаться только на формальной стороне, тогда получится, что древнеримское и современное право Италии тождественны по своей сущности. Между тем это в корне не верно. Главное в сущности права — его содержательная сторона, другими словами то, чьи интересы прежде всего данный регулятор обеспечивает.

В этой связи можно выделить следующие подходы к сущности права:

— **классовый**, в рамках которого право определяется как система гарантированных государством юридических норм, выражающих возведенную в закон государственную волю экономически господствующего класса (здесь право используется в узких целях, как средство для обеспечения главным образом интересов господствующего класса);

— **общесоциальный**, в рамках которого право рассматривается как выражение компромисса между классами, группами, различными социальными слоями общества (здесь право используется в более широких целях, как средство закрепления и реального обеспечения прав человека и гражданина, экономической свободы, демократии, политического плюрализма и т. п.).

Наряду с этими основными можно выделить и религиозный, и национальный, и расовый, и иные подходы к сущности права, в рамках которых соответственно религиозные, национальные и расовые интересы будут доминировать в законах и подзаконных актах, правовых обычаях и нормативных договорах.

Иначе говоря, сущность права многоаспектна. Она не сводится только к классовым и общесоциальным началам. Поэтому в сущности права в зависимости от исторических условий на первый план может выходить любое из вышеперечисленных начал.

2. Понятие права в объективном и субъективном смысле.

Право как государственный регулятор общественных отношений

В юридической науке и практике традиционно различают право в объективном и субъективном смысле.

Объективное право (или собственно право) — это система общеобязательных, формально определенных юридических норм, устанавливаемых и обеспечиваемых государством, и направленных на урегулирование общественных отношений. Объективное право — это законодательство, юридические обычаи, юридические прецеденты и нормативные договоры данного периода в конкретном государстве. Оно объективно в том смысле, что непосредственно не зависит от воли и сознания отдельного лица и не принадлежит ему.

Субъективное право — это мера юридически возможного поведения, призванная удовлетворять собственные интересы лица. Субъективны-

ми правами выступают конкретные права и свободы личности (право на жизнь, свободу, труд, образование и т. п.), которые субъективны в том смысле, что связаны с субъектом, принадлежат ему и зависят от его воли и сознания.

Если объективное право — это юридические нормы, выраженные в тех или иных формах, то субъективное право — это те конкретные юридические возможности, которые возникают на основе и в пределах права объективного.

Вместе с тем следует не забывать, что не государство создает и предоставляет личности права, а она сама их имеет от рождения, и обязанность государства — признавать и защищать эти права.

Подразделение права на объективное и субъективное коренится в самой жизни, поэтому всегда надо знать, идет ли речь о праве в смысле юридических норм или в смысле наличных прав участников общественных отношений.

Наиболее существенным признаком права, включенным в определение данного понятия, выступает его тесная связь с государством, который выражается в том, что:

1) государство официально устанавливает право, обеспечивает его исполнение, в том числе и с помощью государственного принуждения. Для этого существует специальный аппарат надзора и контроля, пресечения нарушений, судебного рассмотрения споров, наказания виновных и т. п.;

2) право, будучи нормативным выражением государственной воли, регулирует общественные отношения в классовых, общесоциальных либо иных интересах. Согласно этому право служит орудием проведения в жизнь политики государства, специфическим средством организации его разносторонней управленческой и иной деятельности, осуществления его задач и функций;

3) право имеет общеобязательный характер, что позволяет ему выступать в качестве особого социального регулятора, в виде критерия правомерного и неправомерного поведения;

4) в отличие от других социальных норм специфика регулятивной роли права связана с предоставительно-обязывающим содержанием большинства составляющих его норм.

3. Основные учения о праве

Множественность теорий правопонимания обусловлена различными национальными и религиозными традициями, философскими и идеологическими воззрениями, историческими и социально-психологическими особенностями. Учитывая такой плюрализм мнений и сложную природу самого права, И. Кант верно заметил, что «юристы до сих пор ищут свое определение права». В силу того что право находится как бы на «перекрестке» удовлетворения интересов различных социальных групп, слоев, классов, элит, оно может быть использовано в разных целях.

Выделяют следующие основные теории правопонимания: естественно-правовую, историческую, нормативистскую, материалистическую, психологическую и социологическую.

Естественно-правовая теория наиболее логически завершенную форму получила в период буржуазных революций XVII—XVIII веков.

Представители: Гоббс, Локк, Радищев и другие.

Основные идеи:

1) в рамках данной доктрины разделяется право и закон (наряду с позитивным правом, то есть законами, принимаемыми государством, существует высшее, подлинное, «естественное» право, свойственное человеку от рождения. Это так называемое «неписаное» право, под которым понимается совокупность естественных и неотъемлемых прав человека и которое выступает критерием права позитивного, ибо не всякий закон содержит в себе право);

2) отождествляется право и мораль (по мнению представителей данной теории, такие абстрактные нравственные ценности, как справедливость, свобода, равенство составляют ядро права, определяют собой правотворческий и правоприменительный процессы);

3) источник прав человека находится не в законодательстве, а в самой «человеческой природе», приобретаются от рождения либо от бога.

Достоинства:

— это революционная, прогрессивная доктрина, под флагом которой совершались буржуазные революции, приводившие на смену отжившим феодальным отношениям новый более свободный строй;

— в ней верно замечено, что законы могут быть не правовыми, которые должны приводиться в соответствие с правом, то есть с такими нравственными ценностями, как справедливость, свобода, равенство и т. п.;

— провозглашает источником прав человека природу либо бога и тем самым «выбивает» теоретическую почву у произвола чиновников и государственных структур.

Слабые стороны:

— такое понимание права (как абстрактных нравственных ценностей) «уменьшает» его формально-юридические свойства, в результате чего теряется четкий критерий законного и противозаконного, ведь определить это с позиций справедливости, представление о которой может быть разным у различных людей, весьма непросто;

— такое понимание связано не столько с правом, сколько с правосознанием, которое действительно может быть разным у различных людей.

Историческая школа права наиболее логически завершенную форму получила в конце XVIII — начале XIX веков.

Представители: Гуго, Савиньи, Пухта и другие.

Основные идеи:

1) право — историческое явление, которое, как и язык, не устанавливается договором, не вводится по чьему-либо указанию, а возникает и развивается постепенно, незаметно, стихийно;

2) право — это прежде всего правовые обычаи (т. е. исторически сложившиеся правила поведения, влекущие за собой юридические последствия). Законы же производны от права обычного, которое произрастает из недр «национального духа», глубин «народного сознания» и т. д.;

3) представители этой теории, которая возникла во времена феодализма, отрицали права человека, ибо в обычаях той сословной эпохи не могли найти отражения никакие «естественные» права человека.

Достоинства:

— впервые наиболее основательно было обращено внимание на культурно-исторические и национальные особенности права, на необходимость их учета в правотворческом процессе;

— справедливо подчеркивается естественность развития права, то есть тот факт, что законодатель не может творить нормы права по своему усмотрению;

— верно подмечены преимущества правовых обычаев, как проверенных временем и стабильных правил поведения.

Слабые стороны:

— данная теория во время своего возникновения выступила как реакция на естественно-правовую доктрину, как идеология феодализма, уже отживающего строя;

— ее представители переоценивали роль правовых обычаев в ущерб законодательству: между тем в новых экономических условиях обычаи уже не справлялись с полноценным упорядочением рыночных отношений.

Нормативистская теория права наиболее логически завершенную форму получила в XIX веке.

Представители: Штаммлер, Новгородцев, Кельзен и другие.

Основные идеи:

1) исходным, в частности для концепции Кельзена, является представление о праве как о системе (пирамиде) норм, где на самом верху находится «основная (суверенная) норма», принятая законодателем, и где каждая низшая норма черпает свою законность в норме более значительной юридической силы;

2) по Кельзену, бытие права принадлежит к сфере должного, а не сущего. Оно, таким образом, не имеет обоснования вне сферы норм должного и его сила зависит от логичности и стройности системы юридических правил поведения. Поэтому Кельзен считал, что юридическая наука должна изучать право в «чистом виде», вне связи с политическими, социально-экономическими (и другими сущими) оценками;

3) в основании пирамиды норм находятся индивидуальные акты — решения судов, договоры, предписания администрации, которые тоже включаются в понятие права и которые тоже должны соответствовать основной (прежде всего конституционной) норме.

Достоинства:

— верно подчеркивается такое определяющее свойство права, как нормативность, и убедительно доказывается необходимость соподчинения правовых норм по степени их юридической силы;

— нормативность в данном подходе органически связана с формальной определенностью права, что существенно облегчает возможность руководствоваться юридическими требованиями (в силу более четких критериев) и позволяет субъектам знакомиться с содержанием последних по тексту нормативных актов;

— признаются широкие возможности государства влиять на общественное развитие, ибо именно государство устанавливает и обеспечивает основную норму.

Слабые стороны:

— осуществлен слишком сильный крен к формальной стороне права, что повлекло за собой игнорирование его содержательной стороны (прав личности, нравственных начал юридических норм, соответствия их объективным потребностям общественного развития и т. п.). Отсюда представители данной теории недооценивают связь права с социально-экономическими, политическими и духовными факторами, то есть излишне «очищают» от них право;

— признавая тот факт, что основную норму принимает законодатель, Кельзен преувеличивает роль государства в установлении эффективных юридических норм. В силу разных причин оно может удовлетворяться и устаревшими нормами и однозначно произвольными.

Материалистическая теория права наиболее логически завершенную форму получила в XIX—XX веке.

Представители: Маркс, Энгельс, Ленин и др.

Основные идеи:

1) право понимается как возведенная в закон воля господствующего класса, то есть как классовое явление;

2) содержание выраженной в праве классовой воли в конечном счете определяется характером материальных производственных отношений, носителями которых выступают классы собственников основных средств производства, держащие в своих руках государственную власть;

3) право представляет собой социальное явление, в котором классовая воля получает государственно-нормативное выражение. Право — это такие нормы, которые устанавливаются и охраняются государством.

Достоинства:

— в связи с тем, что представители данной теории право понимали как закон (то есть как формально определенный нормативный акт), они выделяли четкие критерии правомерного и противоправного;

— показали зависимость права от социально-экономических факторов, наиболее существенно влияющих на него;

— обратили внимание на тесную связь права с государством, которое устанавливает и обеспечивает его.

Слабые стороны:

— преувеличивали роль классовых начал в праве в ущерб началам общечеловеческим, ограничивая жизнь права историческими рамками классового общества;

— слишком жестко связывали право с материальными факторами, с экономическим детерминизмом.

Психологическая теория права наиболее логически завершенную форму получила в XX веке.

Представители: Петражицкий, Росс, Рейснер и другие.

Основные идеи:

1) психика людей — фактор, определяющий развитие общества, в том числе его мораль, право, государство;

2) понятие и сущность права выводятся, прежде всего, не через деятельность законодателя, а через психологические закономерности — правовые эмоции людей, которые носят императивно-атрибутивный характер, то есть представляют собой переживания чувства правомочия на что-то (атрибутивная норма) и чувства обязанности сделать что-то (императивная норма);

3) все правовые переживания делятся на два вида — переживания позитивного (установленного государством) и интуитивного (личного, автономного) права. Последнее может быть не связано с первым. Интуитивное право, в отличие от позитивного, выступает подлинным регулятором поведения и поэтому должно рассматриваться как «действительное» право. Так, разновидностью переживаний интуитивного права считаются переживания по поводу карточного долга, переживания детьми своих обязанностей в игре и т. п., которые соответственно формируют «игорное право», «детское право» и т. д.

Достоинства:

— обращено внимание на психологические процессы, которые тоже выступают реальностью наряду с процессами экономическими, политическими и пр. Отсюда нельзя издавать законы без учета социальной психологии, нельзя применять их, не учитывая психологическую структуру индивида;

— повышает роль правосознания в правовом регулировании и в правовой системе общества;

— источник прав человека здесь «выводится» не из законодательства, а из психики самого человека.

Слабые стороны:

— осуществлен слишком сильный крен в сторону психологических факторов в ущерб другим (социально-экономическим, политическим и т. п.), от которых тоже зависит природа права:

— в связи с тем, что «подлинное» право (интуитивное) практически оторвано от государства и не имеет формально определенного характера, в данном подходе отсутствуют четкие критерии правомерного и неправомерного, законного и незаконного.

Социологическая теория права наиболее логически завершенную форму получила в XX веке.

Представители: Эрлих, Жени, Муромцев и другие.

Основные идеи:

1) разделяют право и закон, хотя и делают это не так, как идеологи естественно-правовой доктрины. Право воплощается не в естественных правах и не в законах, а в реализации законов. Если закон находится в сфере должного, то право — в сфере сущего;

2) под правом, следовательно, понимаются юридические действия, юридическая практика, правопорядок, применение законов и т. п. Право — это реальное поведение субъектов правоотношений — физических и юридических лиц. Отсюда другое название данной доктрины — теория «живого» права;

3) формулируют такое «живое» право прежде всего судьи в процессе юрисдикционной деятельности. Они «наполняют» законы правом, вынося соответствующие решения и выступая в этом случае субъектами правотворчества.

Достоинства:

— такое понимание ориентирует на реализацию права, на сущее, где оно обретает практическое осуществление;

— совершенно обоснованно отмечается приоритет общественных отношений, как содержания, над правовой формой;

— эта теория хорошо согласуется с ограничением государственного вмешательства в экономику, с децентрализацией управления.

Слабые стороны:

— если под правом понимать реализацию законов, реальный правопорядок, то теряются четкие критерии правомерного и неправомерного, ибо сама по себе реализация может быть как законной, так и противозаконной;

— в силу переноса центра тяжести правотворческой деятельности на судей и администраторов увеличивается опасность некомпетентного и откровенного произвола со стороны нечистоплотных должностных лиц.

4. Соотношение экономики, политики и права

Экономика — это совокупность производственных отношений, способ производства конкретного общества.

Политика — это искусство управления обществом, которое характеризует отношения по поводу власти между классами, партиями, нациями; между государством, с одной стороны, и народом, с другой.

Право — это система общеобязательных, формально определенных юридических норм, выражающих общественную, классовую волю (конкретные интересы общества, классов и т. п.), устанавливаемых и обеспечиваемых государством, и направленных на урегулирование общественных отношений.

Существует два основных подхода к соотношению данных понятий.

Согласно первому подходу среди этих понятий нет какого-либо одного приоритетного. Первичными факторами развития и функционирования общественных отношений (в том числе производственных, политических, правовых) выступают интересы людей. В определенных случаях интересы получают реализацию прежде всего в праве и лишь затем претворяются в другие сферы социальных связей. Здесь можно говорить о приоритете права перед экономикой (например, в эпоху буржуазных революций в Западной Европе сначала принимались законы, а потом на их базе формировались новые экономические отношения).

Но бывает и наоборот, когда интересы сначала претворяются в новые производственные отношения, а затем закрепляются в праве. Здесь уже можно говорить о приоритете экономики над правом. Политика же выступает посредником между данными явлениями и соответственно понятиями.

Согласно второму подходу экономика определяет политику и право. Последние являются надстроечными категориями и зависят от базиса (способа производства). Однако эта доминирующая роль проявляется лишь, в конечном счете, ибо политика и право, опираясь на экономику, могут оказывать и обратное воздействие на нее, стимулируя либо сдерживая развитие производственных отношений.

Политика здесь тоже выступает в виде посредника между экономикой и правом.

Соотношение же между политикой и правом проявляется двояко:

- 1) когда определяющим фактором выступает политика и
- 2) когда определяющим фактором выступает право.

5. Принципы права: понятие и виды

Принципы права — это основные, исходные начала, положения, идеи, выражающие сущность права как специфического социального регулятора.

Они выражают закономерности права, его природу и социальное назначение, представляют собой наиболее общие правила поведения, которые либо прямо сформулированы в законе, либо выводятся из его смысла.

Представляется, что принципы права должны отражать и выражать основные ценности, на которые ориентируется право. Принципы — это своего рода отправные пункты, показывающие вектор правового регулирования.

Принципы права — более фундаментальные и обобщенные правила поведения, чем юридические нормы. Отсюда принципы обладают значительной устойчивостью и стабильностью, фиксируются преимущественно в конституциях либо в важнейших законах.

Принципы права выступают в качестве своеобразной несущей конструкции, на основе которой покоятся и реализуются не только нормы,

институты или отрасли, но и вся его система. Они служат своеобразным «маяком» для правотворческой (оказывают огромное влияние на весь процесс подготовки и издания нормативных актов), правоприменительной и правоохранительной деятельности. От степени их соблюдения в прямой зависимости находится уровень слаженности, стабильности и эффективности правовой системы.

В зависимости от сферы распространения выделяют общеправовые, межотраслевые и отраслевые принципы.

К общеправовым относят такие принципы, как:

1) справедливость (означает соответствие между ролью лица в обществе и его социально-правовым положением; это соразмерность между деянием и воздаянием, между заслуженным поведением и поощрением, между преступлением и наказанием и т. п.; данный принцип в наибольшей мере выражает общесоциальную сущность права и поиск компромисса между участниками правоотношений, между гражданином и государством);

2) юридическое равенство граждан перед законом и судом (этот принцип означает равный правовой статус всех субъектов и нашел свое воплощение в статье 19 Конституции РФ, которая установила: «1. Все равны перед законом и судом. 2. Государство гарантирует равенство прав и свобод человека и гражданина независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств. Запрещаются любые формы ограничения прав граждан по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности. 3. Мужчина и женщина имеют равные права и свободы и равные возможности для их реализации»);

3) гуманизм (означает, что Конституция и законы должны закреплять права и свободы человека и гражданина, запрещать различные деяния, посягающие на человеческое достоинство; об этом, в частности, сказано в статье 21 Конституции РФ: «1. Достоинство личности охраняется государством. Ничто не может быть основанием для его умаления. 2. Никто не должен подвергаться пыткам, насилию, другому жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению или наказанию. Никто не может быть без добровольного согласия подвергнут медицинским, научным и иным опытам»);

4) демократизм (означает, что в правовых нормах должны быть закреплены механизмы и институты представительного и непосредственного народовластия, с помощью которых граждане могут участвовать в управлении государственными и общественными делами, защищать свои права и свободы);

5) единство прав и обязанностей (выражается в органической связи и взаимообусловленности прав и обязанностей участников правоотношений — субъектов права, и означает, что нет и не может быть прав без

обязанностей и обязанностей без прав; то или иное право может быть реальным только тогда, когда установлена соответствующая ему юридическая обязанность. Так, право гражданина на получение нужной ему информации реализуется через обязанность соответствующих структур предоставлять такую информацию. Вместе с тем законом оговорено, что осуществляя свои права, личность не должна ущемлять прав и свобод иных субъектов);

б) федерализм (он присущ только для тех правовых систем, которые существуют в федеративных государствах и означает, что в данном обществе действуют две системы законодательства — общефедеральная и региональная);

7) законность (означает систему требований общества и государства, состоящую в точной реализации норм права всеми и повсеместно, что нашло свое отражение в статье 15 Конституции РФ: «Конституция Российской Федерации имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории Российской Федерации. Законы и иные правовые акты, принимаемые в Российской Федерации, не должны противоречить Конституции Российской Федерации. Органы государственной власти, местного самоуправления, должностные лица, граждане и их объединения обязаны соблюдать Конституцию Российской Федерации и законы»);

8) сочетание убеждения и принуждения.

Названные принципы являются общеправовыми, ибо действуют во всех без исключения отраслях права.

Если принципы характеризуют наиболее существенные черты нескольких отраслей права, то их относят к межотраслевым. Среди них выделяют: принцип неотвратимости ответственности, принцип состязательности и гласности судопроизводства и т. д.

Принципы, действующие в рамках только одной отрасли права, называются отраслевыми. К ним относятся: в гражданском праве — принцип равенства сторон в имущественных отношениях; в трудовом праве — принцип свободы труда; в земельном праве — принцип целевого характера использования земли и т. п.

Принципы права участвуют в регулировании общественных отношений, так как они не только определяют общие направления правового воздействия, но и могут быть положены в обоснование решения по конкретному юридическому делу (например, при аналогии права).

6. Сочетание убеждения и принуждения в праве

Убеждение и принуждение — универсальные методы социального управления, которые присущи различным регуляторам, в особенности праву.

Убеждать — значит склонять субъектов к определенной деятельности, соответствующей их воле, без силового давления, расширяя свободу выбора. Убеждение может осуществляться в правовой сфере через такие

позитивные юридические средства, как субъективные права, законные интересы, льготы и т. д. Государство и общество, прежде всего, должны максимально использовать методы убеждения в правовом регулировании, как основные, главные. Убеждение основывается на заинтересованности, доказательствах законности и целесообразности сознательного поведения, отвечающего нормам права.

К важным формам убеждения относятся правовоспитательная работа, обсуждение законопроектов. В этом смысле большое значение имеет обоснование в преамбулах нормативных актов целей и задач их принятия.

Принуждать — значит склонять людей к определенной деятельности посредством силового давления (вопреки воле управляемых), ограничивая свободу их выбора. Принуждение может осуществляться в правовой сфере через такие юридические средства, как меры пресечения, приостановления, наказания и т. д. Особенности принуждения:

- 1) это более жесткий метод воздействия права на субъектов;
- 2) является второстепенным, применяемым после убеждения, методом;
- 3) осуществляется в особой процессуальной форме, установленной в праве;
- 4) выступает не как самоцель, а как средство исправления и перевоспитания, то есть включает в себя черты убеждения правонарушителей и других членов общества в необходимости выполнения правовых предписаний.

Главная задача законодателя — установить оптимальное сочетание мер принуждения и убеждения в праве.

Во многом убеждение и принуждение воплощаются в праве в двух соответствующих методах — диспозитивном и императивном.

7. Понятие и виды функций права

Право как социальный институт функционирует наряду с государственным аппаратом, моралью и другими социальными регуляторами. Значение права, его роль в жизни общества во многом определяется теми функциями, которые выполняет право в процессе воздействия на общественные отношения.

Функции права — это основные направления правового воздействия, выражающие роль права в упорядочении общественных отношений.

Функции права — это такие виды его воздействия на общественные отношения, которые отражают его сущность и природу, выражают необходимость самого существования права, как социального института.

С помощью понятия «функции права» можно познать предназначение права в обществе, его динамику, действие. Главное предназначение права состоит в создании и обеспечении правопорядка, в чем заинтересовано общество, государство, иные субъекты. Право придает действиям лиц необходимую организованность, согласованность, устойчивость, уверенность.

Функции права рассматривают в двух плоскостях в зависимости от того, освещаются ли они в рамках специально-юридических (узких) или в общесоциальных (более широких).

Если следовать широкому смыслу функций права, то среди них можно выделить, например, такие, как:

— *экономическая* (право, устанавливая правила игры в экономической сфере, упорядочивает производственные отношения, закрепляет формы собственности, определяет механизм распределения общественного богатства и т. п.);

— *политическая* (право в своих нормах закрепляет политический строй общества, механизм функционирования государства, регламентирует политические отношения, регулирует деятельность субъектов политической системы и пр.);

— *воспитательная* (право, отражая определенную идеологию, оказывает специфическое педагогическое воздействие на лиц, формирует у субъектов мотивы правомерного поведения);

— *коммуникативная* (право, являясь информационной системой, выступает способом связи между субъектом и объектом управления, специфическим «посредником» между законодателем и обществом, между творцами правовых предписаний и физическими и юридическими лицами).

На специально-юридическом уровне право выполняет регулятивную (развитие общественных отношений) и охранительную функции.

Регулятивная функция имеет первичное значение, носит творческий характер, ибо право с помощью ее призвано содействовать развитию наиболее ценных для общества и государства социальных связей. Подобную функцию обеспечивают, как правило, правовые стимулы — поощрения, льготы, дозволения, рекомендации и т. п. Данные средства способствуют удовлетворению интересов лиц, открывая простор для их активности, инициативы, предприимчивости. Эта функция направлена на содействие движению общественных отношений в форме правоотношений.

Формами осуществления регулятивной функции выступают: определение соответствующих юридических фактов в гипотезах юридических норм; установление и изменение правового статуса субъектов права, того или иного типа правового регулирования; закрепление в законодательстве мер поощрений, льгот, привилегий, иных дозволений; фиксация моделей правоотношений и т. п.

Охранительная функция осуществляется с помощью правовых ограничений — обязанностей, запретов, наказаний, приостановлений — и имеет вторичный характер. Она производна от регулятивной функции и призвана ее обеспечивать, ибо охрана и защита начинают действовать тогда, когда нарушается нормальный процесс развития тех или иных социальных связей, когда ему препятствуют конкретные помехи. Для того, чтобы убрать с пути данные препятствия и используются правовые ограничения, охраняющие и защищающие интересы лиц. Эта функция

права направлена на охрану основополагающих ценностей, признанных в обществе — жизнь, здоровье, честь, достоинство, свобода, собственность, правопорядок, безопасность и т. д.

Формами осуществления охранительной функции права выступают: установление обязанностей, запретов, приостановлений, мер пресечения, мер принуждения; фиксация негативных санкций — наказаний и процедуры их претворения в жизнь.

Право по своей сути направлено на исключение из жизни людей произвола, своеволия, бесконтрольности отдельных индивидов, их групп, государства по отношению к своим гражданам. В нынешних условиях именно от права люди ждут надежных гарантий от произвола власти, корпоративных структур, засилия преступности.

Регулятивная и охранительная функции находятся во взаимодействии и дополняют друг друга — каждая из них вносит свой вклад в упорядочение социальных связей.

Контрольные вопросы:

1. В каких смыслах используется слово «право»?
2. Каковы основные признаки права?
3. Какие подходы выделяются в литературе применительно к сущности права?
4. Охарактеризуйте естественно-правовую теорию права.
5. В чем проявляется такой принцип права, как справедливость?
6. Перечислите функции права.

Глава 5. СОЦИАЛЬНЫЕ И ПРАВОВЫЕ НОРМЫ. ПРАВОСОЗНАНИЕ И ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА

1. Социальные и технические нормы, их особенности и взаимосвязь

Общество не может существовать без регулирования, под которым понимается упорядочение поведения людей в различных сферах жизнедеятельности и которое подразделяется на индивидуальное и нормативное. Если индивидуальное регулирование проявляется в том, что один конкретный субъект воздействует на другого, предписывая ему строго определенную модель поведения (например, приказ ректора об отчислении из вуза конкретного студента), то нормативное регулирование реализуется с помощью создаваемых в обществе норм, содержащих предписания общего характера и направляющих поведение большого круга людей (например, выраженные в законах правовые нормы).

Нормативное регулирование осуществляется с помощью норм, которые, в свою очередь, подразделяются на технические и социальные.

Технические нормы — это правила наиболее рационального обращения людей с орудиями труда и предметами природы. В качестве примера технических норм можно назвать правила выполнения определенных строительных работ, нормы расходования сырья, топлива, государственные стандарты, технические условия.

Особенности их:

- 1) предмет регулирования здесь не сугубо социальный;
- 2) «субъектный состав» связан не только с людьми, но и с внешним миром, природой, техникой.

Социальные нормы — это правила поведения, используемые для регулирования общественных отношений. К ним относят правовые, моральные, религиозные, политические, эстетические, обычные, корпоративные и иные нормы.

Особенности их:

- 1) предмет регулирования здесь уже сугубо социальный — общественные отношения;
- 2) субъектный состав связан только с людьми, как представителями социальной сферы.

Технические и социальные нормы взаимодействуют между собой. В частности, важнейшие для общества технические нормы поддерживаются правом и государством, становясь уже технико-юридическими правилами поведения. В силу этого они выступают не только целесообразными, но и общеобязательными, влекущими за собой определенные юридические последствия. Так, уголовное законодательство предусматривает ответственность за нарушение правил безопасности при производстве строительных работ, за нарушение правил вождения и эксплуатации транспорта и т. п.

Остальные технические нормы, в частности действующие в бытовой сфере, не поддерживаются правом и, следовательно, их нарушение не ведет к какой-либо юридической ответственности (например, правила обращения с различными домашними приборами — холодильниками, магнитофонами, пылесосами, стиральными машинами и т. д., правила приема лекарств).

Существенные последствия возникают при нарушениях экологических состояний и равновесий. В таких случаях природа жестоко «мстит» за произвол, искусственное вмешательство в естественные балансы, эволюционное развитие крайне опасно для жизнедеятельности человека. Загрязнение окружающей среды, повреждение ее объектов наказуемы по российскому законодательству, хотя санкции за такие деяния, на наш взгляд, недостаточно строги.

В эпоху научно-технического прогресса роль технических норм многократно возрастает. От их соблюдения или несоблюдения в буквальном смысле слова зависит жизнь, судьба, здоровье людей. Именно из-за нарушения подобных правил, инструкций происходят разного рода аварии, крушения, другие чрезвычайные происшествия.

2. Соотношение норм права и морали: единство, различие, взаимодействие и противоречия

Мораль — это система норм и принципов, регулирующих поведение людей с позиций добра и зла, справедливого и несправедливого и т. п.

Мораль и нравственность можно рассматривать в качестве синонимов. Этика же — есть наука о морали (нравственности).

Единство между правовыми и моральными нормами заключается в следующем:

- 1) в системе социальных норм они выступают самыми универсальными, распространяющимися на все общество;
- 2) они имеют единую цель — регулировать социальные связи;
- 3) у них единый объект регулирования — общественные отношения;
- 4) исходят, в конечном счете, от общества.

Различия между правом и моралью:

1) по происхождению (если мораль возникает вместе с обществом, то право — вместе с государством);

2) по форме выражения (если мораль содержится в общественном сознании, то право — в специальных нормативных актах, имеющих письменную форму);

3) по сфере действия (если мораль может регулировать практически все общественные отношения, то право — наиболее важные и только те, которые в состоянии упорядочить);

4) по времени введения в действие (если моральные нормы вводятся в действие по мере их осознания, то правовые — в конкретно установленный срок);

5) по способу обеспечения (если нормы права обеспечиваются мерами общественного воздействия, то нормы права — мерами государственного воздействия);

6) по критериям оценки (если нормы морали регулируют общественные отношения с позиции добра и зла, справедливого и несправедливого, то нормы права — с точки зрения законного и незаконного, правомерного и неправомерного).

Право и мораль взаимодействуют между собой в процессе упорядочения общественных отношений. Их требования во многом совпадают: то, что осуждает и поощряет право, осуждает и поощряет, как правило, и мораль. И наоборот. Многие правовые нормы вытекают из нравственных («не убий», «не кради» и т. п.). Следовательно, общие признаки, существующие между правовыми и моральными нормами, во многом создают условия для их весьма тесного взаимодействия.

Вместе с тем возможны и противоречия между ними, когда одна и та же ситуация может регулироваться по-разному со стороны права и морали. Причины противоречий могут быть объективные (существующие различия между правом и моралью) и субъективные (право меняется быстрее морали и подчас с ней не согласуется в силу определенных иде-

ологических, конъюнктурных моментов). Например, с позиции права мать в принципе может отказаться от своего ребенка еще в роддоме, с позиции же морали ее поведение будет осуждено общественностью.

3. Понятие и признаки нормы права

Право представляет собой сложную и многообразную систему (упорядоченную совокупность) норм права. Оно, прежде всего, состоит из норм права — общих юридических правил поведения, распространяющих свое действие на большой круг лиц, большой круг ситуаций и действующих относительно длительный период времени.

Норма же права (правовая норма, юридическая норма) выступает одной из наиболее важных разновидностей действующих в обществе социальных норм. Поэтому правовой норме присущи качества, характерные для всякой социальной нормы как регулятора общественных отношений.

Однако правовая норма имеет и существенные особенности. В частности, она является критерием правомерности поведения, который весьма четко обозначен и конкретен. Норма права — есть модель поведения и как таковая определяет границы возможных и должных поступков в тех или иных отношениях и тем самым обеспечивает меру свободы субъектов права.

Государственно-властное веление, получившее логически завершенное, формально определенное закрепление в официальном тексте, выступает в качестве нормативного предписания. Специфичность правовой нормы проявляется и в том, что она, прежде всего, принимается государственными органами (парламентом, президентом, правительством, министерствами, губернаторами и др.) либо негосударственными структурами (например, органами местного самоуправления, мэрами).

Социальное назначение правовых норм, а следовательно, и их ценность определяются их регулирующей ролью, ибо они должны закреплять и стимулировать необходимые и желательные для общества и государства отношения, придавать им стабильность и способствовать их развитию, охранять от нарушений и воздействовать на социально нежелательные отношения в целях ограничения, вытеснения, устранения этих нарушений.

Благодаря тому, что норма права отражает наиболее важные свойства общественных отношений, она и приобретает способность быть их регулятором.

Таким образом, *норма права* — это общеобязательное, формально определенное правило поведения, установленное и обеспечиваемое государством и направленное на урегулирование общественных отношений.

Юридическая норма — первичная «клеточка» права, исходный элемент его системы. Поэтому естественно, что данной норме свойственны основные черты права как особого социального явления.

Из этого не следует, однако, что понятия «право» и «норма права» совпадают. Они соотносятся между собой как целое и часть.

К признакам нормы права относят:

1) общий характер (это безличностное, неперсонифицированное правило поведения, которое распространяется на большое количество жизненных ситуаций и большой круг лиц; государство адресует норму права не конкретным индивидам, а всем субъектам — физическим и юридическим лицам);

2) обязательность (она представляет собой властное предписание государства относительно возможного и должного поведения людей);

3) формальная определенность (она выражается в письменной форме в официальных документах, с помощью чего должна четко и строго определять рамки деяний субъектов);

4) связь с государством (она устанавливается государственными органами и обеспечивается мерами государственного воздействия — принуждением и стимулированием);

5) предоставительно-обязывающий характер (она не только предоставляет одним субъектам права, но и возлагает на других субъектов обязанности, ибо нельзя реализовать право без обязанности и обязанность без права);

6) микросистемность (она выступает в виде специфической микросистемы, состоящей из таких взаимосвязанных, взаимоупорядоченных элементов, как гипотеза, диспозиция и санкция).

4. Предоставительно-обязывающий характер правовых норм

Предоставительно-обязывающий характер правовых норм означает, что норма права — двустороннее правило поведения, которое не только предоставляет одним субъектам права, но и возлагает на других субъектов обязанности, ибо нельзя реализовать право без обязанности и обязанности без прав. Так, Уголовно-процессуальный кодекс РФ, наделяя следователя, лицо, производящее дознание, прокурора, суд правом вызова обвиняемого (подсудимого), одновременно возлагает на последнего обязанность явки.

С одной стороны, норма права предоставляет свободу действий, направленных на удовлетворение интересов управомоченного лица. Что такое право собственника? Это есть свобода лица-собственника в полном объеме владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащей ему вещью.

С другой стороны, норма права обязывает совершать или не совершать определенные действия, ограничивая тем самым свободу отдельных лиц. Это весьма важная составляющая правовой нормы, ибо если представить, что свобода лица ничем не ограничена, то при таком порядке вещей вообще не может быть речи о праве и юридической норме. Таким образом, норма права сочетает в себе предоставление и одновре-

менно ограничение внешней свободы субъектов в их взаимных отношениях. Предоставительно-обязывающий характер правовой нормы позволяет удовлетворять интересы управомоченных лиц через действие лиц обязанных.

Следовательно, субъективные права и юридические обязанности, установленные в правовой норме, корреспондируются: выполнение обязанностей одной стороной влечет использование прав другой стороной.

Вот почему можно назвать благими пожеланиями те права, которые не обеспечены реальными обязанностями соответствующих лиц.

Предоставительно-обязывающий характер не у всех юридических норм выражен одинаково:

- четко он виден, прежде всего, в регулятивных нормах (гражданских, трудовых, семейно-брачных и т. п.), в которых фиксируются как права, так и обязанности субъектов;

- в охранительных же нормах (уголовных, административных и т. д.) больше делается упор на воплощение запретов и обязанностей;

- в декларативных и дефинитивных нормах предоставительно-обязывающий характер выражен слабо, ибо они не являются конкретными правилами поведения.

При рассмотрении предоставительно-обязывающего характера юридических норм важно иметь в виду, что права и обязанности не всегда могут содержаться в одной статье нормативного акта.

Нередко право закреплено в одной статье, а обязанность — в другой статье этого же нормативного акта или даже в статье иного нормативного акта.

Кроме того, в статье закона могут конкретно указываться только права, а обязанности подразумеваться, вытекать из содержания закона. Может быть и наоборот, когда указываются лишь обязанности, а права подразумеваются.

Данный признак выступает своеобразным проявлением такого принципа права, как единство прав и обязанностей.

5. Структура нормы права

Выступая «клеточкой» права, норма в то же время представляет собой такое образование, которое обладает специфическим внутренним «устройством», своеобразной организацией.

Под структурой правовой нормы понимается ее внутреннее строение, наличие в ней взаимосвязанных между собой составных частей. Структура юридической нормы — это упорядоченное единство необходимых элементов, обеспечивающих ее функциональную самостоятельность. Она показывает, из каких частей состоит норма и как они взаимодополняют друг друга. Взятые в системе все эти части могут характеризовать юридическую норму как особое автономное, в определенной мере самостоятельное правовое явление.

Таких частей три: 1) гипотеза; 2) диспозиция; 3) санкция.

1. Гипотеза (предположение) — элемент нормы права, указывающий на условия ее действия (время, место, субъектный состав и т. п.), которые определяются путем закрепления юридических фактов (например, в уголовном праве в качестве условий привлечения к ответственности выступают общие признаки субъекта преступления: соответствующий возраст и вменяемость).

Гипотезы правовых норм могут подразделяться на виды по следующим основаниям:

а) по характеру содержания различают общие (абстрактные, определяющие условия действия норм общими родовыми признаками) и конкретные (казуистические, устанавливающие частные специальные условия действия нормы, например, нормы УПК, где по пунктам перечислены обстоятельства, при наличии которых уголовное дело не возбуждается либо прекращается);

б) по степени определенности общая гипотеза может быть абсолютно определенной (только указывает факты, которые обуславливают действие нормы, например, сроки давности), абсолютно неопределенной (не указывает никаких фактов, с которыми связано ее действие, а предоставляет право органам власти в необходимых случаях применять юридическую норму) либо относительной (содержит указание на ограничительные условия действия нормы, например, применение нормы на территории закрытого военного подразделения);

в) по степени сложности гипотезы подразделяются на однородные (если в ней указано одно обстоятельство, с наличием или отсутствием которого связывается действие юридической нормы) и составные (если гипотеза действие нормы права ставит в зависимость от наличия или отсутствия одновременно двух или более обстоятельств).

2. Диспозиция (юридическое расположение сторон) — элемент нормы права, определяющий модель поведения субъектов с помощью установления прав и обязанностей, возникающих при наличии указанных в гипотезе юридических фактов; диспозиция выступает основной регулирующей частью нормы, ее ядром (например, в гражданском праве и ряде других регулятивных отраслей диспозиции выступают в виде правил правомерного поведения, фиксирующие соответствующие права и обязанности сторон — покупателя и продавца, наследника и наследодателя, кредитора и должника; в уголовном праве и других охранительных отраслях большинство диспозиций содержит признаки запрещенных деяний — нельзя убивать, красть, грабить, хулиганить и т. п.).

Диспозиции тоже весьма разнообразны и могут классифицироваться по следующим основаниям:

а) по способу описания на простые (содержащие указание на совершение деяния без описания его признаков, так как они достаточно очевидны; например, закон не характеризует признаки преступления, если речь идет о предельно ясном деянии), описательные (содержащие при-

знаки правомерного либо противоправного поведения; например, ч. 1 статьи 209 УК РФ характеризует «бандитизм» как 1) создание устойчивой; 2) вооруженной; 3) группы лиц (банды); 4) в целях нападения на граждан или организаций; 5) а равно руководство такой группой); отсылочные (содержащие вместо описания признаков деяния ссылку на другую норму того же нормативного акта; например, при характеристике квалифицированного преступления законодатель ссылается на признаки, указанные в ч. 1 уголовно-правовой нормы); бланкетная (содержащая ссылку на другой нормативно-правовой акт либо указывает на незаконность действий и таким образом отсылает правоприменителя к соответствующему закону);

б) по своей юридической направленности выделяют предоставительно-обязывающие (содержат двусторонние правила поведения, например, арендодателя и арендатора); обязывающие (указывают вид и меру поведения обязанного лица, например, должника по договору займа); управомочивающие (указывают на вид и меру возможного поведения, например, избирателя); рекомендательные (указывают на желательность либо целесообразность того или иного поведения, в котором заинтересовано общество и государство, например, не посещать по туристическим путевкам страны, где существует реальная опасность для жизни и здоровья граждан); запрещающие (указывают вид и меру поведения, за которое предусмотрена юридическая ответственность, например, управление автомобилем в нетрезвом состоянии).

3. Санкция — элемент нормы права, предусматривающий последствия для субъекта, реализующего диспозицию. Они могут быть как негативными, неблагоприятными — меры наказания (лишение свободы, штраф, неустойка и т. д.), так и позитивными — меры поощрения (премия за добросовестное выполнение служебных обязанностей работником, государственная награда, условно-досрочное освобождение из мест лишения свободы и т. п.).

Для большей ясности возьмем какую-либо известную и простейшую норму права и проанализируем ее элементы. Так, в соответствии с российским избирательным законодательством граждане Российской Федерации, достигшие 18 лет, имеют право избирать; лица, препятствующие осуществлению этого права, привлекаются к административной или уголовной ответственности.

Гипотезой здесь является часть фразы: «граждане РФ, достигшие 18 лет» — вот два условия, при наличии которых гражданин имеет право избирать в орган власти. Диспозицией является часть, где установлено само правило поведения — участие в выборах, в голосовании. Наконец, последняя часть нормы — санкция (в данном случае неблагоприятная, ибо связана с правонарушением) — предусматривает последствия, которые ожидают того, кто нарушил установленное нормой права гражданина избирать в установленном порядке, то есть право, предусмотренное диспозицией.

Каждый из названных элементов имеет в структуре правовой нормы свое место и играет особую роль, вследствие чего, по справедливому суждению, сложившемуся в юридической науке, без гипотезы норма бессмысленна, без диспозиции немыслима, без санкции бессильна.

Проблема структуры правовой нормы является дискуссионной. Одни авторы считают, что норма права состоит из двух частей — гипотезы и диспозиции или диспозиции и санкции. Большинство же ученых-юристов придерживаются трехзвенной структуры правовой нормы, состоящей из вышерассмотренных элементов (гипотезы, диспозиции, санкции).

6. Соотношение нормы права и статьи нормативного акта

Норма права и статья нормативного акта не тождественны, нередко они могут не совпадать. Норма права — это правило поведения, состоящее из гипотезы, диспозиции и санкции, а статья законодательного акта — форма выражения государственной воли, средство воплощения нормы права.

Норма права, будучи содержанием, по-разному соотносится со статьей нормативного акта, выступающей в качестве ее формы.

Излагая правило поведения, законодатель:

— может все три элемента логической структуры нормы права включить в одну статью нормативного акта;

— может в одну статью нормативного акта включить несколько правовых норм;

— может элементы нормы права изложить в нескольких статьях одного и того же нормативного акта;

— может элементы нормы права изложить в нескольких статьях различных нормативных актов.

По способам изложения возможны три варианта соотношения нормы права и статьи нормативного акта:

1) прямой способ имеет место тогда, когда норма права непосредственно излагается в статье нормативного акта;

2) отсылочный (ссылочный) способ имеет место тогда, когда статья нормативного акта, не излагая всей нормы права, отсылает к другой статье этого же нормативного акта (примером такого способа могут служить нормы Уголовного кодекса РФ, которые содержат ссылки на другие статьи — это, в частности, статья 139 «Нарушение неприкосновенности жилища»);

3) бланкетный способ имеет место тогда, когда статья отсылает не к конкретной статье, а к целому виду каких-то нормативных актов, правил (например, при незаконном вооружении для уяснения соответствующей нормы Уголовного кодекса РФ должен быть использован Закон «Об оружии»).

7. Виды правовых норм

Классификация позволяет четче обозначить место и роль юридических норм в системе правового регулирования, глубже познать их природу и назначение.

Выделяют следующие основные виды правовых норм:

1) в зависимости от содержания они подразделяются на:

— исходные нормы, которые определяют основы правового регулирования общественных отношений, его цели, задачи, пределы, направления (это, например, декларативные нормы, провозглашающие принципы; дефинитивные нормы, содержащие определения конкретных юридических понятий и т. п.);

— общие нормы, которые присущи общей части той или иной отрасли права и распространяются на все или большую часть институтов соответствующей отрасли права;

— специальные нормы, которые относятся к отдельным институтам той или иной отрасли права и регулируют какой-либо определенный вид родовых общественных отношений с учетом присущих им особенностей и т. д. (они детализируют общие, корректируют временные и пространственные условия их реализации, способы правового воздействия на поведение личности);

2) в зависимости от предмета правового регулирования (по отраслевой принадлежности) — на конституционные, гражданские, административные, земельные и т. п. ;

3) в зависимости от их характера — на материальные (уголовные, аграрные, экологические и пр.) и процессуальные (уголовно-процессуальные, гражданско-процессуальные);

4) в зависимости от методов правового регулирования — на:

— императивные (содержащие властные предписания);

— диспозитивные (содержащие свободу усмотрения);

— поощрительные (стимулирующие социально полезное поведение);

— рекомендательные (предлагающие наиболее приемлемый для государства и общества вариант поведения);

5) в зависимости от времени действия — на постоянные (содержащиеся в законах) и временные (содержащиеся, например, в Указе Президента о введении чрезвычайного положения в определенном регионе в связи со стихийным бедствием);

6) в зависимости от функций — на регулятивные (содержащие предписания, устанавливающие права и обязанности участников правоотношений, например нормы конституции, закрепляющие права и обязанности граждан, президента, правительства и т. д.) и охранительные (направленные на защиту нарушенных субъективных прав, например нормы гражданско-процессуального права, призванные восстанавливать нарушенное состояние с помощью соответствующих юридических средств защиты);

7) в зависимости от круга лиц, на которых распространяется действие норм — на общераспространенные (действуют в отношении всех граждан, например нормы Конституции РФ) и специально распространяемые (действуют только в отношении определенной категории лиц — пенсионеров, военнослужащих, учащихся и т. д.);

8) в зависимости от сферы действия — на общефедеральные (действуют на территории всей страны, например, нормы Уголовно-исполнительного кодекса РФ), региональные (действуют на территории субъектов РФ — в республиках, краях, областях и т. п.) и локальные (действуют на территории конкретного предприятия, учреждения, организации);

9) в зависимости от юридической силы — на правовые нормы законов и подзаконных актов;

10) в зависимости от способа правового регулирования — на управомочивающие (предоставляющие возможность совершать определенные действия, например, принять завешание, требовать исполнения обязательств), обязывающие (предписывающие лицам совершить те или иные положительные действия, например, возместить убытки, уплатить квартплату, вернуть в библиотеку колледжа книги) и запрещающие (не разрешающие производить определенные действия, например, нарушать правила дорожного движения, совершать хищения);

11) в зависимости от субъектов правотворчества — на нормы, принятые государственными (законодательными, исполнительными) органами и негосударственными структурами (народом на референдуме либо органами местного самоуправления).

Таким образом, нормы права многообразны. Это связано с многообразием общественных отношений, которые данные нормы призваны регулировать.

8. Понятие, структура и виды правосознания

Правосознание — это совокупность представлений и чувств, взглядов и эмоций, оценок и установок, выражающих отношение людей к действующему и желаемому праву. Правосознание — это одобрительная или отрицательная реакция людей на вновь принятые законы, на конкретные проекты нормативных актов и т. п.

Структура правосознания включает в себя два элемента:

1) правовую психологию (переживания, которые испытывают люди в результате отношения к праву; это уровень чувств, настроений, во многом выражающий поверхностные, эмоциональные оценки субъектами права);

2) правовую идеологию (понятия, принципы, убеждения, выражающие отношение людей к действующему или желаемому праву; это более глубокое осмысление субъектами правовых явлений, характеризующее собой более рациональный уровень правовых оценок).

Правовая идеология — главный элемент в структуре правосознания.

По содержанию правосознание подразделяется на:

- обыденное (массовые представления людей, настроения «по поводу» права, возникающие под влиянием жизненного опыта);
- профессиональное (чувства, убеждения, традиции, складывающиеся у юристов на основе юридической практики);
- научное (идеи, понятия, концепции, выражающие теоретическое освоение права).

С одной стороны, развитие правосознания в определенной степени обусловлено действующим правом; с другой стороны, само право зависит от правосознания как на уровне правотворчества (принимая нормативные акты, законодатель должен учитывать уровень правосознания общества и отдельных групп населения), так и на уровне правореализации (правосознание обеспечивает добровольное соблюдение норм права и помогает правоприменению; оно необходимо для толкования правовых предписаний, для оценки доказательств, для преодоления пробелов).

Таким образом, правосознание пронизывает весь механизм правового регулирования, предшествует изданию юридических норм и сопровождает на всем протяжении их действия.

9. Правовая культура

Правовая культура личности — это знание и понимание права, а также действия в соответствии с ним. Правовая культура личности тесно связана с правосознанием, опирается на него. Но она шире правосознания, ибо включает в себя не только психологические и идеологические его элементы, но и юридически значимое поведение.

Не всякого индивида, знающего и понимающего юридические нормы, можно считать правокультурным человеком. Таковым является только тот, у кого знания юридических правил сочетается с потребностью соблюдения их предписаний, кто в своей деятельности им следует.

Таким образом, структура правовой культуры личности состоит из следующих элементов:

- 1) психологический элемент (правовая психология);
- 2) идеологический элемент (правовая идеология);
- 3) поведенческий элемент (юридически значимое поведение).

Правовая культура личности означает правовую образованность человека, включая правосознание, умение и навыки пользоваться правом, подчинение своего поведения требованиям юридических норм.

Правовая культура общества — это уровень правосознания и правовой активности общества, степень прогрессивности юридических норм и юридической деятельности.

Структура правовой культуры общества состоит из следующих элементов:

- 1) уровень правосознания и правовой активности общества;
- 2) степень прогрессивности юридических норм (уровень развития права, культура юридических текстов и т. п.);

3) степень прогрессивности юридической деятельности (культура правотворческой, правоприменительной и правоохранительной деятельности).

Правовая культура общества является частью его общей культуры и характеризуется следующими факторами:

- реальной потребностью в праве;
- состоянием законности и правопорядка в стране;
- степенью развития в обществе юридической науки и юридического образования.

Контрольные вопросы:

1. Как соотносятся нормы права и морали?
2. Назовите признаки нормы права, с помощью которых ее можно будет отличить от иных социальных норм.
3. Из каких элементов состоит структура нормы права?
4. Каковы способы изложения норм права в статьях нормативных актов?
5. Перечислите основные виды правовых норм.
В чем заключается специфика профессионального правосознания?

Глава 6. ТИПЫ И ИСТОЧНИКИ ПРАВА

1. Типы права: различные подходы

Типология права — это его специфическая классификация, производимая в основном с позиции следующих подходов.

В рамках первого (формационного) главным критерием выступают социально-экономические признаки (общественно-экономическая формация). Именно базис (тип производственных отношений) является, по мнению представителей данного подхода, решающим фактором общественного развития, который детерминирует и соответствующий тип надстроечных элементов: государство и право. В зависимости от типов экономического базиса выделяют рабовладельческий, феодальный, буржуазный и социалистический типы права.

Достоинства:

— продуктивна сама идея делить право на основе социально-экономических факторов, которые действительно весьма существенно влияют на общество.

Слабая сторона:

— формационный подход не позволяет в должной мере учесть конкретно-историческую, культурно-национальную и специально-юридическую специфику права.

В рамках другого подхода типология права производится на основе конкретно-географических, национально-исторических, религиозных,

специально-юридических и иных признаков. В соответствии с названными критериями выделяют такие типы права, как:

1) национальные правовые системы (это конкретно-историческая совокупность права, юридической практики и господствующей правовой идеологии отдельного государства);

2) правовые семьи (это совокупность правовых систем, выделенная на основе общности источников, структуры права и исторического пути его формирования). Различают следующие основные правовые семьи современности: романо-германская, англо-саксонская, религиозная и традиционная.

Достоинство данной типологии заключается в том, что выделены национально-исторические, конкретно-географические и технико-юридические признаки, которые весьма определенно характеризуют право.

Слабой стороной является то, что ее представители недооценивают роль социально-экономических факторов в природе права.

2. Правовая система общества: понятие и структура

Правовая система общества — это конкретно-историческая совокупность права, юридической практики и господствующей правовой идеологии отдельного государства.

В структуру правовой системы входят следующие главные элементы:

1) право (законодательство);

2) юридическая практика;

3) господствующая правовая идеология.

Понятия «право» и «правовая система» соотносятся как часть и целое. Если под правом понимается система общеобязательных, формально определенных юридических норм, устанавливаемых и обеспечиваемых государством, то под правовой системой — явление, отражающее собой всю правовую организацию общества, целостную правовую действительность, систему юридических средств, с помощью которых официальная власть оказывает правовое воздействие на поведение людей.

Право — ядро и нормативная основа правовой системы, ее связующее и цементирующее звено. По характеру права в обществе можно судить и о сущности всей правовой системы данного общества.

Понятие «правовая система» выражает собой комплексную оценку юридической сферы жизни конкретного общества.

3. Основные правовые семьи современности

К *романо-германской правовой семье* относятся правовые системы Италии, Франции, Испании, Португалии, Германии, Австрии, Швейцарии и др. В качестве самостоятельной группы правовых систем в рамках романо-германской правовой семьи можно выделить славянские правовые системы (Югославии, Болгарии и т. д.). Современная правовая система России, при всех ее особенностях, более родственна именно романо-германской правовой семье.

Среди признаков романо-германской правовой семьи можно выделить следующие:

- единая иерархически построенная система источников писанного права, доминирующее место в которой занимают нормативные акты (законодательство);

- главная роль в формировании права отводится законодателю, который создает общие юридические правила поведения; правоприменитель же (судья, административные органы и т. п.) призван лишь точно реализовать эти общие нормы в конкретных правоприменительных актах;

- имеются писанные конституции, обладающие высшей юридической силой;

- высокий уровень нормативных обобщений достигается при помощи кодифицированных нормативных актов;

- весомое положение занимают подзаконные нормативные акты (регламенты, инструкции, циркуляры и др.);

- деление системы права на публичное и частное, а также на отрасли;

- правовой обычай и юридический прецедент выступают в качестве вспомогательных, дополнительных источников;

- на первом месте находятся не обязанности, а права человека и гражданина;

- особое значение имеет юридическая доктрина, разработавшая и разрабатывающая в университетах основные принципы (теорию) построения данной правовой семьи.

К *англо-саксонской правовой семье* относят национально-правовые системы Англии, США, Канады, Австралии, Новой Зеландии и др.

Среди признаков данной семьи можно выделить следующие:

- основным источником права выступает судебный прецедент (правила поведения, сформулированные судьями в их решениях по конкретному делу и распространяющиеся на аналогичные дела);

- юридические прецеденты носят индивидуальный (казуистический) характер;

- ведущую роль в формировании права (в правотворчестве) отводится судом, который в этой связи занимает особое положение в системе государственных органов;

- на первом месте находятся не обязанности, а права человека и гражданина, защищаемые прежде всего судом;

- главенствующее значение имеет процессуальное (процедурное, доказательственное) право, которое во многом определяет право материальное.

- отсутствие кодифицированных отраслей права;

- отсутствие классического деления права на частное и публичное;

- статутное право (законодательство) и юридические обычаи выступают в качестве вспомогательных, дополнительных источников;

— юридическая доктрина, как правило, носит сугубо прагматический, прикладной характер.

К *семье религиозного права* относятся правовые системы таких мусульманских стран, как Иран, Пакистан, Судан и др., а также индусское право общин Индии, Сингапура, Бирмы, Малайзии и др.

Среди признаков данной правовой семьи можно выделить следующие:

— главный творец права Бог, а не общество, государство, поэтому юридические предписания даны раз и навсегда, в них нужно верить и, соответственно, строго соблюдать;

— источниками права являются религиозно-нравственные нормы и ценности, содержащиеся, в частности, в Коране, Сунне, Иджме и распространяющиеся на мусульман, либо в Шастрах, Ведах, законах Ману и т. д. и действующих в отношении индусов;

— весьма тесное переплетение юридических положений с религиозными, философскими и моральными постулатами, а также с местными обычаями, образует в своей совокупности единые правила поведения;

— особое место в системе источников права занимают труды ученых-юристов (доктрины), конкретизирующие и толкующие первоисточники и лежащие в основе конкретных решений;

— отсутствует деление права на частное и публичное;

— нормативно-правовые акты (законодательство) имеют вторичное значение;

— судебная практика в собственном смысле слова не является источником права;

— во многом основана на идее обязанностей, а не прав человека (как это имеет место в романо-германской и англо-саксонской правовых семьях).

К *семье традиционного права* относятся правовые системы Мадагаскара, ряда стран Африки и Дальнего Востока.

Среди признаков данной правовой семьи можно выделить следующие:

— доминирующее место в системе источников права занимают обычаи и традиции, имеющие, как правило, неписанный характер и передаваемые из поколения в поколение;

— обычаи и традиции представляют собой синтез юридических, моральных, мифических предписаний, сложившихся естественным путем и признанных государствами;

— обычаи и традиции регулируют отношения в первую очередь групп или сообществ, а не отдельных индивидов;

— нормативные акты (писанные законы) имеют вторичное значение, хотя их принимается в последнее время все больше и больше;

— судебная практика (юридический прецедент) не выступает в качестве основного источника права;

- судебная власть руководствуется идеей примирения, восстанавливая согласие в общине и обеспечивая ее сплоченность;
- юридическая доктрина не играет существенной роли в юридической жизни данных обществ;
- архаичность многих ее обычаев и традиций.

4. Формы (источники) права: понятие и виды

Одним из признаков права выступает его формальная определенность, то есть определенность по форме. Правовые нормы должны быть обязательно объективированы, выражены вовне, содержаться в тех или иных формах, которые являются способом их существования, формами жизни. Без этого нормы права не смогут выполнить свои задачи по регулированию общественных отношений.

Следовательно, *формы права* — это способ выражения во вне государственной воли, юридических правил поведения.

Прежде чем анализировать различные формы права, необходимо сначала рассмотреть соотношение понятий «форма права» с понятием «правовая форма», а также с понятием «источник права».

Если под правовой формой понимаются практически все юридические средства, участвующие в правовом регулировании и опосредовании тех или иных социальных процессов, в решении социальных задач (например, правовые формы регулирования экономики), то под формой права — лишь специфические «резервуары», в которых содержатся нормы права. Если категория «правовая форма» используется, прежде всего, для того, чтобы структурировать социальные связи и показать роль права как формально-юридического института в его соотношении с социально-экономическим, культурно-нравственным и политическим содержанием — многообразными и первичными общественными отношениями, то категория «форма права» — чтобы упорядочить содержание права, придать ему свойства государственно-властного характера.

Существует две основные точки зрения на проблему соотношения понятий «источник права» и «форма права»:

- а) согласно первой, названные понятия являются тождественными;
- б) согласно второй — понятие «источник права» более широкое, чем понятие «форма права».

Последняя точка зрения выступает господствующей на сегодняшний день. Действительно, если исходить из общепринятого значения слова «источник» как «всякого начала или основания, корня и причины, исходной точки», то применительно к юридическим явлениям следует понимать под источником права три фактора:

- 1) источник в материальном смысле (материальные условия жизни общества, формы собственности, интересы и потребности людей и т. п.);
- 2) источник в идеологическом смысле (различные правовые учения и доктрины, правосознание и т. д.);

3) источник в формально-юридическом смысле — это и есть форма права.

Выделяют четыре основных формы права:

— *нормативный акт* — это правовой акт, содержащий нормы права и направленный на урегулирование определенных общественных отношений. К их числу относятся Конституция, законы, подзаконные акты и т. п. Нормативный акт — одна из основных, наиболее распространенных и совершенных форм современного континентального права (Германии, Франции, Италии, России и т. п.);

— *правовой обычай* — это исторически сложившееся правило поведения, содержащееся в сознании людей и вошедшее в привычку в результате многократного применения, приводящее к правовым последствиям. Обычное право — хронологически первая форма права, которая господствовала в эпоху феодализма. И хотя правовой обычай используется в ряде современных правовых семей (традиционной, религиозной), в российской юридической системе роль правового обычая незначительна (например, согласно статье 5 ГК РФ отдельные имущественные отношения могут регулироваться обычаями делового оборота,);

— *юридический прецедент* — это судебное или административное решение по конкретному юридическому делу, которому придается сила нормы права и которым руководствуются при разрешении схожих дел. Распространен преимущественно в странах общей правовой семьи — Англии, США, Канаде, Австралии, Новой Зеландии и т. д. Во всех этих странах публикуются судебные отчеты, из которых можно получить информацию о прецедентах. Признание прецедента источником права означает признание у суда правотворческой функции;

— *нормативный договор* — соглашение между правотворческими субъектами, в результате которого возникает новая норма права (например, Федеративный договор РФ 1992 года; коллективный договор, который заключают между собой администрация предприятия и профсоюз).

В современных условиях роль нормативных договоров в России заметно увеличивается. Они получают все более широкое распространение в конституционном, трудовом, гражданском, административном и иных отраслях права.

Для того, чтобы четче видеть его суть, необходимо отличить нормативный договор, с одной стороны, от просто договоров, а, с другой стороны, от нормативно-правовых актов. В отличие от просто договоров (договоров-сделок) нормативные договоры не носят индивидуально-разового характера. Если две фирмы заключают ту или иную сделку, они не создают новой нормы права (эта норма уже есть в ГК РФ). Участники же, заключающие нормативный договор, создают новое правило поведения — новую норму права, выступая правотворческими субъектами. В отличие от нормативных актов, принимаемых государственными органами, нормативные договоры выступают результатом соглашения между

равноправными субъектами по поводу деятельности, представляющей их общий интерес.

5. Понятие и виды нормативных актов

Нормативно-правовой акт — это такой правовой акт, принятый полномочным на то правотворческим органом и содержащий правовые нормы, то есть предписания общего характера и постоянного действия, рассчитанные на многократное применение.

Нормативные акты издаются органами, обладающими нормотворческой компетенцией, в строго установленной форме. Нормативный акт является официальным документом, носителем юридически значимой информации.

Нормативный акт занимает особое место в системе правовых актов. Его следует отличать от актов применения и толкования права (подробнее в других разделах учебника).

По юридической силе все нормативные акты подразделяются на две большие группы: законы и подзаконные акты.

Виды законов:

1) Конституция (закон законов) — 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, федеральные конституционные законы об арбитражных судах, о военных судах, о Конституционном Суде РФ, о судебной системе, о референдуме, о Правительстве РФ и т. п.);

3) федеральные законы — это акты текущего законодательства, посвященные различным сторонам социально-экономической, политической и духовной жизни общества (например, Гражданский кодекс РФ, Уголовный кодекс РФ, Семейный кодекс РФ и пр.);

4) законы субъектов федерации — издаются их представительными органами и распространяются только на соответствующую территорию (например, закон Саратовской области о муниципальной службе в Саратовской области, о социальных гарантиях и т. п.).

Виды подзаконных актов:

1) указы Президента РФ — высшие по юридической силе подзаконные нормативные акты;

2) постановления Правительства РФ — акты исполнительного органа государства, наделенного широкой компетенцией по управлению общественными процессами;

3) приказы, инструкции, положения министерств регулируют, как правило, общественные отношения, находящиеся в пределах компетенции данной исполнительной структуры;

4) решения и постановления местных органов государственной власти;

5) решения, распоряжения, постановления местных органов государственного управления;

б) нормативные акты муниципальных (негосударственных) органов;

7) локальные нормативные акты — это нормативные предписания, принятые на уровне конкретного предприятия, учреждения и организации (например, правила внутреннего трудового распорядка).

В зависимости от особенностей правового положения субъекта правотворчества все нормативные акты подразделяются на:

— нормативные акты государственных органов;

— нормативные акты иных социальных структур (муниципальных органов, профсоюзов, акционерных обществ, товариществ и т. п.);

— нормативные акты совместного характера (государственных органов и иных социальных структур);

— нормативные акты, принятые на референдуме.

В зависимости от сферы действия нормативные акты делят на:

— общефедеральные;

— нормативные акты субъектов Российской Федерации;

— нормативные акты органов местного самоуправления;

— локальные нормативные акты.

В зависимости от срока действия нормативные акты классифицируют на:

— нормативные акты неопределенно-длительного действия;

— временные нормативные акты.

6. Понятие, признаки и виды законов

Закон — это нормативный акт, принятый в особом порядке органом законодательной власти или референдумом, выражающий волю народа, обладающий высшей юридической силой и регулирующий наиболее важные общественные отношения.

Признаки закона:

1) он принимается только органом законодательной власти или референдумом;

2) порядок его подготовки и издания определяется Конституцией РФ и Регламентами палат Федерального Собрания РФ;

3) в идеале он должен выражать волю и интересы народа;

4) он обладает высшей юридической силой и все подзаконные акты должны соответствовать ему и ни в чем не противоречить;

5) он регулирует наиболее важные, ключевые общественные отношения.

Именно данные признаки и выделяют закон в системе иных нормативных актов и придают ему качество верховенства. Изменить или отменить закон вправе только тот орган, который его принял, причем в строго оговоренном порядке.

Классификация законов может проводиться по различным основаниям:

- по их юридической силе (Конституция, федеральный конституционный закон, федеральный закон, закон субъектов федерации);
- по субъектам законотворчества (принятые в результате референдума или законодательным органом);
- по предмету правового регулирования (конституционные, административные, гражданские, уголовные и т. п.);
- по характеру (материальные и процессуальные);
- по сроку действия (постоянные законы и временные);
- по сферам действия (общефедеральные и региональные);
- по степени систематизации (обычные и кодификационные, другими словами, органические — УК РФ, ГК РФ и т. п.);
- по содержанию (экономические, бюджетные, социальные, политические и т. д.) и иные законы.

7. Подзаконные нормативные акты: понятие, признаки, виды

Подзаконные акты — это изданные на основе и во исполнение законов акты, содержащие юридические нормы.

Подзаконные акты обладают меньшей юридической силой, чем законы, базируются на них. Несмотря на то, что в нормативном правовом регулировании общественных отношений главное и определяющее место занимает закон, подзаконные акты имеют тоже весьма важное значение в жизни любого общества, играя вспомогательную и детализирующую роль.

Выделяют следующие виды подзаконных актов, расположенные по иерархии.

1) Указы и распоряжения Президента РФ. Они обязательны для исполнения на всей территории Российской Федерации, не должны противоречить Конституции РФ и федеральным законам (ст. 83 Основного закона РФ), подготавливаются в пределах президентских полномочий, предусмотренных конституционными (ст. 83—90) и законодательными нормами. Президент, будучи главой государства, принимает акты, которые занимают следующее после законов место. Важная роль отводится указам, во многом благодаря им глава государства реализует полномочия и элементы своего правового статуса. В современный период сфера правового регулирования, охватываемая указами, весьма широка. Нормативные указы издаются обычно в случае пробелов в праве. Отдельные, очень малочисленные указы (например, о введении военного, чрезвычайного положения) подлежат утверждению Советом Федерации Федерального Собрания РФ. Распоряжения — это вторые по значимости (после указа) подзаконные акты главы государства. Они обычно принимаются по текущим и процедурным вопросам. Акты Президента публикуются в официальных изданиях. Конституционность актов

главы государства может быть проверена Конституционным Судом РФ. (Ежегодные послания Президента РФ Федеральному Собранию представляют собой официальный документ большой политической значимости, но не содержат норм права и поэтому не носят нормативного характера).

2) Постановления и распоряжения Правительства РФ. Акты, имеющие особо важное значение, издаются в форме постановлений. Акты по оперативным и другим текущим вопросам издаются в форме распоряжений. Все акты Правительства РФ обязательны к исполнению в Российской Федерации. Особенностью актов Правительства является то, что они могут быть приняты лишь на основании и во исполнении законов Российской Федерации, а также указов Президента Российской Федерации. Постановления и распоряжения Правительства РФ подписываются Председателем Правительства РФ и подлежат официальному опубликованию не позднее 15 дней со дня их принятия.

3) Приказы, инструкции, положения министерств. Эти акты, принимаемые на основе и в соответствии с законами Российской Федерации, указами и распоряжениями Президента Российской Федерации, постановлениями и распоряжениями Правительства Российской Федерации, регулируют общественные отношения, находящиеся, как правило, в пределах компетенции данной исполнительной структуры. Однако есть среди них и такие, которые имеют общее значение, выходят за рамки конкретного министерства и ведомства, распространяются на широкий круг субъектов. Например, акты Министерства финансов, Министерства внутренних дел и т. п.

4) Решения и постановления местных органов государственной власти (например, областных представительных, законодательных структур — Саратовской областной Думы, Астраханского областного Представительного Собрания).

5) Решения, распоряжения, постановления местных органов государственного управления (например, областных глав администраций, губернаторов и пр.).

6) Нормативные акты муниципальных (негосударственных) органов. Эти акты принимаются в пределах компетенции названных структур и действуют на территории соответствующих городов, районов, сел, поселков, микрорайонов и т. п.

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

Следовательно, законы и подзаконные акты представляют собой две большие группы нормативных актов, в свою очередь подразделяющиеся на соответствующие виды.

8. Действие нормативных актов во времени, в пространстве и по кругу лиц

Нормативные акты имеют временные, пространственные и субъективные пределы своего функционирования.

Действие нормативного акта во времени обусловлено вступлением его в силу и утратой силы. Согласно статье 6 Федерального закона «О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания» «Федеральные конституционные законы, федеральные законы, акты палат Федерального Собрания вступают в силу одновременно на всей территории РФ по истечении 10 дней после их официального опубликования, если самими законами или актами палат не установлен другой порядок вступления их в силу».

Здесь важно учитывать принцип, согласно которому закон обратной силы не имеет, то есть он не должен распространяться на те отношения, которые уже существовали до момента вступления его в юридическую силу.

Придание закону обратной силы возможно в 2 случаях:

- 1) если в самом законе об этом сказано;
- 2) если закон смягчает или вовсе устраняет ответственность.

Нормативные акты утрачивают свою силу (прекращают действие) на следующих основаниях:

- по истечении срока действия акта, на который он был принят;
- в связи с изданием нового акта, заменившего ранее действующий (косвенная отмена);
- на основании прямого указания конкретного органа об отмене данного акта (прямая отмена).

Действие нормативного акта в пространстве определяется территорией, на которую распространяются властные полномочия органа, его издавшего. Под территорией Российской Федерации понимается ее сухопутное и водное пространство внутри государственных границ, воздушное пространство над ними, недра. К ней относится также территория российских дипломатических представительств за рубежом, военные и торговые суда в открытом море, воздушные корабли, находящиеся в полете за пределами Федерации.

Действие нормативных актов в пространстве зависит от:

- уровня государственного органа, принявшего данный акт;
- юридической силы акта.

Нормативные акты распространяют свое действие:

- на территорию своей страны (как правило, федеральные конституционные законы, федеральные законы, иные акты высших органов государственной власти и управления);
- на территорию субъекта федерации (акты органов государственной власти и управления субъекта РФ, которые не могут отменять или

приостанавливать на своей территории действие законов общефедеральных органов);

- на территорию, указанную в самом нормативном акте;
- на локальную территорию (предприятия, учреждения, организации).

С вышеизложенными проблемами тесно связано *действие акта по кругу лиц*. На территории Российской Федерации нормативные акты действуют в отношении всех ее граждан, государственных органов, общественных организаций, иностранцев, лиц без гражданства. Вместе с тем существуют специальные нормативные акты, распространяющиеся только на отдельные категории граждан и должностных лиц.

Здесь важно иметь в виду и принцип гражданства, согласно которому граждане России, где бы они ни находились, обязаны соблюдать законы Российской Федерации. Если гражданин России совершил преступление на территории другого государства, он несет уголовную ответственность по законам России, даже если это деяние не является преступлением в той стране, где он его совершил.

Действие нормативных актов РФ ограничено (в основном в вопросах юридической ответственности) в отношении сотрудников дипломатических представительств иностранных государств и членов их семей.

Контрольные вопросы:

1. Какие выделяют в литературе подходы к типологии права?
2. Что такое правовая семья?
3. Дайте общую характеристику романо-германской правовой семье.
4. Каковы основные признаки закона?
5. Что такое подзаконный нормативно-правовой акт?
6. Когда закон имеет обратную силу?

Глава 7. ПРАВОТВОРЧЕСТВО, СИСТЕМАТИЗАЦИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА И СИСТЕМА ПРАВА

1. Понятие, принципы и виды правотворчества

Правотворчество — это деятельность, прежде всего, государственных органов по принятию, изменению и отмене юридических норм.

Субъектами правотворчества выступают государственные органы, негосударственные структуры (органы местного самоуправления, профсоюзы и т. п.), наделенные соответствующими полномочиями, а также народ при принятии законов на референдумах.

Правотворчество является составной частью более широкого процесса — правообразования, под которым понимается естественно-исто-

рический процесс формирования права, в ходе которого происходит анализ и оценка сложившейся правовой действительности, выработка взглядов и концепций о будущем правового регулирования, а также разработка и принятие нормативных предписаний. Правотворчество выступает как завершающий этап правообразования.

Сущность правотворчества состоит в возведении государственной воли в нормы права, то есть в форму юридических предписаний, имеющих общеобязательный характер.

Правотворческая деятельность осуществляется в рамках установленных процессуальных норм (процедур), содержащихся в Конституции, регламентах, уставах и т. п. Правотворчество заключается в принятии новых норм права, отмене либо совершенствовании старых путем внесения изменений и дополнений.

Правотворчество характеризуется тем, что:

— оно представляет собой деятельность активную, творческую, государственную;

— основная продукция его — юридические нормы, воплощающиеся главным образом в нормативных актах (кроме этого в нормативных договорах, правовых обычаях, юридических прецедентах);

— это важнейшее средство управления обществом, здесь формируется стратегия его развития, принимаются существенные правила поведения;

— уровень и культура правотворчества, а соответственно и качество принимаемых нормативных актов, — это показатель цивилизованности и демократии общества.

Правотворчеству присущи следующие принципы:

— научность (ибо в процессе подготовки нормативных актов важно изучать социально-экономическую, политическую и иную ситуацию, объективные потребности развития общества и т. п.);

— профессионализм (заниматься подобной деятельностью должны компетентные люди — юристы, управленцы, экономисты и другие);

— законность (данная деятельность должна осуществляться в рамках и на основе Конституции, иных законов и подзаконных актов);

— демократизм (характеризует степень участия граждан в этом процессе, уровень развития процедурных норм и институтов в обществе);

— гласность (означает открытость, «прозрачность» правотворческого процесса для широкой общественности, нормальную циркуляцию информации).

— оперативность (предполагает своевременность издания нормативных актов).

Следовательно, *принципы правотворчества* — это основополагающие идеи, руководящие начала, исходные положения деятельности, связанной с принятием, отменой или с заменой юридических норм, это ориентир для органов, творящих право.

Правотворчество — богатое по содержанию явление, сверхсложная деятельность по формулированию общих правил поведения. Оно может быть, естественно, неоднородным.

В зависимости от субъектов правотворчество подразделяется на такие виды как:

1) непосредственное правотворчество народа в процессе проведения референдума (всенародного голосования по наиболее важным вопросам государственной и общественной жизни);

2) правотворчество государственных органов (например, Государственной Думы, Правительства РФ);

3) правотворчество отдельных должностных лиц (например, Президента, министра);

4) правотворчество органов местного самоуправления.

5) локальное правотворчество (например, на предприятии, в учреждении и организации);

6) правотворчество общественных организаций (например, профсоюзов).

В зависимости от значимости правотворчество делится на:

1) законотворчество (правотворчество высших представительных органов — парламентов, в процессе которого издаются нормативные акты высшей юридической силы — законы, принимаемые в соответствии с усложненной процедурой);

2) делегированное правотворчество (нормотворческая деятельность органов исполнительной власти, прежде всего правительства, осуществляемая по поручению парламента по принятию для оперативного решения определенных проблем нормативных актов, входящих в компетенцию представительного органа);

3) подзаконное правотворчество (здесь нормы права принимаются и вводятся в действие структурами, не относящимися к высшим представительным органам — президентом, правительством, министерствами, местными органами государственного управления, губернаторами, главами администраций, руководителями предприятий, учреждений, организаций). Далеко не все юридические нормы необходимо принимать на уровне законотворчества. Есть целый спектр ситуаций, когда юридические нормы целесообразнее принимать на уровне подзаконных актов, нормативных договоров и в иных формах. Кроме всего прочего подзаконное правотворчество характеризуется большей оперативностью, гибкостью, меньшей формальностью, большей компетентностью осуществляющих его конкретных субъектов. Вместе с тем подзаконное правотворчество связано с «непрозрачностью» процесса принятия нормативных актов, с их громоздкостью.

2. Своеобразие правотворчества в субъектах РФ

Конституция РФ в соответствии с ч. 4 ст. 76 предоставляет субъектам Федерации право вне пределов ведения РФ, совместного ведения

Федерации и ее субъектов осуществлять собственное правовое регулирование, включая принятие законов и иных нормативных актов. Такое регулирование может быть осуществлено в сфере принятия и изменения Конституции республик (Уставов краев и областей), территориального устройства субъектов Федерации, государственной (на уровне субъектов РФ) и муниципальной службы, бюджета, налогов и сборов субъектов РФ.

Своеобразие правотворчества субъектов РФ заключается в следующем:

1) расширились полномочия в сфере правотворчества — регионы впервые получили право принимать законы, как акты высшей юридической силы. Это связано с общей тенденцией децентрализации российской государственности, с укреплением в ней подлинно федеративных начал. За последние годы субъектами РФ принято уже несколько сотен законов (например, в Саратовской области — законы о государственной и муниципальной службе, о референдуме Саратовской области и т. п.);

2) определенное место в правотворчестве регионов начинают занимать соглашения и договоры между субъектами Федерации или даже отдельными администрациями, которые регулируют вопросы, возникающие в социально-экономической и культурной сферах;

3) правотворчество субъектов РФ отличается довольно значительная самобытность, отражающая специфику и статус того или иного региона (например, в республиках в большей мере принимаются кодифицированные акты — кодексы, на Северном Кавказе особую роль играют национальные и религиозные обычаи). Перед субъектами РФ стоят цели — учитывать в правовом регулировании местные, региональные природные и национальные особенности, осуществлять поиск оптимальных путей развития и конкретизации положений общенационального законодательства;

4) в рамках субъектов РФ принимают нормативные акты и многочисленные негосударственные структуры — прежде всего органы местного самоуправления и т. д.

3. Систематизация нормативных актов: понятие и виды

Нормативные акты принимаются различными органами в различное время, в различных пространственных пределах и по разному поводу. Такая ситуация не может не влиять на природу действующих законов и подзаконных актов, которые порой могут между собой находиться в противоречии. Поэтому прежде чем общественные отношения будут упорядочены, необходимо, чтобы сами нормативные акты были в порядке, чтобы они были приведены в соответствующую систему.

Отсюда, *систематизация* — это упорядочение нормативных актов, приведение их в определенную систему. Она необходима для обеспечения доступности законодательства, удобства пользования

им, устранения устаревших и неэффективных норм права, разрешения юридических конфликтов, ликвидации пробелов.

Выделяют такие виды систематизации, как:

1) инкорпорация — форма систематизации путем объединения нормативных актов без изменения их содержания в сборник, где каждый из актов сохраняет свое самостоятельное юридическое значение. Принципы инкорпорации: хронологический (по времени их принятия), тематический (по определенной тематике) и др. Инкорпорация — самый простой вид систематизации. Инкорпорация подразделяется на официальную и неофициальную. К первой можно отнести Собрание законодательства Российской Федерации, ко второй — сборники нормативных материалов по отраслям права, издаваемых в учебных целях, для просвещения населения и т. п. На неофициальные инкорпоративные материалы нельзя ссылаться в процессе рассмотрения юридических дел, например, в суде;

2) консолидация — форма систематизации путем объединения нормативных актов без изменения их содержания в единый акт, где каждый из актов теряет свое самостоятельное юридическое значение. Здесь нормативные акты объединяются по признаку их относимости к одному виду деятельности (охрана природы, образование и т. п.). Особенность консолидации состоит в том, что она является «компромиссной» систематизацией, сочетающей в себе черты инкорпорации и кодификации. Консолидация используется зачастую как промежуточный этап, когда отсутствует возможность кодификации;

3) кодификация — форма систематизации путем объединения нормативных актов в единый, логически цельный акт с изменением их содержания. В процессе кодификации устраняются устаревший правовой материал, противоречия в нормах, создаются новые правила поведения, обеспечивается их согласованность, логичность (примером подобного может служить принятие первой и второй частей Налогового кодекса РФ). Поэтому кодификация — способ правотворчества, наиболее сложный и трудоемкий вид систематизации. Кодификация законодательства может быть всеобщей (когда переработке подвергается значительная часть законодательства), отраслевой (когда перерабатываются нормы определенной сферы законодательства), специальной (когда перерабатываются нормы какого-либо правового института). Кодификация предполагает переработку норм права по содержанию и их систематизированное, научно обоснованное изложение в новом законе (кодексе, своде законов и т. д.). Признаки кодификации: во-первых, ею имеют право заниматься только специальные органы; во-вторых, в итоге появляется новый нормативный акт — кодекс; в-третьих, кодифицированный акт выступает основным среди всех иных актов, действующих в данной сфере. В качестве примеров можно выделить принятые в современной России Гражданский кодекс РФ, Уголовный кодекс РФ, Налоговый кодекс

РФ, Семейный кодекс РФ, Уголовно-процессуальный кодекс РФ, Гражданский процессуальный кодекс РФ и другие.

Рассматривая основные виды систематизации нормативных актов, следует обратить внимание еще на одну специфическую разновидность упорядочивания, приведения в определенную систему нормативно-правовой информации. Это — информационно-правовые системы («КонсультантПлюс», «Гарант», «Кодекс» и др.), обеспечивающие правовой информацией всех желающих.

Таким образом, существуют различные виды упорядочивания нормативных актов, каждый из которых выполняет свою собственную роль в данном процессе.

4. Юридическая техника

Юридическая техника — это система средств, правил и приемов подготовки и упорядочения правовых актов, применяемая в целях обеспечения их совершенства и повышения эффективности.

Основным объектом юридической техники является текст правовых актов, информационное воплощение юридических предписаний. При их принятии важно учитывать, чтобы содержание таких предписаний (дух) и форма (буква) соответствовали друг другу, чтобы не было неясности, двусмысленности.

Юридическая техника признана структурировать правовой материал, совершенствовать язык правовых актов, делать его более понятным, точным и грамотным. Во многом именно уровень юридической техники символизирует собой определенный уровень правовой культуры конкретного общества.

К техническим средствам относят *юридические термины* (словесное выражение понятий, используемых при изложении содержания правового акта, например, термины «юридическое лицо», «преступление» и т. п.) и *юридические конструкции* (специфическое строение нормативного материала, складывающееся из определенного сочетания субъективных прав, льгот, поощрений, обязанностей, запретов, приостановлений, наказаний и т. п., например, юридический состав преступления, льготный правовой режим).

К техническим правилам относят:

- 1) ясность и четкость, простота и доступность языка правовых актов;
- 2) сочетание лаконичности с необходимой полнотой, конкретности с требуемой абстрактностью выражения соответствующих правовых предписаний;

- 3) последовательность в изложении юридической информации;

- 4) взаимосвязь, согласованность и внутреннее единство правового материала.

К техническим приемам относят способы, фиксирующие официальные реквизиты (наименование правового акта, дата и место его при-

нения, подписи должностных лиц и т. п.), структурную организацию правового акта (вводная часть — прамбула, общая и особенная части, нумерация разделов, глав, статей, пунктов и т. д.

Юридическая техника подразделяется на следующие виды: законодательная (правотворческая), правоприменительная и т. д. Все виды подобной техники играют важную роль и используются на разных этапах правового регулирования — от издания нормативных актов до принятия на их основе правоприменительных актов. Различные виды юридической техники создают условия для рационализации юридической деятельности, для оптимизации процесса правового упорядочения общественных отношений.

5. Понятие и структурные элементы системы права

Право кроме внешней формы имеет и внутреннюю, под которой понимается его строение. *Система права* — это внутренняя структура права, состоящая из взаимосогласованных норм, субинститутов, институтов, подотраслей и отраслей права.

Системное устройство права означает, что оно представляет собой целостное образование, состоящее из множества элементов, находящихся между собой в определенной иерархической связи.

Системная организация права имеет важное значение как для законодателя (принимая нормативный акт, правотворческий орган обязан гармонично «включить» его в существующую систему права, не нарушая ее целостности), так и для правоприменителя (системный принцип права в сфере правоприменительной деятельности позволяет правильно истолковать и применить норму права). Существенно влияние системности права и на процесс систематизации (упорядочения) законодательства.

Черты системы права:

— ее первичным элементом выступают нормы права, которые объединяются в более крупные образования — институты, подотрасли, отрасли;

— ее элементы непротиворечивы, внутренне согласованы, взаимосвязаны, что придает ей целостность и единство;

— она обусловлена социально-экономическими, политическими, национальными, религиозными, культурными, историческими факторами;

— имеет объективный характер, ибо зависит от объективно существующих общественных отношений и не может создаваться по чисто субъективному усмотрению людей.

Понятие «система права» не следует отождествлять с понятием «правовая система». Последнее шире по своему объему и включает в себя, помимо системы права, юридическую практику и господствующую правовую идеологию. Таким образом, правовая система и система права соотносятся как целое и часть.

6. Предмет и метод правового регулирования как основания деления норм права на отрасли

Для деления норм права на отрасли используют два критерия: предмет и метод правового регулирования.

Предмет правового регулирования — это те общественные отношения, которые право регулирует. Он является основным критерием, ибо общественные отношения объективно существуют, их определенный характер требует к себе и соответствующих правовых форм. Так, трудовые отношения выступают предметом регулирования трудового права, семейные отношения — семейно-брачного права.

Вместе с тем, предмет правового регулирования не может быть единственным критерием деления права на отрасли потому, что:

1) общественные отношения, его составляющие, чрезвычайно разнообразны;

2) нередко одни и те же общественные отношения регулируются различными отраслями и к тому же различными способами.

Вот почему вторым (дополнительным) критерием выступает метод правового регулирования. Если предмет отвечает на вопрос, что регулирует право, то метод — как регулирует. Если предмет является материальным критерием, то метод — формально-юридическим.

Метод правового регулирования — это совокупность юридических средств, при помощи которых осуществляется правовое регулирование качественно однородных общественных отношений.

Выделяют следующие основные методы правового регулирования:

— императивный — метод властных предписаний, субординации, основанный на запретах, обязанностях, наказаниях;

— диспозитивный — метод равноправия сторон, координации, основанный на дозволениях;

— поощрительный — метод вознаграждения за определенное заслуженное поведение;

— рекомендательный — метод совета осуществления конкретного желательного для общества и государства поведения и т. п.

7. Отрасль права. Краткая характеристика основных отраслей права

Отрасль права — это упорядоченная совокупность юридических норм, регулирующих определенный род (сферу) общественных отношений.

Отрасль — наиболее крупное подразделение системы права. Качественная однородность, специфика той или иной области общественных отношений вызывает к жизни соответствующую отрасль права. Так, объективно существующие трудовые отношения людей обуславливают необходимость трудового права, управленческие отношения — административного права.

Если система права складывается из отраслей, то сами отрасли состоят из подотраслей, институтов и норм права.

Выделяют следующие отрасли права:

- 1) конституционное (государственное) право;
- 2) гражданское;
- 3) административное;
- 4) уголовное;
- 5) земельное;
- 6) трудовое;
- 7) семейное;
- 8) уголовно-исполнительное;
- 9) аграрное (сельскохозяйственное);
- 10) экологическое (природоохранное);
- 11) финансовое;
- 12) уголовно-процессуальное;
- 13) гражданско-процессуальное.

Среди формирующихся отраслей можно назвать отрасли предпринимательского, налогового, муниципального, компьютерного, космического права и др.

Дать краткую характеристику основных отраслей права — это значит рассмотреть конкретный предмет и доминирующий метод правового регулирования конституционного, административного, гражданского и уголовного права.

Конституционное право — ведущая отрасль права, предметом регулирования которой являются основы конституционного строя, правовое положение личности, форма правления и государственного устройства; доминирующий метод — императивный.

Гражданское право регулирует имущественные и личные неимущественные отношения. Основной метод — диспозитивный.

Административное право регулирует управленческие отношения, возникающие в процессе исполнительно-распорядительной деятельности органов государства. Преобладающий метод — императивный.

Уголовное право охраняет от преступных посягательств права и свободы человека и гражданина, конституционный строй, частную и государственную собственность и т. п. Господствующий метод — императивный.

8. Институт права: понятие и виды

Институт права — это упорядоченная совокупность юридических норм, регулирующих определенный вид (группу) общественных отношений.

Если отрасль права регулирует род общественных отношений, то институт — лишь их вид.

Институт — гораздо меньшая, по сравнению с отраслью, совокупность юридических норм. В каждой отрасли права можно выделить множество институтов. Так, в отрасль трудового права включаются институты дисциплины труда, материальной ответственности, охраны труда и т. п.

Виды институтов:

1) в зависимости от характера институты подразделяются на материальные (институт подряда) и процессуальные (институт возбуждения уголовного дела);

2) в зависимости от сферы распространения — на отраслевые (институт наследования) и межотраслевые (институт частной собственности);

3) в зависимости от функциональной роли — на регулятивные (институт мены) и охранительные (институт привлечения к уголовной ответственности).

Субинститут права — это упорядоченная совокупность юридических норм, регулирующих конкретную разновидность общественных отношений, находящихся в рамках определенного института права. Субинститут — составная часть института права. Так, институт преступлений против жизни, здоровья, достоинства личности делится на субинституты преступлений против жизни (его составляют различные виды убийств), против здоровья (здесь сосредоточены нормы, касающиеся различных видов телесных повреждений) и преступлений против достоинства личности (клевета, оскорбление).

Между тем важно помнить, что далеко не каждый институт права имеет хотя бы один институт. Субинститут — это проблема деления институтов права.

Вместе с тем сами институты могут «складываться» в такие более крупные подразделения системы права, как подотрасли.

Система однородных институтов определенной отрасли права образует подотрасль права. *Подотрасль права* — это уже не институт, но еще и не отрасль права. Так, авторское, изобретательское, жилищное право являются подотраслями гражданского права; налоговое право — подотраслью финансового права; муниципальное — подотраслью административного права.

9. Частное и публичное право

Кроме отраслей в структуре права юридические нормы можно подразделить на две большие группы: на частное и публичное право.

Частное право — это упорядоченная совокупность юридических норм, охраняющих и регулирующих отношения частных лиц. *Публичное же право* образуют нормы, закрепляющие порядок деятельности органов государственной власти и управления.

Если частное право — область свободы и частной инициативы, то публичное — сфера власти и подчинения. Отсюда частное право состо-

ит из отраслей гражданского, предпринимательского, семейно-брачного, трудового права, а публичное — из отраслей конституционного, административного, финансового, уголовного и иных.

В литературе выделяют следующие критерии, в зависимости от которых те или иные нормы права относят к частному либо публичному праву:

1) *интерес* (если частное право призвано регулировать частные интересы, то публичное — общественные, государственные);

2) *предмет правового регулирования* (если частному праву свойственны нормы, регулирующие имущественные отношения, то публичному — неимущественные);

3) *метод правового регулирования* (если в частном праве господствует метод координации, то в публичном — субординации);

4) *субъектный состав* (если частное право регулирует отношения частных лиц между собой, то публичное право — частных лиц с государством, либо между государственными органами).

В настоящее время в правовой системе России все больше утверждаются такие институты частного права, как право наследуемого пожизненного владения, интеллектуальной собственности, возмещения морального ущерба и другие.

10. Соотношение системы права и системы законодательства

Законодательство, как и право, тоже имеет свою систему, под которой понимается его внутреннее строение.

Однако данные понятия необходимо различать по следующим основаниям:

1) если первичным элементом системы права является норма, то первичным элементом системы законодательства — нормативный акт;

2) если система права выступает в качестве содержания, то система законодательства — в качестве формы;

3) если система права складывается объективно в соответствии с существующими общественными отношениями, то система законодательства преимущественно субъективна, ибо зависит от законодателя;

4) если система права имеет первичный характер, то система законодательства — производный (первая служит исходной базой для второй);

5) если система права имеет только горизонтальное (отраслевое) строение, то система законодательства еще и вертикальное (федеративное, иерархическое);

6) система права и система законодательства различаются и по объему: законодательство, с одной стороны, не охватывает всего разнообразия нормативности (ведь, кроме законодательства, право оформляется и в юридических обычаях, и в нормативных договорах, и в юридических прецедентах); а, с другой стороны, включает в себя кроме формулировок норм и иные элементы — преамбулы, названия разделов, глав, статей и т. п.

Контрольные вопросы:

1. Что такое правотворчество и каковы его принципы?
2. Охарактеризуйте основные виды правотворчества.
3. Какие особенности правотворчества существуют в субъектах Российской Федерации?
4. В чем заключается специфика кодификации?
5. Какое понятие шире — «система права» и «правовая система»?
6. Как соотносятся понятия «система права» и «система законодательства»?

Глава 8. ПРАВОВЫЕ ОТНОШЕНИЯ**1. Правовые отношения: понятие, признаки, виды**

Правоотношение — это общественное отношение, урегулированное нормами права, участники которого имеют соответствующие субъективные права и юридические обязанности.

Если норма права — статическое состояние правового регулирования, то правоотношения — динамическое. Категория «правоотношение» является одной из центральных в общей теории права и позволяет уяснить, каким образом право воздействует на поведение людей. Правоотношения позволяют «перевести» абстрактные юридические нормы в плоскость персонифицированных связей, т.е. на уровень субъективных прав и юридических обязанностей для данных субъектов.

Признаки правоотношений:

1) это общественное отношение, которое представляет собой двустороннюю конкретную связь между социальными субъектами;

2) оно возникает на основе норм права (общие требования правовых норм индивидуализируются применительно к субъектам и реальным ситуациям, в которых они находятся);

3) это связь между лицами посредством субъективных прав и юридических обязанностей;

4) это волевое отношение, ибо для его возникновения необходима воля его участников (как минимум хотя бы с одной стороны);

5) это отношение возникает по поводу реального блага, ценности, в связи с чем субъекты осуществляют принадлежащие им субъективные права и юридические обязанности;

6) это отношения, охраняемые и обеспечиваемые государством (в частности, возможностью государственного принуждения).

Правоотношение имеет сложную по составу элементов структуру:

— субъект;

— объект;

— субъективное право и юридическая обязанность (юридическое содержание).

2. Предпосылки возникновения правоотношений.

Взаимосвязь норм права и правоотношений

Под *предпосылками возникновения правоотношений* обычно понимают условия (факторы), порождающие правовые отношения.

Выделяют два вида предпосылок возникновения правоотношений:

- 1) материальные (общие);
- 2) юридические (специальные).

К материальным относятся жизненные интересы и потребности людей, под влиянием которых они вступают в соответствующие правоотношения. В самом широком смысле под материальными предпосылками понимается система социально-экономических, культурных и иных обстоятельств, обуславливающих объективную необходимость правового регулирования тех или иных общественных отношений. К материальным предпосылкам можно отнести также наличие объекта правоотношения (то, по поводу чего лица вступают в данные юридические связи), не менее двух субъектов (ибо само с собой лицо вступить в правоотношение не сможет) и соответствующее поведение участников правоотношений.

К юридическим предпосылкам относятся:

- норма права;
- правосубъектность;
- юридический факт (как реальное жизненное обстоятельство).

Без названных предпосылок правоотношение невозможно.

Взаимосвязь между нормой права и правоотношением может проявляться в следующем:

- 1) норма права и правоотношение выступают элементами механизма правового регулирования;
- 2) норма права — основа возникновения правоотношения;
- 3) норма права устанавливает круг субъектов правоотношений;
- 4) норма права в своей гипотезе предусматривает условия возникновения того или иного правоотношения;
- 5) норма права в диспозиции определяет субъективные права и юридические обязанности участников правоотношения;
- 6) норма права в санкции содержит указание на возможные последствия выполнения диспозиции (наказания либо поощрения).

Таким образом, правоотношение — есть форма реализации нормы права. Правовая норма и правоотношение соотносятся как причина и следствие.

В юридической литературе есть две точки зрения на характер взаимосвязи нормы права и правоотношения:

- по мнению большинства ученых, правоотношение — это *результат* воздействия нормы права на общественные отношения (последовательность здесь такая: норма права — общественные отношения — правоотношения);

— согласно другой позиции, правоотношение — это *средство* регулирования общественных отношений (последовательность здесь уже другая: норма права — правоотношения — общественные отношения).

3. Понятие и виды субъектов правоотношений.

Правоспособность и дееспособность субъектов права

Субъекты правоотношений — это участники правовых отношений, обладающие соответствующими субъективными правами и юридическими обязанностями. Субъект правоотношения — это субъект права, который использует свою праводеспособность.

Выделяют следующие виды субъектов правоотношений: индивидуальные и коллективные.

К индивидуальным субъектам (физическим лицам) относятся:

- 1) граждане;
- 2) лица с двойным гражданством;
- 3) лица без гражданства;
- 4) иностранцы.

Лица без гражданства и иностранцы могут вступать в те же правоотношения на территории России, что и граждане РФ, за рядом ограничений, установленных законодательством: они не могут, в частности, избирать и быть избранными в представительные органы власти России, занимать определенные должности в государственном аппарате, служить в Вооруженных Силах и т. п.

К коллективным субъектам относятся:

1) государство в целом (когда оно, например, вступает в международно-правовые отношения с другими государствами, в конституционно-правовые — с субъектами федерации, в гражданско-правовые — по поводу федеральной государственной собственности и т. п.);

2) государственные организации;

3) негосударственные организации (частные фирмы, коммерческие банки, общественные объединения и т. д.).

Коллективные субъекты, участвующие в области частноправовых отношений, обладают качествами юридического лица.

Для того, чтобы быть субъектом правоотношения, лица должны обладать правоспособностью и дееспособностью.

Правоспособность — это способность индивида иметь права и обязанности. *Дееспособность* — это способность лица своими действиями осуществлять права и обязанности. Дееспособность связана с психическими и возрастными свойствами человека и зависит от них.

Выделяют следующие виды дееспособности:

- полную (с 18 лет);
- частичную (с 14 до 18 лет).

Правоспособность и дееспособность обычно неразделимы и наступают одновременно. Таким образом обстоит дело в большинстве отраслей права, кроме гражданского.

Разрыв между правоспособностью и дееспособностью в гражданском праве объясняется тем, что:

1) имущественные права необходимы всем гражданам независимо от возраста, состояния их воли;

2) в области имущественных правоотношений вместо правоспособного, но недееспособного лица может выступать его законный представитель.

Дееспособность может быть ограничена. В части 3 статьи 55 Конституции РФ закреплено, что «права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены федеральным законом только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства».

Правосубъектность же — это правоспособность и дееспособность вместе взятые и характеризующие лицо именно как субъекта права.

4. Субъективные права и юридические обязанности: понятие и структура

Если общественные отношения выступают материальным содержанием правоотношений, то субъективные права и обязанности — юридическим. Именно через права и обязанности осуществляется юридическая связь участников правоотношений.

Субъективное право — это мера юридически возможного поведения, позволяющая субъекту удовлетворять его собственные интересы. Субъективное право есть средство для удовлетворения какого-либо интереса управомоченного лица для достижения определенного блага, ценности. В этом заключается его предназначение, главная роль.

Структура субъективного права:

1) возможность определенного поведения управомоченного лица;

2) возможность требования соответствующего поведения от обязанного лица;

3) возможность обращаться за защитой к компетентным государственным органам (прежде всего в суд);

4) возможность пользоваться определенным социальным благом, ценностью.

Юридическая обязанность — это мера юридически необходимого поведения, установленная для удовлетворения интересов управомоченного лица. Обязанность — есть гарантия осуществления субъективного права. Без нее последнее превратится в фикцию.

Юридическая обязанность, являясь обратной стороной субъективного права, имеет следующую структуру:

1) необходимость совершать определенные действия или воздерживаться от них;

2) необходимость отреагировать на обращенные к нему законные требования управомоченного;

3) необходимость нести юридическую ответственность за неисполнение этих требований;

4) необходимость не препятствовать контрагенту пользоваться тем благом, на которое тот имеет право.

Различия между субъективным правом и юридической обязанностью:

1) если субъективное право призвано удовлетворять собственные интересы лица, то юридическая обязанность — «чужие» интересы (управомоченного лица);

2) если субъективное право — мера возможного поведения (реализация его зависит от усмотрения управомоченного лица), то юридическая обязанность — мера необходимого поведения (от ее реализации отказаться нельзя).

Вместе с тем рамки («мера») и возможного поведения (субъективного права), и необходимого поведения (юридической обязанности) должны быть четко очерчены в законодательстве.

5. Правовой статус личности: понятие, структура, виды

Правовой статус — это юридически закрепленное положение субъекта в обществе, которое выражается в определенном комплексе его прав и обязанностей.

Правовой статус фиксирует по сути дела фактический (социальный) статус лица, его реальное положение в обществе. Правовой статус — есть признанная Конституцией и законодательством совокупность прав и обязанностей субъектов, а также полномочий государственных органов и должностных лиц, с помощью которых они выполняют свои социальные роли. Именно права и обязанности составляют ядро правового статуса.

В структуре последнего выделяют такие элементы, как:

- 1) права и обязанности;
- 2) законные интересы;
- 3) правосубъектность;
- 4) гражданство;
- 5) юридическая ответственность;
- 6) правовые принципы и т. п.

Правовой статус бывает общим, специальным и индивидуальным. Эти виды отражают собой соотношение таких философских категорий, как «общее», «особенное» и «отдельное».

Общий — это статус лица как гражданина государства, закрепленный в Конституции. Он является одинаковым для всех граждан РФ.

Специальный статус фиксирует особенности положения определенных категорий граждан (студентов, участников войны, бизнесменов, адвокатов и т. д.), обеспечивает возможность выполнения их специальных функций.

Индивидуальный статус выражает конкретику отдельного лица (пол, возраст, семейное положение, должность, стаж и т. п.) и представляет

собой совокупность персонифицированных прав и обязанностей личности.

6. Объекты правоотношений: понятие и виды

Объект правоотношения — это то, на что направлены права и обязанности субъектов правоотношений, по поводу чего они вступают в юридические связи.

Люди всегда участвуют в правоотношениях ради удовлетворения своих интересов. Эта цель достигается посредством прав и обязанностей, обеспечивающих получение определенных благ.

Выделяют два подхода к пониманию данной категории:

— согласно первому из них, объектом правоотношения могут выступать только действия субъектов, поступки людей;

— согласно второй точки зрения (разделяемой большинством ученых), объекты весьма разнообразны и могут быть:

1) материальными благами (вещи, ценности, имущество и т. п.);

2) нематериальными благами (жизнь, здоровье, достоинство, честь и т. п.);

3) продуктами духовного творчества (произведения литературы, искусства, музыки, науки, компьютерные программы и т. д.);

4) результатами действий участников правоотношений (правоотношения, возникающие, например, на основе договора перевозки, подряда на капитальное строительство и т. п.);

5) ценными бумагами и документами (деньги, акции, дипломы, аттестаты и т. д.).

7. Понятие и классификация юридических фактов

Юридические факты — это конкретные жизненные обстоятельства, с которыми норма права связывает наступление определенных юридических последствий. Юридические факты являются предпосылками правоотношений. Их модель фиксируется в гипотезе юридических норм.

Юридические факты классифицируются по различным основаниям:

1) по характеру наступающих последствий они делятся на:

— правообразующие (поступление в вуз);

— правоизменяющие (перевод с очной на заочную форму обучения);

— правопрекращающие (окончание вуза);

2) по связи с волей участников правоотношений — на:

— события (обстоятельства, не зависящие от воли субъекта — стихийное бедствие, смерть, истечение сроков и т. п. ;

— действия (обстоятельства, связанные с волей участников правоотношений). Последние делятся на правомерные и противоправные.

Правомерные, в свою очередь, подразделяются на юридические акты (действия, совершаемые с намерением породить юридические последствия — сделки, судебные решения и т. п.) и юридические поступки

(действия, приводящие к юридическим последствиям независимо от намерений лица, их совершающего — создание художественного произведения и т. д.).

Противоправные деяния могут быть уголовными, административными, гражданскими, дисциплинарными.

Нередко для возникновения предусмотренных правовой нормой юридических последствий необходим не один юридический факт, а их совокупность, которую называют юридическим (фактическим) составом. Например, для получения пенсии по старости требуются такие факты, как достижение пенсионного возраста, наличие необходимого трудового стажа, решение о назначении пенсии.

Контрольные вопросы:

1. Для чего необходимо понятие «правоотношение»?
2. Что является предпосылками правоотношений?
3. Как правоотношения взаимосвязаны с нормами права?
4. В каких случаях государство выступает в качестве самостоятельного субъекта правоотношений?
5. Из каких элементов состоит структура юридической обязанности?
6. Как отличить события от деяний?

Глава 9. РЕАЛИЗАЦИЯ И ТОЛКОВАНИЕ ПРАВА

1. Реализация права: понятие и формы

Под *реализацией правовых норм* понимается фактическое осуществление их предписаний в поведении субъектов. Реализация права представляет собой необходимую сторону жизни, существования права, без чего оно утрачивает свой социальный смысл.

В зависимости от характера действий субъектов выделяют 4 формы реализации права:

— соблюдение (с помощью ее осуществляются запреты, от нарушения которых лицо должно воздерживаться);

— исполнение (связано с выполнением активных обязанностей, строго определенных в законе действий в интересах управомоченной стороны);

— использование (выражается в осуществлении субъективных прав, посредством чего лицо удовлетворяет свой собственный интерес и тем самым достигает определенного блага, ценности);

— применение (это властная деятельность компетентных органов по разрешению конкретного юридического дела, в результате чего выносятся соответствующий индивидуальный акт).

Применение — особая форма реализации права, характеризующаяся следующими признаками:

1) применяют право только уполномоченные на то компетентные субъекты (государственные, муниципальные органы и т. п.);

2) носит властный характер;

3) имеет ряд стадий (установление фактической и юридической основы дела, принятие решения);

4) осуществляется в процессуальной форме (в целях усиления гарантий законного и справедливого разрешения дела данная деятельность жестко регламентирована нормами права);

5) связано с применением соответствующего индивидуального, властного (правоприменительного) акта;

6) направлено на установление конкретных правовых последствий — субъективных прав и обязанностей, мер наказания и поощрения и т. п.

Правоприменение необходимо тогда, когда субъекты не могут сами без помощи властных органов реализовать свои права и обязанности, когда возникает потребность в государственном принуждении, когда имеется спор по поводу юридического факта и т. д.

2. Стадии процесса применения норм права

Правоприменение — сложная последовательная деятельность, осуществляемая в рамках нескольких этапов, стадий.

Можно выделить три основные стадии правоприменительного процесса:

1) установление фактической основы дела;

2) установление юридической основы дела;

3) решение дела.

На первой стадии устанавливается объективная истина по делу. Ведь правоприменение будет обоснованным только тогда, когда фактические обстоятельства проанализированы с достаточной полнотой и достоверностью. По сути, здесь речь идет о сборе всей юридически значимой информации, относящейся к конкретному делу.

На второй стадии правоприменитель выбирает отрасль, институт и норму права, регулирующие данное общественное отношение, проверяет подлинность текста норм права, их пределы действия во времени, в пространстве и по кругу лиц, уясняет смысл и содержание юридических предписаний, квалифицирует деяние.

На третьей стадии принимается решение и выносится правоприменительный акт. Именно в рамках данного этапа правоприменительного процесса решается судьба этого дела и от того, какие выводы будут сформулированы в ходе решения, зависит дальнейшее развитие правоотношений. Установление фактической и юридической основы дела выступают как бы подготовительными стадиями применения норм права. Принятие же решения является завершающей и вместе с тем основной стадией. После чего оно должно быть исполнено и конкретное общественное отношение реально урегулировано.

3. Акты применения правовых норм: понятие, особенности, виды

Акт применения права — это такой правовой акт, который содержит индивидуальное властное предписание, вынесенное компетентным органом в результате решения конкретного юридического дела.

Правоприменительный акт выступает итогом правоприменительной деятельности и обладает следующими особенностями:

- исходит от компетентных органов;
- носит государственно-властный характер;
- носит индивидуальный (персонифицированный), а не нормативный характер, поскольку адресован конкретным субъектам, указывает на то, кто в данной ситуации обладает субъективными правами и юридическими обязанностями;
- имеет определенную установленную законом форму.

Вместе с тем следует различать акт применения как действие (деятельность) и как акт-документ. Последний должен иметь определенную структуру и состоять из вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной частей.

Классифицируют правоприменительные акты по следующим основаниям:

- 1) по форме — на указы, приговоры, решения, приказы и т. п.;
- 2) по субъектам, их издающим — на акты государственных и негосударственных (в частности, муниципальных) органов;
- 3) по функциям права — на регулятивные (приказ о повышении по службе) и охранительные (постановление о возбуждении уголовного дела);
- 4) по юридической природе — на основные (выражают конечное решение юридического дела, например, приговор) и вспомогательные (подготавливают издание основных, в частности, постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого);
- 5) по предмету правового регулирования — на акты уголовно-правовые, гражданско-правовые и т. п.;
- 6) по характеру — на материальные и процессуальные.

Соотношение актов применения права с нормативными актами.

Общим между ними является то, что:

- это правовые акты;
- они принимаются и обеспечиваются компетентными (прежде всего государственными) органами;
- выступают властными по своему характеру документами.

В отличие от нормативного акта правоприменительный акт:

- 1) применяется именно на основе нормативного;
- 2) конкретизирует норму права, содержащуюся в нормативном акте, применительно к индивидуальным ситуациям, отношениям;
- 3) носит персонифицированный (индивидуально-определенный) характер;

4) не является источником (формой) права и рассчитан только на однократное применение;

5) выступает юридическим фактом для возникновения, изменения и прекращения соответствующих правоотношений.

4. Пробелы в праве: понятие и способы их устранения и преодоления

Пробел в праве — это полное или частичное отсутствие в действующем законодательстве необходимых юридических норм.

Важно учитывать два условия пробельности:

1) фактические обстоятельства должны находиться в сфере правового регулирования;

2) должна отсутствовать конкретная норма права, призванная регулировать данные фактические обстоятельства.

Существуют объективные и субъективные причины пробелов в праве. Они должны своевременно устраняться и преодолеваться.

Устранить пробел можно лишь с помощью правотворческого процесса путем принятия новой нормы права.

Преодолеть же пробел можно с помощью правоприменительного процесса, так как здесь никаких новых норм права не создается и правоприменитель вынужден всякий раз восполнять отсутствующее нормативное предписание посредством аналогии закона и аналогии права.

Аналогия закона — это решение конкретного юридического дела на основе правовой нормы, рассчитанной не на данный, а на сходные случаи.

Аналогия права — это решение конкретного юридического дела на основе общих принципов и смысла права. Данный способ преодоления пробелов возможен лишь тогда, когда нет конкретной нормы, которая бы регулировала сходный случай. Причем ее нет ни в данной отрасли, ни в смежной. При таком применении важное значение имеют принципы права (справедливость, равенство перед законом и судом и т. п.), которые, как правило, устанавливаются в Конституции. Поэтому правоприменитель, базируясь во многом на собственное правосознание и мотивируя решение по делу, может ссылаться на конкретные конституционные статьи.

В уголовном и административном праве аналогия исключается.

5. Юридические коллизии и способы их разрешения

Юридические коллизии — это противоречия между правовыми актами, регулирующими одни и те же общественные отношения.

Они вносят в правовую систему несогласованность, дефектность, создают неудобства в правоприменительной практике, затрудняют пользование законодательством.

Можно выделить объективные причины коллизий (например, в условиях отставания права от более динамичных общественных отноше-

ний одни нормы «устаревают», другие же — появляются, не всегда отменяя прежние и действуя зачастую одновременно с ними) и субъективные (недостаток опыта законодателя, низкое качество законов, непосредовательная систематизация нормативных актов и пр.).

Виды коллизий:

1) между Конституцией и всеми иными актами (разрешается в пользу Конституции);

2) между законами и подзаконными актами (разрешается в пользу законов, как актов большей юридической силы);

3) между общефедеральными актами и актами субъектов федерации:
— если последний принят в пределах ведения, то в соответствии с частью 6 статьи 76 Конституции РФ действует именно он;

— если последний принят вне пределов своего ведения, то действует общефедеральный акт;

4) между актами одного и того же органа, но изданные в разное время (применяется позже принятый акт);

5) между актами, принятыми разными органами (применяется акт, обладающий более высокой юридической силой);

6) между общим и специальным актом:

— если они приняты одним органом, то применяется последний;

— если они приняты разными органами, то действует первый.

Возможные способы разрешения коллизий:

— принятие нового акта;

— отмена старого акта;

— внесение изменений в действующие акты;

— систематизация законодательства;

— референдумы;

— деятельность судов (прежде всего Конституционного Суда РФ);

— переговорный процесс через согласительные комиссии;

— толкование и др.

6. Толкование норм права: понятие и виды по субъектам

Толкование норм права — это деятельность, направленная на установление содержания юридических норм.

В процессе толкования уясняется смысл нормативного предписания, его социальная направленность, место в системе правового регулирования и т. п. Толкование необходимо в связи с абстрактностью юридических норм, специальной терминологией, дефектностью правотворческого процесса (неясностью и т. д.).

Деятельность по толкованию правовых норм имеет своей целью правильное и единообразное понимание юридических предписаний и их правильное и единообразное применение.

Толкование состоит из двух сторон:

— уяснение (для себя);

— разъяснение (для других).

В зависимости от субъектов толкование подразделяют на:

- официальное (дается уполномоченными на то субъектами, содержится в специальном акте, влечет юридические последствия);
- неофициальное (не имеет юридически обязательного значения и лишено властной силы).

Официальное толкование бывает нормативным (распространяется на большой круг лиц и случаев) и казуальным (обязательно только для данного конкретного случая). В свою очередь нормативное толкование классифицируется на аутентичное (дается тем же органом, который издал нормативный акт) и легальное (исходит от уполномоченных на то субъектов).

Неофициальное толкование бывает:

- 1) обыденным (не требует специальных познаний и дается любым гражданином);
- 2) профессиональным (дают юристы);
- 3) доктринальное (научное разъяснение юридических норм).

7. Способы и объем толкования правовых норм

Способы толкования — это совокупность приемов и средств, направленных на установление содержания правовых норм.

Выделяют следующие способы:

- 1) грамматический (толкование с помощью языковых средств, правил грамматики, орфографии и т. п.);
- 2) логический (толкование с помощью законов и правил логики);
- 3) систематический (толкование с помощью анализа системных связей юридической нормы с другими нормами, места и роли конкретного правила поведения в системе права);
- 4) историко-политический (толкование с помощью анализа конкретно-исторических и политических условий принятия правовой нормы);
- 5) телеологический (толкование с помощью установления целей издания нормативного акта);
- 6) специально-юридический (толкование с помощью раскрытия содержания юридических терминов, используемых в законодательстве).

Результаты толкования могут быть различными в зависимости от соотношения текста и действительного содержания юридических норм.

Исходя из этого соотношения различают три вида толкования:

- буквальное (возможно тогда, когда действительный смысл нормы права («дух») и ее текстуальное выражение («буква») совпадают);
- ограничительное (применяется тогда, когда действительный смысл нормы права уже ее текстуального выражения, например, ограничительному толкованию подлежит норма права, устанавливающая, что все совершеннолетние дети обязаны содержать нетрудоспособных родителей; в данном случае, при толковании сужается круг субъектов, подпадающих под действие этой нормы, то есть исключаются

ются нетрудоспособные дети и те дети, которых родители не содержали и не воспитывали);

— расширительное (применяется тогда, когда действительный смысл нормы права шире ее текстуального выражения; например, в Конституции РФ установлено, что «судьи независимы и подчиняются только закону»; однако слово «закон» необходимо толковать здесь расширительно, то есть имеется в виду, что судьи в своей деятельности руководствуются всеми нормативными актами, а не только актами законодательных органов власти).

8. Акты толкования права: понятие, особенности, виды

Акт толкования права — это такой правовой акт, который содержит разъяснение смысла юридических норм.

Особенности актов толкования права:

- они представляют собой разъяснение смысла юридических норм;
- содержат конкретизирующие, а не нормативные предписания;
- не имеют самостоятельного значения и действуют в единстве с теми нормами, которые толкуют;
- не являются формой и источником права.

В юридической литературе различают следующие виды актов толкования права:

1) в зависимости от типов официального толкования они подразделяются на акты нормативного (аутентические и легальные) и казуального толкования;

2) в зависимости от органов, дающих толкование — на акты органов государственной власти, управления, судебных и прокурорских органов и т. п.;

3) в зависимости от предмета правового регулирования — на акты толкования уголовного права, административного, гражданского и т. д.;

4) в зависимости от характера — на материальные и процессуальные акты;

5) в зависимости от формы — на указы, постановления, приказы, инструкции и т. п.;

6) в зависимости от юридической природы различают интерпретационные акты правотворчества и интерпретационные акты правоприменения.

9. Юридическая практика

Юридическая практика — это деятельность компетентных субъектов по принятию (толкованию, применению и т. д.) юридических предписаний, взятая в единстве с накопленным социально-правовым опытом.

Выделяют три точки зрения на понятие «юридическая практика»:

— юридическая практика — это юридическая деятельность;

- юридическая практика — это социально-правовой опыт;
- юридическая практика — это юридическая деятельность вместе с социально-правовым опытом.

Последняя точка зрения разделяется большинством ученых-юристов.

Признаки юридической практики:

- она строится на основе норм права;
- представляет собой составную часть правовой культуры общества;
- интегрирует правовую систему;
- порождает соответствующие юридические последствия.

Структура юридической практики:

1) юридическая деятельность (динамическая сторона), элементами содержания которой выступают ее объекты, субъекты и участники, юридические действия и операции, средства и способы их осуществления, принятые решения и результаты действий;

2) социально-правовой опыт (статическая сторона), который в качестве элемента включает правоположения, то есть такие достаточно устойчивые, выработанные в ходе многолетней практики предписания общего характера, аккумулирующие социально ценные и стабильные стороны конкретной юридической деятельности.

Функциями юридической практики являются сигнально-информационная и конкретизирующая.

Виды юридической практики:

1) в зависимости от характера, способа преобразования общественных отношений она бывает:

- правотворческой;
- правоприменительной;
- интерпретационной;

2) в зависимости от субъектов:

- законодательной;
- исполнительной;
- судебной;
- следственной;
- нотариальной и т. п.;

3) в зависимости от функциональной роли:

- регулятивной;
- охранительной.

Контрольные вопросы:

1. Что такое реализация права?
2. Каковы основные черты правоприменения, как особой формы реализации права?
3. В чем заключаются особенности правоприменительных актов?
4. Каковы способы преодоления пробелов в праве?
5. Что такое юридическая коллизия?
6. Каковы основные виды юридической практики?

Глава 10. ПРАВОМЕРНОЕ ПОВЕДЕНИЕ, ПРАВОНАРУШЕНИЕ, ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

1. Понятие и виды правомерного поведения

Правомерное поведение — это деяние субъектов, соответствующее нормам права и социально полезным целям.

Признаки правомерного поведения:

— оно находится в установленных законодательством рамках (формальный аспект);

— социально полезно, не противоречит общественным интересам и целям, что составляет его объективную сторону (содержательный аспект);

— является осознанным, что составляет его субъективную сторону.

Правомерное поведение по степени социальной значимости подразделяется на:

1) необходимое (служба в армии);

2) желательное (научное и художественное творчество);

3) допустимое (отправление религиозных культов);

Наиболее распространенная классификация правомерного поведения производится в зависимости от его мотивов (субъективной стороны), в соответствии с которыми оно подразделяется на:

1) социально-активное (это высшая форма правомерного поведения, выражающаяся в высоком уровне правосознания и правовой культуры, ответственности и добровольности. Здесь субъект действует не из-за страха перед наказанием и не из-за поощрения, а на основе убеждения в необходимости и целесообразности правомерного поведения. Этот вид поведения наиболее социально значим, ибо связан с реализацией не только личного, но и общественного интереса, с борьбой за реальное утверждение в жизни принципов права, законности, порядка);

2) конформистское (это деяние, основанное на подчинении правовым предписаниям без их глубокого и всестороннего осознания, без высокой правовой активности);

3) маргинальное (это деяние, которое тоже соответствует правовым предписаниям, но совершается под воздействием государственного принуждения, из-за страха перед наказанием).

2. Понятие, признаки и виды правонарушений

Правонарушение — это виновное, противоправное, общественно опасное деяние лица, причиняющее вред интересам общества, государства и личности.

Признаки правонарушения:

— деяние (действие или бездействие);

— вина;

— противоправность;

- вредный результат;
- причинная связь между деянием и вредным результатом;
- юридическая ответственность.

В зависимости от их социальной опасности (вредности) все правонарушения подразделяются на преступления и проступки.

Преступления (уголовные правонарушения) — отличаются максимальной степенью общественной вредности, посягают на наиболее социально значимые интересы, охраняемые от посягательств уголовным законодательством. В отличие от иных видов правонарушений перечень преступных деяний, предусмотренных уголовным законом, является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит.

Проступки отличаются меньшей степенью социальной опасности (вредности), совершаются в различных сферах общественной жизни, имеют разные объекты посягательства и юридические последствия.

В свою очередь проступки классифицируются на:

- гражданские (правонарушения, совершаемые в сфере имущественных и личных неимущественных отношений, выражающиеся в нанесении организациям или отдельным гражданам имущественного вреда, состоящего в неисполнении обязательств по договору, в распространении сведений, порочащих честь и достоинство гражданина);

- административные (правонарушения, посягающие на установленный законом общественный порядок, на отношения в области исполнительно-распорядительной деятельности органов государства, не связанные с осуществлением служебных обязанностей);

- дисциплинарные (правонарушения, которые совершаются в сфере трудовых отношений и посягают на внутренний распорядок деятельности предприятий, учреждений и организаций);

- процессуальные (правонарушения, посягающие на установленные законом процедуры осуществления правосудия, например, неявка свидетеля в суд.

3. Юридический состав правонарушения

Юридический состав правонарушения — это система признаков правонарушения, необходимых и достаточных для возложения юридической ответственности.

В юридический состав входят:

- 1) субъект правонарушения (праводееспособное физическое лицо или социальная организация, совершившие данное деяние);

- 2) объект правонарушения (это то, на что посягает правонарушение; родовым объектом выступают общественные отношения, видовым — жизнь, здоровье, честь, имущество и т. п.);

- 3) субъективная сторона правонарушения (совокупность признаков, характеризующих субъективное отношение лица к своему деянию и его последствиям. Здесь главной категорией выступает вина, под которой понимают психическое отношение лица к совершенному им противо-

правному деянию. Выделяют 2 формы вины — умысел (ст. 25 УК РФ) и неосторожность (ст. 26 УК РФ). Умысел в свою очередь может быть прямым, когда лицо сознает общественно опасный характер своих деяний, предвидит возможность или неизбежность наступления вредных последствий, желает их наступления; и косвенным, когда лицо сознает общественно опасный характер своих деяний, предвидит возможность наступления вредных последствий, не желает, но сознательно допускает наступление указанных в законе последствий либо относится к ним безразлично. Неосторожность тоже имеет 2 формы — легкомыслие, когда лицо предвидит общественно вредные последствия своего поведения, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывает на возможность его предотвращения; и небрежность, когда лицо не предвидит общественно вредные последствия своего поведения, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно и могло их предвидеть);

4) объективная сторона правонарушения — это совокупность внешних признаков, характеризующих данное правонарушение, к которым относят:

- деяние;
- противоправность (формальный аспект);
- вредный результат (содержательный аспект);
- причинная связь между деянием и вредным результатом (вредоносный результат должен быть следствием, а само поведение — причиной именно этого результата).

4. Понятие, признаки и виды юридической ответственности

Юридическая ответственность — есть необходимость лица подвергнуться мерам государственного принуждения за совершенное правонарушение.

Меры эти могут быть:

- личного характера (лишение свободы);
- имущественного характера (штраф);
- организационного характера (увольнение).

Признаки юридической ответственности:

- 1) устанавливается государством в правовых нормах;
- 2) опирается на государственное принуждение;
- 3) применяется специально уполномоченными государственными органами;
- 4) связана с возложением новой дополнительной обязанности;
- 5) выражается в определенных отрицательных последствиях лично-го, имущественного и организационного характера;
- 6) выступает формой реализации санкции правовой нормы в конкретном случае и применительно к конкретному лицу, но с санкцией не отождествляется, ибо санкция — часть структуры нормы права, содержащая последствия осуществления диспозиции, которые могут быть как

неблагоприятными (ответственность), так и благоприятными (поощрение);

7) возлагается в процессуальной форме;

8) наступает только за совершенное правонарушение.

Если фактическим основанием юридической ответственности выступает правонарушение, характеризующееся совокупностью признаков, образующих его состав, то юридическим основанием — норма права и соответствующий правоприменительный акт, в котором компетентный орган устанавливает конкретный объем и форму принудительных мер к конкретному правонарушителю. Подобным правоприменительным актом может являться приказ администрации, приговор или решение суда и т. п.

В зависимости от того, к какой отрасли относится юридическая ответственность, выделяется:

— уголовная (применяется только за преступления; никто не может быть признан виновным в совершении преступления, а также подвергнут уголовному наказанию, иначе, как по приговору суда и в соответствии с уголовным, уголовно-процессуальным и уголовно-исполнительным законодательством; меры уголовного наказания — наиболее жесткие формы государственного принуждения, направленные преимущественно на личность виновного, — лишение свободы и т. д.);

— административная (наступает за совершение административного проступка на основе законодательства об административных правонарушениях и выражается, в частности, в таких мерах, как штраф, лишение специального права и т. п.);

— гражданская (наступает за нарушение договорных обязательств имущественного характера или за причинение имущественного внедоговорного вреда. Полное возмещение вреда — основной принцип гражданско-правовой ответственности; возмещение убытков в некоторых случаях дополняется штрафными санкциями, например, выплатой неустойки);

— дисциплинарная (применяется за нарушение трудовой, учебной, служебной, воинской дисциплины; для наложения взыскания должны быть затребованы объяснения от нарушителя трудовой дисциплины; возлагается администрацией предприятия, учреждения, организации; в отношении же отдельных категорий — дисциплинарными коллегиями; меры дисциплинарной ответственности — выговор, строгий выговор, увольнение и т. д.);

— материальная (наступает за ущерб, причиненный предприятию, учреждению, организации рабочими и служащими при исполнении ими своих трудовых обязанностей).

В зависимости от органов, возлагающих юридическую ответственность, различают ответственность, возлагающую органами государственной власти, государственного управления, судами и другими юрисдикционными структурами.

5. Цель, функции и принципы юридической ответственности

Цель позволяет глубже познать сущность юридической ответственности, показывает те результаты, которые достигаются с помощью данного правового средства. В качестве основной цели юридической ответственности выступает обеспечение прав и свобод субъектов, охрана и защита общественного порядка. Именно ради удовлетворения интересов субъектов права, справедливой упорядоченности социальных связей и устанавливается этот правовой инструмент.

Функции же определяются целью и вытекают из нее. Среди них можно выделить следующие:

1) штрафную, характеризующую карательную реакцию государства на правонарушение и выражающуюся в наказании виновного лица, причинение ему личных, имущественных либо организационных обременений, в неблагоприятных последствиях;

2) праввосстановительную, позволяющую взыскать с правонарушителя причиненный вред, возместить убытки, компенсировать потери, обеспечивая не удовлетворенный интерес управомоченного субъекта;

3) воспитательную, призванную формировать у субъектов мотивы к правомерному поведению, предупреждать совершение как новых правонарушений со стороны лица, подвергнутого ответственности (частная превенция), так и правонарушений иными лицами (общая превенция).

Все названные функции юридической ответственности содействуют достижению ее целей.

Принципы наиболее полно характеризуют юридическую ответственность, позволяют ярче увидеть природу данного правового средства.

Выделяют следующие основные принципы юридической ответственности:

1) справедливость, призванная соразмерно наказывать виновного, не допускать установление уголовных санкций за проступки и отрицать обратную силу закона, закрепляющего либо усиливающего ответственность; возлагать на виновного за одно нарушение лишь одно наказание, обеспечить возмещение причиненного правонарушением вреда (если он имеет обратимый характер) и т. п.;

2) гуманизм, выражающийся, в частности, в запрете устанавливать и применять такие меры наказания, которые унижают человеческое достоинство;

3) законность, требующая, чтобы юридическая ответственность возлагалась на виновное лицо строго по закону и за деяния, предусмотренные законом;

4) обоснованность, заключающаяся в объективном, всестороннем и аргументированном исследовании обстоятельств дела, в установлении факта совершения лицом конкретного правонарушения и соответствующей нормы права, в общей форме фиксирующей юридическую ответ-

ственность, а также в принятии правоприменительного акта, закрепляющего порядок, вид и меру возможного наказания;

5) неотвратимость, означающая неизбежность наступления юридической ответственности, действенное, качественное и полное раскрытие правонарушений, обязательную и эффективную карательную реакцию со стороны государства в отношении виновных лиц;

6) целесообразность, предполагающая соответствие наказания, избираемого применительно к правонарушителю, целям юридической ответственности, позволяющая индивидуализировать санкции, учесть различные обстоятельства совершения деяния (как смягчающие, так и отягчающие).

6. Юридическая ответственность и другие виды государственного принуждения

Юридическая ответственность выступает разновидностью государственного принуждения. Кроме нее существуют и другие виды государственного принуждения, осуществляемые на основе и в рамках права: меры защиты, меры пресечения, принудительные меры воспитательно-го воздействия, принудительные меры медицинского характера, реквизиция.

Если юридическая ответственность связана с возложением новой, дополнительной юридической обязанности (например, лишение свободы), то меры защиты с выполнением «старой» обязанности, той, которую должен исполнить субъект. Цель мер защиты — не кара, а лишь восстановление нарушенного права без привлечения нарушителя к ответственности (например, принудительное взыскание алиментов на содержание детей).

Меры пресечения (подписка о невыезде, задержание и т. п.), а также иные меры процессуального принуждения, направленные на обеспечение нормального производства по уголовным, административным, гражданским делам (личный досмотр, освидетельствование, принудительные обыски и пр.), в отличие от мер юридической ответственности, применяется лишь в целях предупреждения правонарушения. Ввиду того, что в данном случае нет правонарушения, не может быть и мер наказания, кары.

Не характеризуются карой и принудительно профилактические меры (например, ограничение свободы передвижения в случае карантина); принудительные меры воспитательно-го воздействия, применяемые к несовершеннолетним (недееспособным) лицам за совершение общественно опасных деяний (ст. 90, 91 УК РФ); и принудительные меры медицинского характера, применяемые к душевнобольным нарушителям в целях их излечения, а также предупреждения совершения ими новых деяний (ст. 97—103 УК РФ); и реквизиция (принудительное изъятие имущества у собственников в государственных или общественных интересах с выплатой его стоимости), применяемая в исключительных,

экстренных ситуациях (в случаях стихийных бедствий, аварий, эпидемий и при иных обстоятельствах, носящих чрезвычайный характер в соответствии со ст. 242 ГК РФ).

Контрольные вопросы:

1. Каковы признаки правомерного поведения?
2. Что такое правонарушение?
3. Из каких элементов состоит состав правонарушения?
4. Каковы виды правонарушений?
5. Что является основанием юридической ответственности?
6. Чем юридическая ответственность отличается от мер пресечения?

Глава 11. МЕХАНИЗМ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ И ПРАВОВАЯ ПОЛИТИКА

1. Правовое регулирование и правовое воздействие

Общество характеризуется определенной степенью организованности, что вызвано необходимостью согласования различных интересов, существующих в нем. В целях достижения такого согласования применяется, в том числе и правовое регулирование.

Если *правовое регулирование* обычно определяют как осуществляемое всей системой юридических средств воздействие на общественные отношения с целью их упорядочения, то *правовое воздействие* как взятый в единстве и многообразии весь процесс влияния права на социальную жизнь, сознание и поведение людей.

Различия между правовым регулированием и правовым воздействием состоят в следующем. Во-первых, предмет правового регулирования несколько уже предмета правового воздействия. В последний входят и такие экономические, политические, социальные отношения, которые правом не регулируются, но на которые оно так или иначе распространяет свое влияние.

Во-вторых, если правовое регулирование, как специально-юридическое воздействие, связано с установлением конкретных прав и обязанностей субъектов, с прямыми предписаниями о должном и возможном, то правовое воздействие не всегда связано. Если первое означает осуществление правовых норм через правоотношения, то второе — не обязательно. Отсюда правовое регулирование всегда означает также и правовое воздействие, но правовое воздействие не всегда означает сознательное нормирование общественных отношений. В этом смысле регулирование — лишь одна из форм воздействия права на общественные отношения, далеко не охватывающая всех других его форм, к которым относят информационно-психологическую, воспитательную, социальную.

Информационно-психологический аспект характеризуется воздействием прескриптивной (управленческой) правовой информации на мотивы субъектов. Здесь можно выделить два основных юридических средства — правовые стимулы и правовые ограничения, которые синтезируют в себе информационные и психологические закономерности, осуществляемые в данном процессе.

Воспитательный аспект акцент делается на общеидеологическое влияние всей правовой действительности на внутренний мир субъекта, на формирование в сознании людей ценностных представлений, на правовое воспитание личности. Роль права тут заключается в повышении юридической культуры, в привитии прогрессивных, цивилизованных правовых идей, принципов, аксиом.

Социальный аспект характеризуется взаимосвязью правовых и иных социальных (экономических, политических, нравственных и др.) факторов, принимающих участие в жизни права на всех этапах его функционирования. Эти факторы в своей совокупности образуют то, что называют социальной средой действия права. К ним относят: доведение правовых норм и предписаний до всеобщего сведения; направление поведения субъектов путем постановки в правовых актах социально полезной цели; формирование правом социально полезных образцов поведения; социально-правовой контроль и т. п.

Разумеется, все вышеперечисленные формы правового воздействия пересекаются, взаимопереходяши, между ними нет и не может быть «китайской стены». Специально-юридическое действие (правовое регулирование) включает в себя необходимую для своей реализации часть информационно-психологического воздействия, неизбежно сопровождается воспитательными и социальными процессами. Точно так же каждый иной вид правового воздействия в определенной доле присутствует в других видах, взаимообогащает их.

Вместе с тем это не дает достаточных оснований для полного понятийного уравнивания правового регулирования с правовым воздействием, для нивелирования всех рассмотренных выше форм. Специфика каждой из форм действия права дает о себе знать в различных его проявлениях в социальной жизнедеятельности, требует соответствующих подходов и методологического инструментария к своему изучению, самостоятельного угла зрения. Отсюда следует, что, с одной стороны, нельзя полностью отождествлять понятия «правовое регулирование» и «правовое воздействие» (их содержания не совпадают), а с другой стороны, их нельзя противопоставлять, разводить. В самом общем виде их можно использовать как синонимы, ибо подобное разделение условно и связано с выделением различных граней весьма сложного действия права.

2. Способы и типы правового регулирования

В процессе правового регулирования используются три способа регулирования: дозволение, обязывание и запрещение.

1. Дозволение связано с предоставлением субъектам возможности совершать определенные действия в собственных интересах (например, работник предприятия имеет право на достойное вознаграждение за свой труд). Само дозволение весьма неоднородно. Оно может выражаться в таких формах, как субъективное право, свобода, законный интерес. Каждая из названных форм имеет собственную природу и обладает соответствующей степенью гарантированности.

2. Обязывание связано с возложением на лиц необходимости совершить активные указанные в законе либо договоре действия (например, должнику необходимо исполнить свои обязательства перед кредитором). Обязывание, как способ правового регулирования, ориентируется на интересы управомоченного субъекта и представляет собой специфический приказ, долг совершать определенные действия.

3. Запрещение связано с необходимостью воздержания от конкретных действий, с пассивным поведением (например, работники правоохранительных органов не имеют права применять недозволенные методы расследования). Запрещение — есть разновидность обязывания, представляющая собой определенное должествование.

Существует тесная взаимосвязь между обязываниями и запрещениями, которые допускают взаимную определенность. Ведь обязанность выполнить определенное действие эквивалентна запрещению не выполнять его. Например, обязанность уплатить стоимость вещи по договору купли-продажи эквивалентна запрету приобретения этой вещи бесплатно. Точно так же запрещение определенного действия эквивалентно обязанности не совершению этого действия. Так, запрещение для судьи вести дело, если он является родственником обвиняемого, эквивалентно обязанности судьи не принимать участие в судопроизводстве по этому делу.

Под *типами правового регулирования* понимаются те или иные сочетания способов регулирования при доминировании либо дозволений, либо обязываний с запрещениями. Выделяют два типа правового регулирования: общедозволительный и разрешительный.

Так, *общедозволительный тип правового регулирования* основывается на общем дозволении, из которого путем запрещения делается исключение. Его формулировка звучит следующим образом: дозволено все, кроме того, что прямо запрещено. Например, субъектам дозволено совершать различные виды сделок, однако совершение некоторых сделок любому субъекту запрещено (купля-продажа наркотиков). Данный тип правового регулирования способствует (или хотя бы не препятствует) проявлениям инициативности, активности, самостоятельности в решении тех или иных задач. Однако подобный тип правового регулирования не применим к деятельности государственных органов, ибо это создало бы возможности для различного рода злоупотреблений.

Разрешительный тип правового регулирования основывается на общем запрещении какого-либо вида действий, однако в индивидуальном по-

рядке запрещенное поведение разрешается. Его формулировка звучит следующим образом: запрещено все, кроме прямо разрешенного. Это означает, что участник правовых отношений подобного типа может совершить только действия, которые прямо разрешены законом, а все остальные действия запрещены. Здесь в законе указывается точный, строго ограниченный объем правомочий: все, что выходит за пределы компетенции властвующего субъекта, категорически запрещено.

Общедозволительный тип правового регулирования связан с закреплением в праве социальной свободы, с правом субъекта на выбор средств и способов достижения поставленных целей. Разрешительный же тип правового регулирования вытекает из необходимости в высокой и строгой упорядоченности социальных связей, последовательной реализации принципов законности. Он является единственным при применении мер юридической ответственности и ряда других мер государственного принуждения.

3. Механизм правового регулирования: понятие и основные элементы

Правовое регулирование как инструмент социального управления призвано упорядочивать общественные отношения, обеспечивая реализацию позитивных интересов субъектов. В рамках этого процесса встречаются разнообразные и многочисленные препятствия, которые без своевременного их устранения снижают эффект правового регулирования.

Препятствием можно считать такой фактор, который ставит преграду процессу упорядочения социальных связей и действует в противоречии с правовыми целями и принципами. Препятствия — это естественные и искусственные трудности, препоны, барьеры, тормозящие по тем или иным причинам управленческий процесс и мешающие удовлетворению правомерных интересов граждан и организаций.

Препятствия можно классифицировать по различным основаниям. В зависимости от того, поддается препятствующий фактор управлению или нет, их подразделяют на препятствия: поддающиеся управлению и неподдающиеся. Примером первых могут выступать недостатки правоприменения, коллизии и т. д., которые вполне устранимы в процессе управления и поддаются целенаправленной корректировке. Ко вторым препятствиям, в частности, относятся стихийные бедствия, природные явления, климатические условия и другие факторы, находящиеся вне возможностей управления.

В зависимости от наличия или отсутствия определенных факторов при осуществлении управленческого процесса препятствия делятся на: выражающиеся в наличии конкурирующих с управлением моментов и выражающиеся в отсутствии необходимых для эффективного управления моментов. К первым следует отнести, прежде всего, правонарушение — оно прямо конкурирует с правовым регулированием. Ко вторым —

такие моменты, отсутствие которых тоже превращается в препятствие. Другими словами, препятствием является не только то, что мешает (что присутствует), но и то, чего не хватает (что отсутствует). Так, отсутствие решающего юридического факта может выступать своеобразным препятствием для удовлетворения тех или иных интересов.

Механизм правового регулирования как раз и есть такая система правовых средств, которая позволяет наиболее последовательно и юридически гарантированно бороться с препятствиями, ибо отдельно взятые юридические инструменты этого в полной мере обеспечить не смогут. Отсюда объективная необходимость в таком устройстве правовых средств, которое создавало бы возможность для *беспрепятственного удовлетворения интересов субъектов*. К тому же правовое регулирование в процессе своего осуществления складывается из определенных этапов и соответствующих элементов, обеспечивающих движение интересов субъектов к ценности. Каждый из этапов и юридических элементов механизма правового регулирования вызывается к «жизни» в силу конкретных обстоятельств, которые отражают логику правовой упорядоченности общественных отношений, особенности воздействия правовой формы на социальное содержание.

Таким образом, *механизм правового регулирования* — это система юридических средств, организованных наиболее последовательным образом в целях преодоления препятствий, стоящих на пути удовлетворения интересов субъектов права.

Из вышеназванного определения можно выделить признаки, характеризующие цель механизма правового регулирования, средства ее достижения и результативность.

Цель механизма правового регулирования — обеспечить беспрепятственное движение интересов субъектов к ценностям, то есть гарантировать их справедливое удовлетворение. Это главный, содержательный признак, объясняющий значимость данной категории и показывающий, что роль механизма правового регулирования заключается в снятии возможных препятствий, стоящих на пути осуществления интересов субъектов. Механизм правового регулирования — специфический «канал», соединяющий интересы субъектов с ценностями и доводящий процесс управления до логического результата.

Механизм правового регулирования — система различных по своей природе и функциям юридических средств, позволяющих достигать его целей. Это уже формальный признак, который свидетельствует о том, что названный механизм есть комплекс правовых элементов, с одной стороны, различных по своей природе и функциям, а с другой, — все же взаимосвязанных общей целью в единую систему. Механизм правового регулирования показывает, как работает то или иное звено при достижении его целей, позволяет выделить основные, ключевые, опорные юридические инструменты, занимающие определенное иерархическое положение среди всех иных.

Механизм правового регулирования — организационное воздействие правовых средств, позволяющее в той или иной степени достигать поставленных целей, то есть результативности, эффективности. Как и любой иной управленческий процесс, правовое регулирование стремится к оптимизации, к действенности правовой формы, в наибольшей мере создающей режим благоприятствования для развития полезных общественных отношений.

Понятие механизма правового регулирования позволяет собрать и систематизировать юридические средства правового воздействия на общественные отношения, определить место и роль того или иного юридического средства в правовой жизни общества.

Потребность в различных юридических средствах, действующих в механизме правового регулирования, определяется разным характером движения интересов субъектов к ценностям, наличием многочисленных препятствий, стоящих на этом пути. Именно неоднозначность проблемы удовлетворения интересов как содержательного момента предполагает и разнообразие их правового оформления, обеспечения.

Можно выделить следующие основные элементы механизма правового регулирования:

- 1) норма права;
- 2) юридический факт или фактический состав с таким решающим фактом, как организационно-исполнительный правоприменительный акт;
- 3) правоотношение;
- 4) акты реализации прав и обязанностей;
- 5) охранительный правоприменительный акт (факультативный элемент).

В качестве своеобразных дополнительных элементов механизма правового регулирования могут выступать акты официального толкования норм права, правосознание, режим законности и другие.

4. Стадии механизма правового регулирования

Пять стадий механизма правового регулирования весьма жестко связаны с его элементами.

1. На *первой стадии* формулируется правило поведения, которое направлено на удовлетворение тех или иных интересов, находящихся в сфере права и требующих их справедливого упорядочения. Здесь не только определяется круг интересов и соответственно правоотношений, в рамках которых их осуществление будет правомерным, но и прогнозируются препятствия этому процессу, а также возможные правовые средства их преодоления. Названная стадия отражается в таком элементе механизма правового регулирования, как нормы права.

2. На *второй стадии* происходит определение специальных условий, при наступлении которых «включается» действие общих программ и которые позволяют перейти от общих правил к более детальным. Элементом, обозначающим данную стадию, является юридический факт,

который используется в качестве «спускового крючка» для движения конкретных интересов по юридическому «каналу».

Однако зачастую для этого необходима целая система юридических фактов (фактический состав), где один из них должен быть обязательно решающим. Как раз именно такого факта подчас и не хватает субъекту для дальнейшего движения интереса к ценности, способной его удовлетворить. Отсутствие подобного решающего юридического факта выступает в роли препятствия, которое необходимо рассматривать с двух точек зрения: с содержательной (социальной, материальной) и с формальной (правовой).

С точки зрения содержания препятствием будут выступать неудовлетворение собственных интересов субъектом, а также общественных интересов. В формально же правовом смысле препятствие выражается в отсутствии решающего юридического факта. Причем преодолевается данное препятствие только на уровне правоприменительной деятельности в результате принятия соответствующего акта применения права.

Например, право гражданина на получение высшего образования неосуществимо без вынесения правоприменительного акта. Процесс удовлетворения интересов лица прерывается (препятствуется) здесь невозможностью предоставления в нормах права определенных юридических форм. Ведь заранее установить оптимум в норме практически нереально, ибо никакое общее правило поведения не в состоянии охватить всего многообразия социальных связей, учесть их особенности, что и выступает объективной основной препятствования дальнейшему движению интересов субъектов права и снимается только на уровне правоприменения. Получая наиболее полную информацию о ситуации, оценивая и контролируя правомерность выполнения предварительных условий (юридических фактов), правоприменитель находит для урегулирования конкретного общественного отношения соответствующие средства, воплощающиеся в индивидуальном решении.

Акт применения права представляет собой основной элемент совокупности юридических фактов, без которого не может реализоваться конкретная норма права. Он всегда носит решающий характер, ибо требуется в самый «последний момент», когда уже есть в наличии другие элементы фактического состава.

Так, для осуществления права на поступление в вуз (как части более общего права на получение высшего образования) акт применения (приказ ректора о зачислении в студенты) необходим тогда, когда абитуриент представил в приемную комиссию требуемые документы, сдал вступительные экзамены и прошел по конкурсу, то есть когда уже имеются три других юридических факта. Акт применения скрепляет их в единый юридический состав, придает им достоверность и влечет возникновение персональных субъективных прав и обязанностей, преодолевая тем самым препятствия и создавая возможность для удовлетворения интересов граждан.

Это является лишь функцией специальных компетентных органов, субъектов управления, а не граждан, которые не обладают полномочиями применять нормы права, не выступают правоприменителями, а следовательно, в данной ситуации не смогут собственными силами обеспечить удовлетворение своих интересов. Только правоприменительный орган сможет обеспечить выполнение правовой нормы, принять акт, который станет опосредующим звеном между нормой и результатом ее действия, составит фундамент для нового ряда правовых и социальных последствий, а значит, для дальнейшего развития общественного отношения, облеченного в правовую форму.

Подобный вид правоприменения называют оперативно-исполнительным, ибо он основан на позитивном регулировании и призван развивать социальные связи. Именно в нем в наибольшей мере воплощаются правостимулирующие факторы, что характерно для актов о поощрении, присвоении персональных званий, о регистрации брака, об устройстве на работу и т. п.

Следовательно, вторая стадия механизма правового регулирования отражается в таком его элементе, как юридический факт или фактический состав, где функцию решающего юридического факта выполняет оперативно-исполнительный правоприменительный акт.

3. *Третья стадия* — установление конкретной юридической связи с весьма определенным разделением субъектов на управомоченных и обязанных. Иначе говоря, здесь выявляется, какая из сторон имеет интерес и соответствующее субъективное право, призванное его удовлетворять, а какая — обязана либо не препятствовать этому удовлетворению (запрет), либо осуществить известные активные действия в интересах именно управомоченного (обязанность). В любом случае речь идет о правоотношении, которое возникает на основе норм права и при наличии юридических фактов и где абстрактная программа трансформируется в конкретное правило поведения для соответствующих субъектов. Оно конкретизируется в той степени, в какой индивидуализируются интересы сторон, а точнее, основной интерес управомоченного лица, выступающий критерием распределения прав и обязанностей между противостоящими в правоотношении лицами. Данная стадия воплощается именно в таком элементе механизма правового регулирования, как правоотношение.

4. *Четвертая стадия* — реализация субъективных прав и юридических обязанностей, при которой правовое регулирование достигает своих целей — позволяет интересу субъекта удовлетвориться. Акты реализации субъективных прав и обязанностей — это основное средство, при помощи которого права и обязанности претворяются в жизнь — осуществляются в поведении конкретных субъектов. Эти акты могут выражаться в трех формах: соблюдении, исполнении и использовании.

Как же проявляются в них содержательные моменты — процесс удовлетворения интересов — и что общего в этих содержательных моментах?

При соблюдении субъект воздерживается от совершения действий, запрещенных нормами права. Он не реализует при этом свои собственные интересы, отличные от интересов контрсубъектов, а также от общественных интересов в охране и защите, и тем самым не ставит препятствий их удовлетворению.

При исполнении обязанностей лицо должно активными действиями удовлетворять интересы контрсубъекта и общественные интересы в охране и защите и не ставить им препятствий в какой-либо форме (невыполнение, частичное невыполнение обязанностей, удовлетворение своих интересов, противоречащих интересам контрсубъекта и т. п.).

При использовании субъект получает благо, ценность, удовлетворяет личные интересы. При этом он не должен препятствовать удовлетворению интересов других лиц, а также общественных интересов в охране и защите (иначе произойдет злоупотребление правом).

Анализ перечисленных форм реализации позволяет выявить одну общую закономерность, сделать обобщение: *во всех формах субъект не должен препятствовать удовлетворению интересов в охране и защите, составляющих основу правопорядка, а также интересов контрсубъектов.*

Здесь в принципе, имеет значение лишь одно условие: чтобы на пути осуществления данных интересов не ставились преграды и они могли быть свободно удовлетворены. Это то общее, что их объединяет, позволяет синтезировать такие совершенно противоположные, на первый взгляд, формы правореализации в одну — *беспрепятственную*.

Без подобных препятствий реализация прав, запретов, обязанностей осуществляется в допустимых пределах, для нее достаточно лишь правовой нормы. Названная стадия механизма правового регулирования отражается в таком его элементе, как акты реализации прав и обязанностей.

5. *Пятая стадия* является факультативной. Она вступает в действие тогда, когда беспрепятственная форма реализации права не удастся и когда на помощь неудовлетворенному интересу должна прийти соответствующая правоприменительная деятельность. Возникновение правоприменения в этом случае уже связывается с обстоятельствами негативного характера, выражающимися в наличии либо реальной опасности правонарушения, либо прямого правонарушения.

С точки зрения содержания препятствием здесь, как и при первой причине (что рассматривало при анализе оперативно-исполнительной правоприменительной деятельности), будет являться неудовлетворение личных интересов субъектом, а также общественных интересов в охране и защите. С формально-правовой же точки зрения препятствия различаются: если в первом случае в качестве препятствия выступает отсутствие решающего юридического факта, то во втором — напротив, его наступление.

Оспаривая право конкретного лица либо совершая правонарушение, субъект блокирует тем самым удовлетворение интересов своих контр-

субъектов, что с неизбежностью должно повлечь за собой наступление определенных юридических последствий. В частности, при невыполнении обязанностей правовые ограничения, сдерживающие интересы обязанных лиц, трансформируются в противоправные ограничения (уже препятствия) осуществлению интересов управомоченного. Случившееся — основа правовой конфликтной ситуации, свидетельствующая, как правило, о невозможности обычными «мирными» средствами удовлетворить интерес управомоченного. Эти нарушения, будучи юридическими фактами, влекут за собой возникновение уже другого рода правоотношений — охранительных.

В таких условиях управомоченный имеет еще одно средство: право на защиту, с помощью которого он (либо специальные органы) возбуждает правоприменительный процесс. Возникшее из факта правонарушения право на защиту содержит в себе материальное требование субъекта к правонарушителю по поводу незаконного сдерживания удовлетворения своих интересов. Субъективное право на защиту выступает здесь в качестве возможности посредством юрисдикционных органов применить в отношении обязанного лица меры государственно-принудительного свойства в целях устранения препятствий в реализации стремлений личности.

Нарушившая сторона в рамках охранительных правоотношений приобретает новый статус, где на первом плане выделяется юридическая обязанность, выражающаяся в необходимости претерпеть применение к ней мер принудительного свойства. Поэтому охранительное правоотношение построено по типу властеотношения, в котором юрисдикционный орган использует власть с целью создать все необходимое для восстановления справедливости, для удовлетворения неудовлетворенного интереса управомоченного.

Без власти, силы, принуждения снять помехи бывает просто невозможно. Оказывая правоограничивающее воздействие с помощью принудительных средств (мер защиты, ответственности), правоприменитель «сковывает» интересы обязанного лица (нарушившей стороны) и на этой основе дает возможность удовлетвориться интересам управомоченного субъекта. Подобную форму правоприменения можно назвать охранительной, ибо она устраняет препятствия и обеспечивает укрепление законности.

Данная факультативная стадия (осуществляемая лишь в случае возведения препятствий) отражается в таком соответственно факультативном элементе механизма правового регулирования, как охранительные правоприменительные акты.

5. Правовые режимы: понятие, признаки, виды

Правовой режим — это особый порядок правового регулирования, выражающийся в определенном сочетании юридических средств и создающий желаемое социальное состояние и конкретную степень благо-

приятности либо неблагоприятности для удовлетворения интересов субъектов права.

Правовым режимам присущи следующие основные признаки:

1) они устанавливаются в законодательстве и обеспечиваются государством;

2) имеют цель специфическим образом регламентировать конкретные области общественных отношений, выделяя во временных и пространственных границах те или иные субъекты и объекты права;

3) представляют собой особый порядок правового регулирования, состоящий из юридических средств и характеризующийся определенным их сочетанием;

4) создают конкретную степень благоприятности либо неблагоприятности для удовлетворения интересов отдельных субъектов права.

Правовые режимы придают адекватность и эластичность юридической форме, позволяют ей более четко улавливать различия неоднородных социальных связей, точнее реагировать и учитывать особенности разных субъектов и объектов, временные и пространственные факторы, включенные в сферу действия права.

Правовые режимы классифицируются по многим основаниям:

— в зависимости от предмета правового регулирования выделяют конституционный, административный, земельный режимы и т. д.;

— в зависимости от их юридической природы — материальные и процессуальные;

— в зависимости от содержания — валютный, таможенный, пошлинный режимы и т. п.;

— в зависимости от субъектов, в отношении которых он устанавливается, — режим беженцев, вынужденных переселенцев, лиц без гражданства и т. д.;

— в зависимости от функций права — режим особого регулирования и особой охраны;

— в зависимости от формы выражения — законный и договорный;

— в зависимости от уровня нормативных актов, в которых они установлены, — общефедеральные, региональные, муниципальные и локальные;

— в зависимости от сфер использования — внутригосударственные и межгосударственные (режимы территориальных вод, экономических санкций и пр.).

6. Эффективность правового регулирования

Эффективность правового регулирования — это соотношение между результатом правового регулирования и стоящей перед ним целью.

В современных условиях можно выделить следующие пути повышения эффективности правового регулирования.

1. Совершенствование правотворчества, в процессе которого в нормах права (с учетом высокого уровня законодательной техники) наибо-

лее полно выражаются общественные интересы и те закономерности, в рамках которых они будут действовать. Нужно создавать с помощью соответствующих юридических и информационных средств такое положение, когда соблюдение закона будет выгоднее его нарушения. Кроме того, важно усилить юридическую гарантированность правовых средств, действующих в механизме правового регулирования, то есть повысить уровень вероятности в достижении ценности и снизить уровень вероятности в воспрепятствовании этому процессу.

2. Совершенствование правоприменения «дополняет» действенность нормативного регулирования, а значит, и в целом механизм правового регулирования. Акты правоприменения — наиболее гарантирующий элемент, который, в нужный момент подключаясь к нормативному регулированию, содействует своими силами процессу удовлетворения интересов. Соединение нормативного регулирования и правоприменения необходимо, ибо, взятые по отдельности, они сразу начинают демонстрировать свои «слабые стороны» — нормативное регулирование без индивидуального (без усмотрения) превращается зачастую в формализм, а правоприменение без нормативного (без общих правил) — в произвол. Вот почему механизм правового регулирования должен выражать такую взаимосвязь различных правовых средств, представляющих различные виды правового регулирования, которая будет придавать управленческому процессу дополнительные преимущества. Если нормативная регламентация призвана обеспечить стабильность и необходимое единообразие в регулировании общественных отношений, ввести их в твердые рамки законности, то правоприменение — учет конкретной обстановки, своеобразие каждой юридической ситуации. Оптимальное сочетание правотворчества и правоприменения придает гибкость и универсальность правовому регулированию, минимизирует сбои и остановки в действии права.

3. Повышение уровня правовой культуры субъектов права также будет влиять на качество правового регулирования, на процесс укрепления законности и правопорядка.

Интересы человека — вот главный ориентир для совершенствования элементов механизма правового регулирования, повышение его эффективности. Выступая своего рода юридической технологией удовлетворения данных интересов, механизм правового регулирования должен быть социально ценным по своей природе, создавать режим благоприятствования осуществлению законных стремлений личности, упрочению ее правового статуса.

7. Правовая политика: понятие, принципы, виды

Политика осуществляется в различных сферах жизнедеятельности общества и в этой связи может иметь разную природу и направленность. Как известно, бывает политика социальная, экономическая, национальная и т. п.

Сейчас на первый план все больше и больше выходит *политика правовая*, ибо в современных условиях без нее невозможно цивилизованно и гарантированно реализовать все остальные виды политики. Непродуманная и слабая правовая политика, сопряженная с несовершенной и пробельной юридической базой, с противоречиями в правовых актах, с нечеткими приоритетами ведет к сбоям и в осуществлении политики социальной, экономической и пр.

Кроме всего прочего роль права в жизни российского общества резко возросла, увеличилось потоки правовой информации, значительно больше стало приниматься разного рода правовых актов, повысился статус ряда нормативных актов, складывается новая нормативно-правовая ситуация. Это связано еще и с тем, что наше общество, физические и юридические лица активнее стали использовать право для решения насущных проблем, для разрешения разного рода конфликтов, выше стали ценить «миротворческие» юридические средства.

На наш взгляд, *правовая политика* — это научно обоснованная, последовательная и системная деятельность государственных и муниципальных органов по созданию эффективного механизма правового регулирования, по цивилизованному использованию юридических средств в достижении таких целей, как наиболее полное обеспечение прав и свобод человека и гражданина, укрепление дисциплины, законности и правопорядка, формирование правовой государственности и высокого уровня правовой культуры и жизни общества и личности.

Правовая политика призвана управлять процессами правового развития конкретной страны, повышать степень упорядоченности и организации юридического бытия. Она представляет собой систему приоритетов в юридической деятельности, в правовой сфере, находит свое преимущественное выражение в правовых актах конкретной страны, ориентирует общество и соответствующие органы государства и местного самоуправления на решение актуальных проблем — на защиту прав и законных интересов субъектов, прогрессивно-юридическое развитие той или иной страны и совершенствование ее правового регулирования. Правовая политика необходима для формирования полноценной и эффективной правовой системы страны и региона.

Правовая политика весьма разнообразна по своей природе. В зависимости от сферы осуществления она может быть конституционной, уголовной, семейно-брачной, финансовой, налоговой, таможенной, банковской и т. п.; в зависимости от содержания — законодательной, исполнительной, судебной, прокурорской, нотариальной и т. д.; в зависимости от целей — текущей и перспективной; в зависимости от функций — праворегулятивной и правоохранительной и пр.

Правовая политика современной России складывается из следующих основных направлений, которые вполне могут считаться формами ее реализации.

1. *Правотворческая форма* воплощается преимущественно в принятии, изменении и отмене *нормативных актов и договоров*. Главная проблема здесь заключается не в количестве нормативных актов и договоров, а в том, чтобы они были увязаны в единую систему. Особенно бурно данная форма развивается сейчас в субъектах федерации. Впервые регионы получили право принимать законы — нормативные акты высшей юридической силы. Однако оказались в принципе не готовы к этому, ведь законотворчество предполагает подготовленные кадры творцов права, достаточно высокий уровень правосознания и правовой культуры регионального депутатского корпуса.

2. *Правоприменительная форма* преимущественно воплощается в *правоприменительных актах*, документах индивидуального, персонифицированного характера. Особенностью данной формы является то, что в современных условиях значительно расширился субъектный состав правоприменения. Теперь активно, но не всегда, к сожалению, законно применяют право и негосударственные структуры: органы местного самоуправления, руководителя частных фирм, банков, общественных объединений и т. п.

3. *Правоинтерпретационная форма* преимущественно воплощается в *актах толкования правовых норм (интерпретационных актах)*. Особенностью данной формы выступает то, что после создания Конституционного Суда РФ и соответствующих судов субъектов федерации (конституционных либо уставных) названное направление правовой политики вышло на новый уровень развития, ибо связано с формированием прецедентного права.

4. *Доктринальная форма* преимущественно воплощается в *проектах правовых актов*, в научном предвидении развития юридических ситуаций. Юридическая наука — важнейшее направление правовой политики, так как именно здесь разрабатывается идеология права как социального института, его цели, функции, принципы, дух и смысл, формируются новые отрасли, институты и нормы права, новые юридические конструкции, понятия, инструменты, прогнозируется эволюция юридических технологий и правовой жизни. Юридические воззрения и концепции чрезвычайно значимы для формирования модели правового регулирования, для совершенствования законодательства, для оптимизации методологии толкования юридических норм, для правореализационного процесса.

5. *Правообучающая форма* проявляется в подготовке юристов нового поколения, готовых творчески действовать в новой политико-правовой ситуации. Сейчас как никогда повышается роль высшего юридического образования, которое должно выработать иммунитет у студентов-выпускников перед негативными сторонами имеющейся юридической практики.

Существуют следующие *принципы выстраивания правовой политики* в современной России:

- 1) четкое обозначение приоритетов юридической деятельности, которые должны вытекать из целей и задач Российского государства;
- 2) предвидение будущих юридических «ходов» субъектов политики и соответствующее их воплощение в жизни;
- 3) ориентация на достижимые в данной ситуации цели и применение реальных юридических средств;
- 4) комплексное и взаимообеспечивающее использование форм реализации правовой политики (правотворческой, правоприменительной, правоинтерпретационной, доктринальной, правообучающей);
- 5) результатами правовой политики выступает повышение качества и уровня правовой жизни общества и личности, что выражается в уверенности граждан, в гарантированности их статуса, в возможности планировать свою жизнедеятельность на перспективу, в согласованности и предсказуемости действий власти.

Контрольные вопросы:

1. Что такое правовое регулирование и правовое воздействие?
2. Какие существуют формы правового воздействия?
3. В чем заключается цель механизма правового регулирования?
4. Каковы стадии механизма правового регулирования?
5. Каковы пути повышения эффективности механизма правового регулирования?
6. Для чего необходима правовая политика в современной России?

Глава 12. ЗАКОННОСТЬ, ПРАВОПОРЯДОК, ДИСЦИПЛИНА

1. Понятие и принципы законности

Законность — это соблюдение всеми субъектами права законов и подзаконных актов.

Для законности необходимы две стороны:

— наличие правовых, справедливых, научно обоснованных законов (содержательная сторона);

— их выполнение, ибо только наличие даже самых совершенных законов будет недостаточно (формальная сторона).

Принципы законности:

1) единство законности (понимание и применение нормативных актов должно быть одинаковым на всей территории страны);

2) верховенство Конституции и закона (подчиненность Конституции и законам всех иных нормативных и индивидуальных правовых актов; издание каким бы то ни было органом правового акта, противоречащего закону, есть нарушение законности);

3) гарантированность прав и свобод человека и гражданина (с одной стороны, без законности права и свободы гражданина не могут быть реализованы, ибо законность служит их важнейшей гарантией; с другой стороны, сами права и свободы, их наличие и осуществление являются показателем состояния законности и демократии в обществе);

4) связь законности с культурой (от культурного уровня общества и должностных лиц зависит состояние законности; и наоборот, соблюдение законодательства является одним из существенных условий и показателей культурного уровня общества);

5) связь законности с целесообразностью (обход закона под предлогом целесообразности, пользы, выгоды недопустим; целесообразность должна быть в рамках закона).

6) принцип презумпции невиновности закреплен в части 1 статьи 49 Конституции РФ 1993 года, где зафиксировано следующее: «Каждый обвиняемый в совершении преступления считается невиновным, пока его виновность не будет доказана в предусмотренном федеральным законом порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда».

2. Гарантии законности: понятие и виды

Гарантии законности — это средства и условия, обеспечивающие соблюдение законов и подзаконных актов, беспрепятственное осуществление прав граждан и интересов общества и государства.

Выделяют следующие виды гарантий законности:

1) социально-экономические (это степень экономического развития общества, уровень его благосостояния, многообразие форм собственности, экономическая свобода и т. п.);

2) политические (это степень демократизма конституционного строя, политической системы общества, политический плюрализм, многопартийность, разделение властей и т. п.);

3) организационные (это деятельность специальных органов, контролирующих соблюдение законов и подзаконных актов — прокуратуры, суда, милиции и т. д.);

4) общественные (это сложившийся в стране комплекс профилактических и иных мер, применяемых общественностью в целях борьбы с нарушениями законодательства);

5) идеологические (это степень развития правосознания, распространения среди граждан юридических знаний, уважения к требованиям права, уровень нравственного воспитания в обществе);

6) специально-юридические (способы и средства, установленные в действующем законодательстве с целью предупреждения, устранения и пресечения нарушений правовых требований). К специально-юридическим гарантиям, в частности, относятся установленные в законодательстве специальные принципы (например, презумпции невиновности), институты (возбуждения уголовного дела), процедуры (порядок рассмотрения уголовных и гражданских дел), средства (поощрений и наказаний и т. п.).

3. Понятия правопорядка. Соотношение законности, правопорядка и демократии

Правопорядок представляет собой систему общественных отношений, в которых поведение субъектов является правомерным; это состояние урегулированности социальных связей.

Особенности правопорядка:

- 1) он запланирован в нормах права;
- 2) возникает в результате реализации данных норм;
- 3) обеспечивается государством;
- 4) создает условия для организованности общественных отношений, делает человека более свободным, облегчает жизнь;
- 5) выступает итогом законности.

Следует различать понятия «правопорядок» и «общественный порядок». Второе понятие более широкое, включающее в качестве ядра понятие первое.

Общественный порядок — это состояние упорядоченности общественных отношений, которое достигается не только с помощью правовых норм и их соблюдения (законности), но и с помощью других социальных норм и их соблюдения (дисциплины).

Законность, правопорядок и демократия соотносятся следующим образом:

— с одной стороны, подлинная демократия невозможна без законности и правопорядка, без которых первая превращается в хаос, различные злоупотребления;

— с другой стороны, законность и правопорядок не будут социально ценными (то есть не будут приносить людям пользу) без демократических механизмов, институтов и норм, с помощью которых можно легитимно изменять нормативную базу законности и правопорядка, без чего невозможно их эффективное утверждение в общественной жизни.

Укрепление законности и правопорядка способствуют такие проявления демократии, как демократическое содержание законодательства, контроль общественности за реализацией законов и т. п.; в свою очередь, законность и правопорядок могут способствовать развитию и укреплению демократии.

4. Понятие и виды дисциплины. Ее соотношение с законностью, правопорядком и общественным порядком

Дисциплина есть подчинение обязанностям, содержащимся в правовых актах (нормативных, правоприменительных, интерпретационных, договорных) и в иных социальных и технических предписаниях (нормативных и индивидуальных), имеющих цель упорядочить определенные общественные отношения.

Понятие «дисциплина» является весьма сложным по содержанию и характеризуется следующими признаками:

- 1) дисциплина есть форма социальной связи субъектов, создаваемая и реализуемая в процессе той или иной совместной деятельности (слу-

жебной, трудовой, учебной и т. п.). Известно, что любая совместная деятельность предполагает определенную согласованность и организацию, что и достигается с помощью дисциплины;

2) она сопряжена с отношением подчинения одного субъекта другому, в котором содержатся определенные властные либо авторитетные требования, установки, ориентиры;

3) связана с подчинением юридическим и иным социальным (нравственным, партийным и пр.) обязанностям. Самое основное в дисциплине — это выполнение обязанностей, содержащихся в различных предписаниях юридического и неюридического плана;

4) она есть выполнение обязанностей, содержащихся не только в правовых актах нормативного характера, но и в правоприменительных, интерпретационных, договорных, а также в нормативных и индивидуальных неюридических предписаниях. Причем о дисциплине в большей степени можно говорить лишь тогда, когда реализуются не столько акты-документы, сколько акты-действия, то есть многочисленные устные приказы, задания и распоряжения руководителей. Отсюда ее нельзя отождествлять с самими нормативными и индивидуальными предписаниями. Дисциплина есть их исполнение, фактическое поведение субъектов, соответствующее данным правилам;

5) целью дисциплины является состояние упорядоченности социальных связей, ибо ее результатом выступает общественный порядок. Находясь в противостоянии к анархии и хаосу, дисциплина призвана обеспечивать согласованные и целенаправленные совместные действия внутри тех или иных коллективов и организаций, создавать необходимые условия для нормального существования любой общности людей.

Понятие «дисциплина» соотносится с понятием «законность» следующим образом. С одной стороны, дисциплина и законность преследуют одни и те же цели и в этом смысле тесно взаимодействуют друг с другом. Законность и дисциплина находятся между собой в органической взаимосвязи: законность предполагает дисциплину и сама в определенной степени зависит от нее. Укрепление дисциплины положительно сказывается на укреплении законности и, наоборот, постоянные нарушения дисциплины подрывают незыблемость основ законности.

С другой стороны, они не совпадают по своему объему. Понятие «дисциплина» более широкое, чем понятие «законность». Если законность включает в себя выполнение обязанностей, содержащихся лишь в законах и подзаконных актах, то дисциплина есть выполнение обязанностей, содержащихся во всех правовых актах (нормативных, правоприменительных, интерпретационных, договорных) и в иных социальных и технических предписаниях нормативного и индивидуального характера.

Это признается и на уровне законодательства. В частности, в ст. 1 Указа Президента РФ «О мерах по укреплению дисциплины в системе государственной службы» в редакции от 27 июня 2000 года прямо закреплено следующее положение: «установить, что однократным грубым нарушением дисциплины в системе государственной службы, влекущим

применение к виновным должностным лицам и работникам федеральных органов исполнительной власти и органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации мер дисциплинарной ответственности, вплоть до освобождения от занимаемой должности являются: нарушение федеральных законов, указов Президента Российской Федерации; неисполнение или ненадлежащее исполнение федеральных законов, указов Президента Российской Федерации и вступивших в законную силу решений судов». Указание на то, что государственные служащие должны исполнять решения судов лишний раз подчеркивает тот факт, что дисциплина есть выполнение обязанностей, содержащихся как в нормативных, так и в правоприменительных актах.

Поэтому дисциплина основывается не только на нормативно-правовые требования, но и на требования индивидуально-правового свойства, а также на нравственные, партийные и иные предписания. Законность, следовательно, можно рассматривать как составную часть, ядро дисциплины. Отсюда если результатом дисциплины выступает общественный порядок, то результатом законности — порядок правовой, который тоже можно оценивать как специфическое ядро общественного порядка.

Выделяют следующие виды дисциплины:

- 1) государственная — вид дисциплины, связанный с выполнением требований, предъявляемых к государственным служащим;
- 2) трудовая — форма общественной связи людей в процессе труда с обязательным подчинением его участников определенному распорядку;
- 3) воинская — соблюдение военнослужащим правил, установленных законами, уставами, приказами;
- 4) договорная — соблюдение субъектами обязательств, предусмотренных в хозяйственных договорах;
- 5) финансовая — соблюдение субъектами бюджетных, налоговых и иных финансовых предписаний;
- 6) технологическая — соблюдение субъектами в процессе производства предписаний соответствующих технологий и т. п.

Таким образом, дисциплина — есть определенные требования к поведению людей, отвечающие сложившимся в обществе социальным нормам и выступающие необходимым средством против разрушительной дезорганизации.

Контрольные вопросы:

1. Что такое законность?
2. Каковы принципы законности?
3. Охарактеризуйте основные гарантии законности.
4. Какое из понятий шире по объему: «правопорядок» или «общественный порядок»?
5. Что такое дисциплина?
6. Как соотносятся между собой понятия «законность» и «дисциплина»?

ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ

Глава 13. КОНСТИТУЦИОННОЕ ПРАВО

1. Понятие, предмет, метод и источники конституционного права

Конституционное право — ведущая отрасль системы права Российской Федерации. В отличие от других отраслей права, которые воздействуют на общественные связи в какой-либо одной области жизни, конституционное право регулирует отношения, складывающиеся во многих сферах жизнедеятельности общества: политической, экономической, социальной, проч.

Конституционное право — это упорядоченная совокупность правовых норм, охраняющих права и свободы человека и учреждающих в этих целях определенную систему государственной власти.

Предметом конституционного права России являются те отношения, которые регулируются его нормами:

- а) отношения между человеком и государством;
- б) основы конституционного строя;
- в) устройство государства;
- г) форма правления.

Методом конституционно-правового регулирования является совокупность приемов и способов правового воздействия на соответствующие общественные отношения. К ним можно отнести два основных: императивный (метод властных предписаний, субординации, основанный на запретах, обязанностях, ответственности); диспозитивный (метод равноправия сторон, координации, основанный на дозволениях).

Источники конституционного права — это, как правило, нормативно-правовые акты, регулирующие конституционные отношения. Они выполняют роль своеобразного резервуара, хранилища правовых предписаний.

Система источников российского конституционного права включает в себя следующие виды:

1. Конституция Российской Федерации 1993 года — ведущий источник конституционного права.
2. Акты референдума.
3. Декларация о государственном суверенитете РСФСР, принятая на I Съезде народных депутатов РСФСР 12 июня 1990 года.
4. Общепризнанные принципы и нормы международного права.
5. Решения органов конституционного правосудия.
6. Законы РФ (о поправке к Конституции РФ, федеральные конституционные, обычные федеральные, законы субъектов РФ, Конституции республик, Уставы иных субъектов РФ).

7. Регламенты палат Федерального Собрания Российской Федерации, законодательных (представительных) органов государственной власти субъектов РФ.

8. Нормативно-правовые акты главы государства и правительства, высших должностных лиц субъектов и исполнительных органов власти субъектов Федерации.

9. Договоры: межгосударственные и внутригосударственные.

10. Конституционно-правовые обычаи.

11. Нормативно-правовые акты органов местного самоуправления.

12. Правовые акты СССР и РСФСР.

2. Конституция Российской Федерации

Конституция — это система правовых норм, имеющих высшую юридическую силу и регулирующих основы отношений между человеком и обществом с одной стороны, и государством — с другой, а также основы организации самого государства.

Функции конституций отражают роль основного закона государства в политике, жизни общества, государства и граждан. Суть *учредительной* функции состоит в том, что именно конституция может создавать предпосылки для новых общественных отношений, учреждать новые институты власти. *Идеологическая* функция конституции заключается в том, что она закрепляет определенную систему общественных ценностей, внедряя ее в сознание людей. *Правовая* функция конституции состоит в том, что она дает импульс для развития законодательства и принятия новых нормативных актов.

12 декабря 1993 года состоялся конституционный референдум по принятию Конституции Российской Федерации, в котором приняло участие 54,8% избирателей, из них проголосовало «за» принятие Конституции — 58,4%. Результаты означали, что Конституция РФ принята. 25 декабря 1993 года она была официально опубликована и начала действовать.

Структура Конституции Российской Федерации — краткая преамбула, два раздела, первый раздел охватывает 9 глав и объединяет 137 статей, раздел второй содержит заключительные и переходные положения.

По способу изменения Конституция РФ является жесткой. Пересмотром является изменение положений глав 1, 2 и 9 Конституции РФ, причем это не может быть предметом рассмотрения Федерального Собрания Российской Федерации. Внесение поправок направлено на изменение глав 3—8 Конституции РФ, что входит в компетенцию российского парламента. Существенных изменений за период действия Конституции РФ с 1993 года в ее текст не вносилось.

3. Основы конституционного строя

Глава I Конституции РФ посвящена *основам конституционного строя* России. В основу современного понятия конституционного строя положены три главные категории — власть, суверенитет, свобода личности.

Наличие в государстве Конституции не означает, что в нем установлен конституционный строй. Конституционное государство характеризуется прежде всего приоритетом прав личности, подчинением праву всех органов государства, должностных лиц и граждан. *Основы конституционного строя* — это основополагающие начала, составляющие идейную и нормативную базу всей системы конституционного права. Они представляют собой концентрированно выраженные и обобщенные общепризнанные нормы поведения субъектов конституционного права по поводу наиболее важных вопросов: определения формы правления, государственного устройства, политического режима, конституционно-правовой регламентации отношений в основных подсистемах общества, обеспечивая их взаимодействие.

В категории «основы конституционного строя» необходимо выделить *элементы*, которые находят свое выражение в статьях главы 1 Конституции РФ.

1. Государственный суверенитет РФ (ст. 1, 4 Конституции РФ).
2. Гуманный статус человека (ст. 2, 6 Конституции РФ).
3. Народовластие (ст. 3, 12 Конституции РФ).
4. Федерализм (ст. 5 Конституции РФ).
5. Социальное государство (ст. 7 Конституции РФ).
6. Многообразие и свобода экономической деятельности (ст. 8, 9 Конституции РФ).
7. Разделение властей (ст. 10, 11 Конституции РФ).
8. Идеологическое многообразие (ст. 13 Конституции РФ).
9. Принцип светскости государства (ст. 14 Конституции РФ).
10. Целостность и незыблемость основ конституционного строя Российской Федерации (ст. 15, 16 Конституции РФ).

4. Конституционный статус личности в РФ

Глава 2 Конституции РФ посвящена основным правам, свободам и обязанностям человека и гражданина.

Права человека — это охраняемая законом мера возможного поведения, направленная на удовлетворение интересов человека. *Права гражданина* — это охраняемая законом мера юридически возможного поведения, направленная на удовлетворение интересов не всякого человека, а лишь того, который находится в устойчивой правовой связи с конкретным государством.

Определяющая роль в характеристике общего статуса личности принадлежит конституционным принципам прав и свобод человека и гражданина. К ним относятся:

- всеобщность и неотчуждаемость;
- равенство;
- непосредственное действие;
- гарантированность, защищенность государством.

Все эти конституционные принципы прав и свобод определяют основные направления политики российского государства в области прав и свобод человека и гражданина и являются базисом его правового статуса.

Конституционная обязанность государства соблюдать и защищать права и свободы человека и гражданина состоит в создании условий для их реализации и механизма их защиты, что входит в функции всех органов государственной власти и органов местного самоуправления.

Одной из основных классификаций прав и свобод личности является их разделение в соответствии с тем, что человек и гражданин во всех сферах своей жизни стоит в центре единства и дифференциации прав, свобод и обязанностей. Исходя из указанных критериев, выделяются следующие виды прав, свобод и обязанностей человека и гражданина:

- в сфере личной безопасности и частной жизни;
- в области государственной и общественно-политической жизни;
- в области экономической, социальной и культурной деятельности.

Каждая группа прав и свобод образует относительно самостоятельный конституционно-правовой институт, охватывающий определенную сферу жизнедеятельности человека.

Права человека и гражданина становятся реальностью лишь в том случае, если они неразрывно связаны с обязанностями людей.

Конституционные обязанности граждан РФ можно подразделить на *обязанности, формулы которых носят общий характер* (они конкретизируются в специальных законах), и *обязанности, формулы которых носят конкретный характер*.

Конституция РФ предусматривает возможность человека защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом.

Способами самозащиты прав граждан являются:

- обращения в государственные органы и органы местного самоуправления;
- обжалование действий (бездействия) должностных лиц, нарушающих права граждан;
- обращения в средства массовой информации и правозащитные организации, общественные объединения.

5. Избирательная система в РФ

Юридическая природа выборов состоит в том, что народ, выбирая своих представителей, уполномочивает их на осуществление принадлежащей ему государственной власти.

В юридической литературе термин «избирательное право» применяется в двух смыслах: объективном и субъективном.

Объективное избирательное право — это система правовых норм, регулирующих общественные отношения, связанные с выборами органов государства и местного самоуправления. Эти нормы бывают как матери-

альные, закрепляющие принципы выборов, так и процессуальные, закрепляющие процедуру выборов. Источниками объективного избирательного права могут быть Конституции, законы и положения о выборах различных органов власти, в случае пробелов в законодательном регулировании — отдельные акты Центральной избирательной комиссии.

Субъективное избирательное право — это гарантированная государством возможность для гражданина избирать и быть выбранным в различные государственные и местные органы. Оно бывает активное (избирать) и пассивное (быть избранным).

В большинстве стран *под избирательной системой* понимают порядок определения результатов выборов, т.е. трактуют это понятие в узком смысле. В зависимости от способа распределения депутатских мандатов между кандидатами от результатов голосования избирательные системы принято подразделять на три вида: мажоритарную, пропорциональную и смешанную.

Исторически первой избирательной системой стала мажоритарная, в основе которой лежит принцип большинства: избранными считаются такие кандидаты, которые получили установленное большинство голосов. В зависимости от того, как закон определяет большинство голосов, выделяются:

1) система относительного большинства — побеждает тот кандидат, который получил больше голосов, чем его соперники;

2) система абсолютного большинства — для победы необходимо абсолютное большинство голосов;

3) система квалифицированного большинства — требуется квалифицированное большинство (в 2/3, 3/4 и др.)

Главный смысл пропорциональной системы заключается в том, чтобы каждая политическая партия или другое избирательное объединение, участвующие в выборах, получили в парламенте число мандатов, пропорциональное числу поданных за них голосов. Для этого используется метод избирательной квоты или метод избирательного частного — это наименьшее число голосов, необходимое для избрания одного кандидата. Для того, чтобы избежать засилья в парламенте мелких конфликтующих группировок, отражающих интересы незначительного числа избирателей, в пропорциональной системе введено правило, называемое «заградительный пункт». Согласно ему, партии, не собравшие уставленного минимума голосов, исключаются из распределения мандатов. В России и Германии заградительный пункт составляет 5% голосов избирателей, принявших участие в голосовании, в Болгарии, Венгрии, Украине, Италии — 4%, в Испании — 3%, в Израиле — 1%.

Система, которая призвана соединить позитивные стороны мажоритарной и пропорциональной избирательных систем, называется смешанной. Например, в России такая система применяется при выборах Государственной Думы. Считается, что она позволяет выразить политические пристрастия избирателей.

На конституционном уровне закрепляются *принципы российского избирательного права*, под которыми понимаются основные начала демократизма, имеющие определяющее значение для института выборов, выражающие сущность народовластия в государстве.

Конституция Российской Федерации в ст. 32 и 81 закрепляет следующие принципы избирательного права: всеобщее, равное, прямое при тайном голосовании, а Федеральный закон «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» добавляет еще добровольность.

Избирательный процесс — это урегулированная конституционными и законодательными нормами деятельность органов и групп избирателей по подготовке и проведению выборов в государственные органы и органы местного самоуправления. Будучи нормативно урегулированной, эта деятельность устойчива и состоит из определенных, расположенных в установленной последовательности элементов — стадий. Можно выделить следующие стадии:

1. Назначение выборов (она заключается в установлении дня голосования, который может быть только календарным выходным днем).

2. Составление списков избирателей (это избирательные документы, определяющие круг граждан, обладающих активным избирательным правом и проживающих на территории конкретного избирательного участка).

3. Образование избирательных округов (это территория, которая образована согласно соответствующему избирательному законодательству и от которой непосредственно гражданами избираются депутаты представительных органов и выборные должностные лица).

4. Образование избирательных участков (эти территориальные единицы объединяют избирателей общим местом голосования).

5. Образование избирательных комиссий (это коллегиальные органы, на которые возлагается организационное руководство подготовкой и проведением выборов).

6. Выдвижение кандидатов (на этой стадии определяется круг лиц, из числа которых будут избраны депутаты, Президент).

7. Предвыборная агитация (главный смысл этой стадии в том, что граждане РФ, избирательные объединения имеют право законными методами и в допускаемых законом формах вести агитацию за или против любого кандидата или избирательного объединения).

8. Голосование (это самая главная стадия избирательного процесса, так как именно на этой стадии совершается народное волеизъявление).

9. Подсчет голосов и установление результатов выборов (поданные голоса подсчитываются сначала на избирательных участках, затем пересылаются в вышестоящие избирательные комиссии. Определяется прежде всего число действительных голосов, т. е. избирательные бюллетени должны быть установленной формы и по ним можно установить волеизъявление избирателей).

6. Федеративное государство

Федерация — это государственно-правовое объединение двух или более государств в одно новое союзное государство, в основе которого лежит государственно-правовой акт — федеральная Конституция, закрепляющая правовой статус субъектов федерации, определяющая их компетенцию, а также разделение полномочий между государством и его членами.

Важным этапом на пути стабилизации ситуации в России стало принятие Конституции 12 декабря 1993 года. В ней можно выделить четыре основополагающих *принципа федерализма*: целостность и неприкосновенность территории Российской Федерации; равноправие всех субъектов Федерации; строительство и развитие Российской Федерации на двух равнозначных основах: национально-территориальной и территориальной; государственным суверенитетом обладает Российская Федерация, а не ее субъекты.

Современная Российская Федерация имеет конституционную природу. Это означает, что только в рамках Конституции могут обсуждаться вопросы статуса территорий, изменения объема границ или объема полномочий ее субъектов. Только сама Российская Федерация, а не ее субъекты обладает суверенитетом.

Суверенитет не есть сама власть, это — самостоятельность и свобода нации в установлении своего политического статуса и определении экономического, социального и политического развития, а также территориальное верховенство государства и его независимость во внешних сношениях.

Если конкретизировать данное положение, то можно сказать, что суверенитет — это свойство государственной власти. Составными элементами суверенитета являются верховенство, самостоятельность и независимость.

Федеративные государства могут строиться на двух принципах: территориальном и национальном. В зависимости от того, какой принцип положен в основу федерации, и определяется правовой статус члена Федерации.

Территориальный принцип построения федерации означает, что субъектами федерации являются определенные территории независимо от национальной принадлежности населения, там проживающего.

Национальный принцип построения федерации предполагает наличие в рамках определенной территории титульной национальности наряду с другими, которая дает название данной автономии.

Субъект федерации — это ограниченно правоспособное образование, имеющее некоторые черты государственности, входящее в единое федеративное государство. Субъекты Российской Федерации отвечают следующим параметрам:

- не обладают суверенитетом;
- не имеют права на отделение или сепессию;
- граждане любого субъекта Федерации имеют равные основные права и обязанности на территории всей Федерации;
- закон субъекта Федерации не может противоречить федеральному закону;
- перед лицом федеральной власти субъекты Федерации равны.

Российская Федерация — это федеративное государство, сочетающее в себе субъекты, организованные как по национальному, так и по территориальному признаку. Сейчас в России 21 республика, 10 автономных округов, 1 автономная область — всего 32 национально-государственных образования; 6 краев, 49 областей, 2 города федерального значения — всего 57 государственно-территориальных образования. Таким образом, Российская Федерация состоит из 89 субъектов. Федеральным конституционным законом «Об образовании в составе Российской Федерации нового субъекта Российской Федерации в результате объединения Пермской области и Коми-Пермяцкого автономного округа» от 24 марта 2004 года закрепил образование нового субъекта РФ — Пермского края. Таким образом, с 1 декабря 2005 года в состав России будет входить уже 88 субъектов.

7. Президент Российской Федерации

Пост Президента РФ учрежден в 1990 году. Статус же изменен в связи с принятием Конституции РФ 1993 года. Современная конституционная модель исходит из особого места Президента в государственном механизме и в системе политического властвования, наделяя его большими полномочиями.

Конституционные нормы наделяют его важными полномочиями по взаимодействию с Правительством РФ, законодательной (представительной), судебной властью.

Конституция установила «параметры» функционирования института Президента:

- а) свободные всенародные прямые и альтернативные выборы;
- б) четырехлетний срок полномочий;
- в) запрет на занятие указанного поста более сроков подряд (ст. 81);
- г) возможность отрешения от должности (ст. 93).

Президент РФ избирается гражданами РФ на основе всеобщего, равного и прямого избирательного права при тайном голосовании по абсолютной мажоритарной системе. Участие гражданина РФ в выборах Президента РФ является добровольным. Никто не вправе оказывать воздействие на гражданина РФ с целью принудить его к участию или не участию в выборах, а также на его свободное волеизъявление.

Компетенция обусловлена особым местом Президента в системе государственной власти и определяется конституционными нормами и действующим законодательством.

Обширные прерогативы главы государства можно подразделить на следующие группы.

1. Полномочия по формированию и обеспечению нормального функционирования федеральных органов государственной власти: назначает Председателя Правительства РФ, назначает на должность и освобождает от должности Заместителей Председателя Правительства, федеральных министров (по предложению главы Правительства), назначает выборы в Государственную Думу, а также распускает Думу в случаях и порядке, предусмотренных Конституцией РФ, предлагает Совету Федерации кандидатуры для назначения на должности судей высших федеральных судебных органов России, а также кандидатуру Генерального прокурора РФ и др.

2. Полномочия в правотворческой сфере: активно использует право законодательной инициативы в Государственной Думе, подписывает и обнародует федеральные законы, обладает правом отлагательного вето, издает указы, обращается в Конституционный Суд РФ с запросом о конституционности отдельных федеральных законов и других актов.

3. Полномочия в области внешней политики, обороны и национальной безопасности: осуществляет руководство внешней политикой Российской Федерации, ведет переговоры и подписывает международные договоры (а также другие полномочия, указанные в ст. 86 Конституции РФ). Президент является Верховным Главнокомандующим Вооруженными Силами Российской Федерации, утверждает военную доктрину, концепцию национальной безопасности, назначает и освобождает высшее командование Вооруженных Сил, формирует и возглавляет Совет безопасности, объявляет призыв граждан на военную службу и увольнение в запас отдельных категорий военнослужащих, объявляет полную (всеобщую) или частичную мобилизацию.

К этой группе примыкают полномочия по введению Президентом РФ на основе федеральных конституционных законов особых правовых режимов управления на всей территории государства или в отдельных местностях — военного положения и чрезвычайного положения (ч. 2, 3 ст. 87 и ст. 88 Конституции РФ).

4. Полномочия в сфере конкретизации статуса личности: решает вопросы российского гражданства и предоставления политического убежища, награждает государственными наградами Российской Федерации, присваивает почетные звания Российской Федерации, высшие воинские и высшие специальные звания, осуществляет помилование.

Особое значение имеет право Президента использовать согласительные процедуры для решения тех или иных коллизий (ч. 1 ст. 85 Конституции РФ).

Для выполнения своих ответственных полномочий глава государства формирует Администрацию Президента, назначает и освобождает своих полномочных представителей в федеральных округах и отдельных государственных органах.

Президент приступает к исполнению полномочий с момента принесения им присяги и прекращает их выполнение с истечением его срока пребывания в должности с момента принесения присяги вновь избранным главой государства.

8. Федеральное Собрание РФ

Парламент — это общегосударственный представительный орган, главная функция которого в системе разделения властей заключается в осуществлении законодательной власти. Кроме того, парламент рассматривается как выразитель интересов народа данного государства.

Федеральное Собрание — парламент России является высшим представительным и законодательным органом Российской Федерации. Федеральное Собрание действует самостоятельно в пределах своей компетенции и олицетворяет законодательную ветвь власти.

Федеральное Собрание состоит из двух палат: Государственной Думы и Совета Федерации. Двухпалатный состав парламента в России обусловлен ее федеративным устройством. Совет Федерации является органом представительства всех субъектов Российской Федерации, а Государственная Дума выражает интересы всех граждан РФ независимо от их место жительства, а также политических партий, имеющих всероссийский статус.

В соответствии со ст. 99 Конституции РФ Федеральное Собрание является постоянно действующим органом. Двухпалатная структура российского парламента обуславливает и различие в компетенции этих палат.

Существуют три основные группы полномочий палат Федерального Собрания, закрепленные конституционно:

- 1) относящиеся к исключительному ведению каждой из палат Федерального Собрания;
- 2) связанные с организацией деятельности палат;
- 3) по принятию федеральных законов.

Конституцией РФ установлено, что в Совет Федерации входят по два представителя от каждого субъекта Российской Федерации. Поскольку в состав России входят 89 субъектов, всего членов Совета Федерации должно быть 178. По Федеральному закону 2000 г. предусматривается избрание члена Совета Федерации от законодательной (представительной) власти субъекта на заседании соответствующего представительного органа государственной власти большинством голосов депутатов. Глава исполнительной власти субъекта Федерации назначает представителя в Совет Федерации своим указом, если данная кандидатура не будет отвергнута 2/3 депутатов представительного органа.

Полномочия всего Совета Федерации не ограничены сроком, никто не вправе его распустить, но его состав постоянно обновляется. Избрание в субъектах РФ представительных и исполнительных органов государственной власти осуществляется в разное время, срок их полномо-

чий колеблется в соответствии с законами субъектов Федерации, поэтому в течение года в Совете Федерации происходит ротация (замена вышедших членов вновь избранными).

В Государственной Думе 450 депутатов, из них 225 депутатов избираются по одномандатным избирательным округам. Это означает, что в каждом таком округе избирается один депутат. Результаты голосования по одномандатным округам определяются по относительной мажоритарной системе, в соответствии с которой избранным считается депутат, получивший в округе больше голосов, чем любой другой, отдельно взятый, кандидат.

Другая половина — также 225 депутатов — избираются по общефедеральному округу на основе системы пропорционального представительства. При такой системе избиратель голосует за список кандидатов, представленный тем или иным избирательным объединением. В списках указываются фамилии конкретных кандидатов, а депутатские мандаты распределяются пропорционально числу полученных избирательными объединениями голосов.

9. Законодательный процесс в РФ

Законодательный процесс — главное направление деятельности Федерального Собрания РФ. Законотворчество — сложный, неоднородный процесс, включающий в себя следующие стадии:

1) законодательная инициатива — закрепленное в Конституции РФ право определенных субъектов внести предложение об издании закона и соответствующий законопроект в законодательный орган. Право законодательной инициативы порождает у законодательного органа обязанность рассмотреть предложение и законопроект, но принять или отклонить его — право законодателя. Право законодательной инициативы (согласно ч. 1 ст. 104 Конституции РФ) принадлежит Президенту РФ, Совету Федерации, членам Совета Федерации, депутатам Государственной Думы, Правительству РФ, законодательным (представительным) органам субъектов РФ. Право законодательной инициативы принадлежит также Конституционному Суду РФ, Верховному Суду РФ, Высшему Арбитражному Суду РФ по вопросам их ведения;

2) обсуждение законопроекта — важная стадия, которая начинается в Государственной Думе с заслушивания доклада представителя субъекта, внесшего законопроект. Данная стадия необходима для того, чтобы довести документ до нужного качества: устранить противоречия, пробелы, неточности и прочие дефекты. Наиболее существенные законопроекты выносятся на всенародное обсуждение;

3) принятие закона, что достигается с помощью двух механизмов голосования (простым большинством и квалифицированным). Принятие закона — главная стадия, которая в свою очередь распадается на три подстадии:

а) принятие закона Государственной Думой (федеральные законы принимаются простым большинством голосов от общего числа депутатов Государственной Думы, т. е. 50 % + 1 голос; федеральные конституционные законы считаются принятыми, если за них проголосовало не менее 2/3 от общего числа депутатов Государственной Думы);

б) одобрение закона Советом Федерации (в соответствии с ч. 4 ст. 105 Конституции РФ «федеральный закон считается одобренным Советом Федерации, если за него проголосовало более половины от общего числа членов этой палаты либо в течение 14 дней он не был рассмотрен Советом Федерации»; в соответствии с ч. 2 ст. 108 Конституции РФ федеральный конституционный закон считается принятым, если он одобрен большинством не менее 3/4 голосов от общего числа членов Совета Федерации);

в) подписание закона Президентом РФ (согласно ч. 2 ст. 107 и ч. 2 ст. 108 Конституции РФ Президент в течение 14 дней подписывает одобренный закон и обнародует его). На данной стадии Президент может воспользоваться своим правом вето и отклонить федеральный закон, однако это право не распространяется на федеральный конституционный закон. Федеральное Собрание может либо согласиться с поправками Президента, либо преодолеть его вето.

4) опубликование закона (как правило, законы подлежат официальному опубликованию в течение 7 дней после их подписания Президентом РФ; неопубликованные законы не применяются).

10. Правительство РФ

Возглавляемая Правительством РФ система исполнительной власти ориентирована прежде всего на реализацию, воплощение в жизнь нормативных актов. Это законы и решения, принимаемые законодательным и представительным органом страны — Федеральным Собранием, указы Президента РФ, решения референдумов, а также нормативно-правовые акты субъектов Российской Федерации. Основная функция исполнительной власти, которая и предопределяет ее название, состоит в организационной, управленческой деятельности, направленной на исполнение правовых актов, принятых законодательной ветвью власти.

Деятельность Правительства подзаконна, связана жесткими рамками правовых ограничений. Но это не означает, что Правительство полностью выведено из законотворческого процесса и должно только исполнять ей предписанное. В некоторых вопросах, по которым законодатель принимает решения, наибольшей компетенцией обладает именно Правительство. Именно оно, обязано давать свои заключения на законопроекты о введении или отмене налогов, освобождении от их уплаты, о выпуске государственных займов, об изменении финансовых обязательств государства, а также на другие законопроекты, предусматривающие расходы, покрываемые за счет федерального бюджета.

Правительство РФ является коллегиальным органом, возглавляющим единую систему исполнительной власти Российской Федерации. Правительство РФ состоит из Председателя Правительства, его заместителей и федеральных министров.

Председатель Правительства РФ назначается Президентом РФ с согласия нижней палаты парламента — Государственной Думы.

Государственная Дума имеет право дважды без всяких для себя последствий отклонить кандидатуру Председателя Правительства РФ, предложенную Президентом РФ. Если же Дума в третий раз отклонит представленную кандидатуру, то Президент самостоятельно назначает Председателя Правительства, распускает Государственную Думу и назначает новые выборы.

Вновь назначенный Председатель Правительства РФ представляет Президенту РФ свои предложения по структуре федеральных органов исполнительной власти и кандидатурам на должности своих заместителей и федеральных министров.

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

Наиболее важными полномочиями Правительства РФ являются:

- реализация внутренней и внешней политики Российской Федерации;
- регулирование в социально-экономической сфере;
- обеспечение единства системы исполнительной власти в РФ направление и контроль за деятельностью ее органов;
- формирование федеральных целевых программ и обеспечение их реализации;
- реализация права законодательной инициативы.

Правительство РФ в пределах своей компетенции издает постановления и распоряжения, обеспечивает их исполнение.

11. Судебная власть

Конституция РФ впервые установила понятие судебной власти — необходимой и авторитетной ветви государственной власти в демократическом и правовом государстве.

Ее задачи — осуществление правосудия, обеспечение верховенства Конституции России и законов, а также в определенной мере — уравновешивание законодательной и исполнительной власти.

Судебная власть в России принадлежит только судебным органам. Каждый суд осуществляет данную ему власть в пределах той компетенции, которой он наделен, а все вместе суды образуют единую судебную систему Российской Федерации.

Судебная система — это закрепленная Конституцией РФ совокупность судов, построенная с учетом федеративного и административно-территориального устройства России.

В судебную систему России входят следующие *виды судебных органов*:

- федеральные суды;
- конституционные (уставные) суды субъектов Федерации;
- мировые судьи субъектов Российской Федерации.

К федеральным судам относятся:

- 1) Конституционный Суд Российской Федерации;
- 2) Верховный Суд Российской Федерации, верховные суды республик, краевые и областные суды, суды городов федерального значения, суды автономной области и автономных округов, районные суды, военные и специализированные суды, составляющие систему федеральных судов общей юрисдикции;

3) Высший Арбитражный Суд Российской Федерации, федеральные арбитражные суды округов, арбитражные апелляционные суды, арбитражные суды субъектов Российской Федерации.

К судам субъектов Российской Федерации относятся:

- 1) конституционные (уставные) суды субъектов Российской Федерации;
- 2) мировые судьи, которые являются судьями общей юрисдикции субъектов РФ.

12. Органы власти субъектов Федерации

В настоящее время в Российской Федерации не существует жесткой модели системы органов государственной власти на региональном уровне. Это объясняется и разнообразием видов субъектов Федерации, их большим количественным составом и, наконец, спецификой местных особенностей и традиций этих государственных образований.

В систему органов государственной власти субъекта Федерации входят: законодательный (представительный) орган, высший исполнительный орган и иные органы государственной власти субъекта Федерации, которые образуются в соответствии с конституцией (уставом) данного субъекта Федерации. Кроме того, устанавливается должность высшего должностного лица субъекта Федерации (руководителя высшего исполнительного органа государственной власти субъекта РФ).

Законодательные (представительные) органы субъектов Федерации избираются населением соответствующего субъекта на основе всеобщего, равного и прямого избирательного права при тайном голосовании сроком не более чем на 5 лет по смешанной избирательной системе. Основное направление их деятельности — это осуществление законодательного регулирования по предметам ведения субъекта Федерации и предметам совместного ведения.

В задачи высшего исполнительного органа субъекта Федерации входят исполнение Конституции РФ и федеральных законов, указов Президента и постановлений Правительства РФ, законодательства субъекта Федерации, разработка и осуществление мер по обеспечению комплексного социально-экономического развития субъекта Федерации, участие в про-

ведении единой государственной политики в области финансов, науки, образования, здравоохранения, социального обеспечения и экологии. Возглавляет этот орган высшее должностное лицо субъекта РФ. Гражданин Российской Федерации наделяется полномочиями высшего должностного лица — субъекта Российской Федерации по представлению Президента Российской Федерации законодательным (представительным) органом государственной власти субъекта Российской Федерации на срок не более пяти лет.

Контрольные вопросы:

1. Что такое конституция?
2. Какими способами можно защитить права человека от нарушений?
3. Каковы стадии избирательного процесса?
4. Сколько в России субъектов Федерации и каковы их черты?
5. Как формируется Совет Федерации — верхняя палата парламента?
6. Какие высшие судебные органы существуют в России?

Глава 14. ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

Гражданское право — отрасль российского права

1. Понятие и предмет гражданского права

Гражданское право представляет собой одну из фундаментальных правовых отраслей, имеет богатейшую историю и берет свое начало от древнеримского «цивильного права» (лат. *jus civile* — право граждан).

Гражданское право как **отрасль права** — это система правовых норм, регулирующих товарно-денежные и иные имущественные отношения, а также личные неимущественные отношения между юридически равными, автономными, имущественно и организационно обособленными субъектами.

Предметом гражданского права являются товарно-денежные и иные основанные на юридическом равенстве участников имущественные отношения, а также многие личные неимущественные отношения, как правило, связанные с имущественными.

Таким образом, в предмете гражданско-правового регулирования следует выделить две группы отношений: имущественные и личные неимущественные отношения.

1. **Имущественные** — это отношения, складывающиеся в результате владения, пользования и распоряжения имуществом, а также отношения, связанные с передачей материальных благ.

Среди имущественных отношений можно выделить:

а) отношения **вещного** характера — это отношения принадлежности имущества определенным лицам. Они представляют собой статичные

отношения собственности на вещи и отношения, которые появляются в связи с нахождением имущества у субъектов, не являющихся собственниками. К данным отношениям относятся право собственности, а также ограниченные вещные права: право пожизненного наследуемого владения земельным участком, право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком, сервитуты, право хозяйственного ведения имуществом, право оперативного управления и другие;

б) отношения **обязательственного** характера — это динамичные отношения обмена имущественными благами, выражающими переход имущественных благ от одних лиц к другим лицам.

Термин «**имущество**» употребляется в гражданском законодательстве в различном значении. Этим термином обозначают:

- совокупность вещей (см., например ст. 316 ГК РФ);
- совокупность имущественных прав; — совокупность вещей и имущественных прав требования (ст. 18, 24, 43 ГК РФ);
- совокупность имущественных прав и обязанностей (ст. 48, 58 ГК РФ);
- совокупность вещей, имущественных прав и обязанностей (например, наследственная масса).

Основную массу имущественных отношений составляют товарно-денежные отношения. Эти отношения, как правило, носят стоимостной, возмездный, эквивалентный характер. Примерами отсутствия возмездного характера в имущественных гражданско-правовых отношениях служат договоры дарения, безвозмездного пользования имуществом и некоторые другие.

2. Помимо имущественных отношений, гражданское право регулирует также личные неимущественные отношения. **Особенности личных неимущественных отношений:**

а) в этих отношениях отсутствует экономическое содержание, независимо от их связи с имуществом;

б) предметом личных неимущественных отношений является нематериальное благо (жизнь, здоровье, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна, право свободного передвижения, выбора места пребывания и жительства и др. Примерный перечень указывается в п. 1 ст. 150 ГК РФ);

— личные неимущественные отношения возникают по поводу таких благ, которые не отделимы от личности;

— они носят абсолютный характер. Неограниченный круг обязанных лиц должен воздерживаться от тех действий, которые могут нарушить нематериальные блага субъекта.

При определенных юридических фактах личные неимущественные отношения порождают имущественные отношения. Например, автор получает патент на изобретение, после чего заключает договор по его отчуждению, в частности, купли-продажи. Другой пример. Писатель обладает авторским правом на книгу. Опубликовав ее, получает вознаграждение.

2. Метод гражданско-правового регулирования

Главные свойства метода гражданско-правового регулирования:

1. Юридическое равенство сторон гражданских правоотношений:

а) оно проявляется в том, что в гражданском праве при регулировании общественных отношений используется метод координации. Участники конкретных отношений рассматриваются с правовой стороны как равные. А метод субординации (подчиненности), свойственный административным, налоговым, таможенным правовым отношениям, не применяется;

б) не означает экономического равенства;

в) стороны общественных отношений находятся по отношению друг к другу обособленно, независимо, автономно;

г) юридическое равенство носит формальный характер, то есть закрепляется в юридических нормах.

2. **Диспозитивность.** Означает предоставление субъекту возможности осуществлять в целом правоспособность по своему усмотрению, приобретать субъективные права или не приобретать, выбирать конкретный способ их приобретения, прибегать или не прибегать к мерам защиты нарушенного права. Таким образом, квинтэссенция «диспозитивности» заключается в наличии у субъектов вариантов их правомерного поведения или действий.

Например, в гражданском законодательстве регулируются последствия продажи потребителю товаров ненадлежащего качества. Кроме возмещения убытков, покупатель вправе по своему выбору потребовать: а) безвозмездного устранения недостатков товара или возмещения расходов на их исправление потребителем или третьим лицом; б) соразмерного уменьшения покупной цены; в) замены на товар аналогичной марки (модели, артикула); г) замены на такой же товар другой марки (модели, артикула) с соответствующим перерасчетом покупной цены; д) расторжения договора купли-продажи (ст. 18). Дополнительно к предложенным Законом РФ «О защите прав потребителей» вариантам правил поведения есть еще один (один из самых универсальных) вариант: возможность отказаться от защиты своих нарушенных прав.

3. Для гражданско-правового метода характерно **правонаделение**. В гражданском праве преобладают дозволительные нормы, с помощью которых субъекты имеют возможность приобретать и пользоваться материальными и духовными благами. Гражданское законодательство наделяет субъектов, прежде всего, определенными правами, в отличие от административного, уголовного права, где доминируют нормы-запреты и нормы обязывающего характера.

4. **Правовая инициатива.** Она проявляется в характере оснований гражданских правовых отношений. К примеру, сделка возможна лишь при проявлении воли во вне, при желании субъекта ее заключить. Договор основывается на добровольном соглашении сторон.

5. **Имущественный характер ответственности гражданско-правовых отношений:** ответственность направлена не на личность, а на ее имущество.

6. **Споры между участниками гражданских правовых отношений разрешаются третьими лицами:** судами общей юрисдикции, арбитражными судами, третейскими судами, международными судами, Конституционным Судом РФ.

3. Источники гражданского права

1. Конституция РФ.

2. **Гражданский кодекс РФ.** Не является федеральным конституционным законом, однако занимает особое положение в системе законодательства. В случае коллизии гражданско-правовых положений, содержащихся в федеральном законе, а также в любом другом нормативном акте, нормы ГК РФ в правоприменительной практике должны иметь решающее значение. «Нормы гражданского права, содержащиеся в других законах, должны соответствовать Кодексу» (п. 2 ст. 3 ГК РФ).

3. Иные федеральные законы.

4. Указы Президента РФ.

5. Постановления Правительства РФ.

6. **Акты министерств и иных федеральных органов исполнительной власти.**

7. **Нормативные акты СССР и РСФСР,** принятые до введения в действие ГК России. Они действуют в части, не противоречащей ГК РФ и вновь принятым федеральным правовым актам.

8. Обычай делового оборота.

 Признаки обычая делового оборота:

— это сложившееся правило, т. е. достаточно определенное и устойчивое в своем содержании;

— широко применяемое;

— не предусмотренное федеральными законами;

— не требующее какой-либо фиксации, закрепления в каком-либо нормативном акте или договоре;

— действующее при определенных условиях независимо от того известно оно сторонам или нет.

9. **Нормы международного права и международные договоры РФ.** Если расставить источники гражданского права по их юридической силе, то после Конституции РФ на втором месте будут представлены нормы международного права (п. 1 ст. 15 Конституции РФ, п. 2 ст. 7 ГК РФ).

Кроме перечисленных, есть веские основания для признания руководящих разъяснений судебных пленумов (Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ) источниками гражданского права. Разъяснения пленумов не содержат в себе правовых норм, однако они обязательны для всех правоприменителей.

Гражданское законодательство России в соответствии с Конституцией РФ (ст. 71) и ГК РФ находится в ведении Российской Федерации,

поэтому органы власти субъектов РФ, муниципальных образований не вправе принимать нормативные акты, содержащие гражданско-правовые нормы.

Гражданские правоотношения

1. Понятие и содержание гражданских правоотношений

Особенности гражданских правоотношений:

1. По субъектному составу.
2. По характеру правового положения субъектов рассматриваемых отношений. Один из основополагающих принципов гражданского права — юридическое равенство участников гражданско-правовых отношений. Субъекты обособлены друг от друга в имущественном и организационном отношении. Свойственны инициатива их участников и диспозитивность в реализации субъективного гражданского права.

3. По юридическому содержанию и структуре.

4. По кругу объектов.

5. По специфике мер защиты гражданских прав.

6. По характеру гражданско-правовой ответственности.

Содержанием гражданских правоотношений являются субъективные права и обязанности их участников.

2. Субъекты гражданских правоотношений

В цивилистике понятие субъекта гражданских правоотношений тождественно понятию участника гражданских правоотношений.

Субъектами рассматриваемых отношений могут быть:

— **Физические лица.** Юридический термин, которым обозначают граждан РФ, иностранных граждан, лиц без гражданства. Человек, личность, индивидуум — не юридические категории, поэтому их не следует употреблять.

— Юридические лица.

— Государство.

— Субъекты РФ.

— Муниципальные образования.

Основной предпосылкой участия физических лиц в гражданских правоотношениях служит наделение их **гражданской правоспособностью**, то есть способностью иметь гражданские права и обязанности. Правоспособность граждан не совпадает по своему содержанию с правоспособностью организаций. Отдельные категории организации также обладают различной правоспособностью.

Коммерческие юридические лица наделены **общей (универсальной) правоспособностью**, то есть способностью иметь гражданские права и обязанности, необходимые для осуществления любых не запрещенных законом видов деятельности. Исключение составляют унитарные госу-

дарственные и муниципальные предприятия, казенные предприятия и некоторые другие коммерческие организации, для которых предусмотрена специальная правоспособность, в частности, это относится к банкам и страховым организациям.

Некоммерческие юридические лица наделены **специальной (ограниченной) правоспособностью**. Их деятельность ограничена теми правами и обязанностями, целью создания организации, которые предусмотрены в учредительных документах и нормах соответствующего закона.

Участники гражданских правоотношений обладают и **дееспособностью**, то есть способностью своими действиями приобретать гражданские права и нести гражданские обязанности. У физических лиц дееспособность возникает при достижении определенного возраста. Кроме того, дееспособность граждан в определенных случаях может ограничиваться судом. У юридического лица дееспособность возникает одновременно с правоспособностью в момент государственной регистрации (п. 3 ст. 49, п. 2 ст. 51 ГК РФ), и также прекращается с правоспособностью при внесении записи в государственный реестр о ликвидации юридического лица. Следовательно, для организации различие категорий правоспособности и дееспособности, как правило, не имеет.

В каждом правоотношении различают две стороны — **управомоченную и обязанную**. Как на той, так и на другой стороне может быть одно или несколько лиц. Например, лица, совместно причинившие вред, обязаны совместно возместить этот вред потерпевшему. Нередко каждый из субъектов гражданского права является одновременно управомоченной и обязанной стороной, например, по договору купли-продажи.

Состав участников гражданского правоотношения может изменяться, в частности, в силу правопреемства. Под правопреемством понимают переход прав от одного лица (правопредшественника) к другому лицу (правопреемнику).

3. Виды гражданских правоотношений

1. По характеру содержания: **а) имущественные** (например, право собственности. Они имеют определенное экономическое содержание); **б) личные неимущественные отношения** (например, авторское право. Лишены экономического содержания и обеспечивают некоторые нематериальные интересы личности).

2. По связи участников: **а) абсолютные, б) относительные**.

Абсолютные гражданские правоотношения характеризуются тем, что управомоченному лицу противостоит неопределенный круг обязанных лиц, субъектов, которые обязаны воздерживаться от нарушений субъективного права (например, право собственности). В отно-

сительных правоотношениях круг управомоченных и обязанных лиц определен.

3. В зависимости от структуры гражданских правонарушений: а) простые, б) сложные.

Простое — правоотношение, в котором имеется одно субъективное право и одна обязанность (например, договор займа). Сложное — правоотношение, в котором имеется несколько прав и несколько обязанностей. Большинство гражданских правоотношений являются сложными (например, договор купли-продажи).

4. **Организационные** гражданские правоотношения. Выступают в единичном виде. Они очень разнообразны. Этот вид правоотношений является предпосылкой имущественных и личных неимущественных отношений (например, отношения, связанные с регистрацией предприятий; участие в учредительном договоре).

Также в связи с участием субъектов в деятельности различных организаций выделяют **корпоративные** правоотношения, а именно, участие акционеров в управлении акционерным обществом, вступление в кооперативы, хозяйственные общества и хозяйственные товарищества и участие в руководстве ими и т. д.

5. По способу удовлетворения интересов управомоченного лица: а) вещные, б) обязательственные.

Носитель вещного права имеет возможность непосредственно без содействия обязанных лиц воздействовать на вещь, в то время как лицо, обладающее обязательственным правом, получает такую возможность только при содействии обязанного лица.

Правоспособность и дееспособность граждан

1. Понятие и содержание гражданской правоспособности

Чтобы участвовать в гражданском обороте граждане должны обладать гражданской правоспособностью и гражданской дееспособностью. Именно через эти категории раскрывается правовое положение физических лиц.

Гражданская правоспособность — это признаваемая правом способность иметь гражданские права и нести обязанности. Другими словами, **гражданская правоспособность** — это способность лица быть носителем гражданских прав и обязанностей.

Она присуща человеку как социальному существу и не зависит от его возраста, умственных способностей, состояния здоровья, образования, расы, вероисповедания, образования, пола и т. д. Гражданская правоспособность признается **равной** за всеми гражданами России. Она **неотчуждаема**: сделки, направленные на ограничение гражданской правоспособности ничтожны (п. 3 ст. 22 ГК РФ). Исключения возможны на основании закона и лишь в строго определенных случаях (например, не-

допустимость коммерческой деятельности для государственных служащих; лишение права заниматься определенной деятельностью или занимать определенную должность как санкция за совершение преступления).

Гражданская правоспособность возникает в момент рождения и прекращается вместе со смертью.

Содержание гражданской правоспособности включает в себя широкий круг прав:

- иметь имущество на праве собственности,
- наследовать и завещать имущество,
- заниматься предпринимательской и любой другой, не запрещенной законом, деятельностью,
- создавать юридические лица,
- совершать любые сделки и участвовать в обязательствах,
- избирать место жительства,
- иметь авторские и иные, охраняемые законом, права на результаты интеллектуальной деятельности,
- иметь другие права.

Иностранцам и лицам без гражданства (апатридам) предоставляется **национальный режим** в наличии, приобретении и осуществлении гражданских прав и обязанностей, т. е. по общему правилу, правоспособность указанных субъектов приравнена к ГП российских граждан. Имеют место **две группы исключений**: 1. В целях государственной и общественной безопасности могут законом РФ ограничиваться права. Например, запрещено иностранцам занимать государственные должности; быть в составе экипажа морских и воздушных судов и т. д. 2. В порядке реторсии, т. е. ответной меры на действия других государств по ограничению правоспособности российских граждан на своей территории.

2. Понятие и содержание гражданской дееспособности

Гражданская дееспособность — это способность своими действиями вызывать правовое воздействие, в особенности приобретать права и создавать обязанности. К примеру, гражданская дееспособность предоставляет возможность посредством своих действий заключать сделки; возможность нести ответственность за неправомерные действия, за причинение вреда физическому лицу либо ущерба чужому имуществу, нести ответственность за нарушение обязательства и т. д.

Гражданская дееспособность возникает в полном объеме:

- а) с достижением возраста 18 лет (с момента совершеннолетия);
- б) со времени вступления в брак до достижения возраста 18 лет, в случаях, когда это допускается законом;
- в) при объявлении органами опеки и попечительства или суда несовершеннолетнего эмансипированным (полностью дееспособным). Эмансипированным может быть объявлен несовершеннолетний, достигший 16 лет, если он работает по трудовому договору или с согласия родите-

лей, усыновителей или попечителя занимается предпринимательской деятельностью (ст. 27 ГК РФ).

По общему правилу, гражданская дееспособность не может быть ограничена. Ограничение гражданской дееспособности возможно только по решению суда в двух случаях (ст. 29, 30 ГК РФ):

1. По причине психического расстройства, когда гражданин не понимает значение своих действий или не может руководить ими. Над таким физическим лицом устанавливается опека, и сделки от его имени производит опекун.

2. Если гражданин вследствие злоупотребления алкоголем или наркотическими средствами ставит семью в тяжелое материальное положение. В данном случае над лицом устанавливается попечительство. Ограничение гражданской дееспособности выражается, главным образом, в том, что лишь с одобрения попечителя ограниченно дееспособное лицо может совершать сделки (за исключением мелких бытовых), получать доходы и распоряжаться ими.

Юридические лица

1. Понятие и признаки юридического лица

Юридическое лицо — это организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде (ст. 48 ГК РФ).

Юридическому лицу присущи следующие признаки:

1. **Организационное единство.** Данная характеристика отражает: а) юридические лица действуют на основе учредительных документов. Это может быть Устав, положение или на основе самого закона, например, в отношении бюджетных организаций; б) юридические лица обладают задачами, целями деятельности и самостоятельным предметом деятельности. Нет юридических лиц, которые действуют без цели; в) у юридических лиц имеется структура органов управления. Органы управления можно классифицировать по различным критериям. По порядку образования:

- назначенные,
- выборные.

По способу управления:

- единоличные,
- коллегиальные.

По кругу решаемых вопросов:

- высшие органы управления (например, общее собрание акционеров в АО),
- исполнительные органы управления,
- ревизионные.

Таким образом, принцип организационного единства охватывает, прежде всего, управленческую сферу.

2. Имущественная обособленность. Этот признак выражается в следующих основных характеристиках: а) за юридическими лицами имущество закрепляется в определенном правовом режиме: это может быть право собственности, право хозяйственного ведения или право оперативного управления; б) она отражается в ряде документов бухгалтерского учета и учетности. Это самостоятельный баланс и смета, различные счета (расчетные и текущие счета, валютные счета и др.).

3. Самостоятельная имущественная ответственность. Выражается в том, что все юридические лица несут от своего имени имущественную ответственность по обязательствам (ст. 56 ГК РФ), например, перед кредиторами или работниками организации. Они могут быть истцами и ответчиками в суде.

4. Возможность выступать в гражданском обороте от своего имени, то есть возможность самостоятельно приобретать гражданские права и нести обязанности. Каждое юридическое лицо имеет свое наименование, которое определяется в учредительных документах. Наименование юридических лиц должно содержать указание на его организационно-правовую форму, а в некоторых случаях обозначать и характер деятельности (п. 1 ст. 54 ГК РФ).

2. Возникновение и прекращение деятельности юридических лиц

Можно выделить два способа создания юридических лиц: распорядительный и добровольный.

Распорядительный способ характеризуется тем, что решение об организации исходит извне, от компетентных органов, как правило, собственников имущества, закрепляемого за юридическим лицом, или уполномоченного им органа. Так создаются государственные и муниципальные унитарные предприятия, учреждения.

Добровольные способы: а) разрешительный, когда требуется предварительное согласие органов публичной власти на создание юридического лица (например, при создании ассоциаций или союзов); б) нормативно-явочный, который исключает необходимость получения предварительного согласия от органов публичной власти на создание юридического лица. Таким способом создается большинство организаций, в том числе хозяйственные общества и товарищества.

Процесс создания юридического лица состоит из двух этапов.

1. Фактическое создание юридического лица. Оно учреждается по решению собственника имущества или уполномоченного им органа (например, таким образом создаются государственные и муниципальные унитарные предприятия, учреждения) или создается на основании **учредительного договора**. Примерами могут служить все коммерческие организации корпоративного типа (хозяйственные общества и товарище-

ства, производственные кооперативы). Их учредители согласовывают и принимают учредительный договор. По данному соглашению стороны обязуются, прежде всего, образовать юридическое лицо, определить порядок участия каждого субъекта в его организации, форму и объем передачи ему своего имущества, участие в его деятельности. Кроме того, юридическое лицо может быть создано одним лицом, которое принимает Устав и руководствуется его положениями.

2. Государственная регистрация юридического лица. Это акт уполномоченного федерального органа исполнительной власти, осуществляемый посредством внесения в государственный реестр сведений о создании, реорганизации и ликвидации юридических лиц, а также иных сведений о юридических лицах в соответствии с настоящим Федеральным законом (ст. 1 Федерального закона «О государственной регистрации юридических лиц»).

Государственная регистрация осуществляется исключительно федеральным органом исполнительной власти в срок не более чем 5 рабочих дней со дня предоставления документов. Место государственной регистрации устанавливается в зависимости от места нахождения постоянно действующего исполнительного органа организации, а в случае его отсутствия — по месту нахождения иного органа или лица, имеющего право действовать от имени юридического лица без доверенности (п. 2 ст. 8 ФЗ).

Момент государственной регистрации определяется внесением регистрирующим органом соответствующей записи в государственный реестр. Основанием для внесения этой записи является решение соответствующего федерального органа исполнительной власти о государственной регистрации. Не позднее одного рабочего дня с момента государственной регистрации регистрирующий орган обязан выдать (направить) заявителю документ, подтверждающий факт внесения записи в государственный реестр.

Отказ в государственной регистрации возможен в двух случаях (ст. 23): а) непредставления определенных Федеральным законом необходимых для государственной регистрации документов; б) представления документов в ненадлежащий регистрирующий орган.

Решение об отказе в государственной регистрации должно быть принято не позднее чем 5 рабочих дней со дня предоставления документов в регистрирующий орган. Данное решение может быть обжаловано в судебном порядке.

Юридическое лицо считается созданным с момента его государственной регистрации (п. 2 ст. 51 ГК РФ).

Прекращение деятельности юридического лица. Различают два вида: реорганизацию (ст. 57 ГК РФ) и ликвидацию (ст. 61 ГК РФ).

Ликвидация юридического лица — это прекращение деятельности юридического лица, без возникновения новых юридических лиц.

Реорганизация юридического лица — это его прекращение, влекущее возникновение новых организаций или изменение организационно-правовой формы существующей организаций. Реорганизация может проходить в следующих формах: слияние, присоединение, разделение, выделение, преобразование (см. ст. 57 ГК РФ).

Основное отличие реорганизации от ликвидации заключается в том, что в первом случае возникает правопреемство, то есть переход прав и обязанностей от одного юридического лица (как правило, прекращающего свою деятельность) к другим вновь созданным организациям, а во втором — правопреемство отсутствует.

3. Виды юридических лиц

Классифицировать юридические лица можно по самым различным критериям.

1. В зависимости от целей создания и деятельности различаются **коммерческие и некоммерческие организации**. Коммерческими называют такие юридические лица, целью которых является извлечение прибыли путем осуществления любой, не запрещенной законом деятельности. Некоммерческими называют организации, которые не преследуют извлечение прибыли в качестве основной цели и не распределяют полученную прибыль между участниками (ст. 50 ГК). Кроме того, различна характеристика правоспособности: у коммерческих юридических лиц общая (универсальная) правоспособность, а у некоммерческих — специальная (ограниченная). Большие отличия существуют в предусмотренных законами организационно-правовых формах тех и других.

К коммерческим юридическим лицам относятся хозяйственные общества (акционерное общество, общество с ограниченной ответственностью и общество с дополнительной ответственностью), хозяйственные товарищества (полные товарищества и товарищества на вере), производственные кооперативы (артели), государственные и муниципальные унитарные предприятия.

К некоммерческим юридическим лицам относятся общественные и религиозные организации (объединения), учреждения, потребительские кооперативы, объединения юридических лиц (ассоциации и союзы), благотворительные и иные фонды, а также другие организационно-правовые формы, предусмотренные федеральными законами.

2. В зависимости от правового режима имущества юридических лиц можно выделить: **субъекты права собственности** (хозяйственные товарищества и общества, кооперативы и все некоммерческие организации, кроме учреждений); **субъекты права хозяйственного ведения** (государственные и муниципальные унитарные предприятия); **субъекты права оперативного управления** (казенные предприятия, учреждения).

3. В зависимости от характера прав учредителей (участников) на имущество юридического лица организации делятся на четыре вида:

— организации, на имущество которых учредители не сохраняют никаких прав. Это все виды некоммерческих организаций, кроме некоммерческих партнерств;

— организации, на имущество которых учредители сохраняют обязательственные права. Это товарищества и общества, кооперативы, некоммерческие партнерства;

— организации, на имущество которых учредители сохраняют право хозяйственного ведения. Это дочернее предприятие;

— организации, на имущество которых учредители сохраняют право собственности. Это учреждения, государственные и муниципальные унитарные предприятия, казенные предприятия.

4. По способу создания юридические лица делятся на **организации (объединения, союзы) и учреждения**. В тех случаях, когда двое или более лиц объединяются для достижения имущественными и личными усилиями известной цели, речь идет об **организации или объединении лиц**. Такovy все виды хозяйственных обществ и товариществ, кооперативы, общественные и религиозные организации, основанные на членстве; некоммерческие партнерства; объединения юридических лиц. Когда один или несколько учредителей обособляют часть своего имущества и целевым назначением передают его создаваемому субъекту для решения каких-либо задач, не связанных напрямую с личными интересами учредителей, то такое юридическое лицо именуется **учреждением**.

Объекты гражданских прав

1. Понятие и виды объектов гражданских прав

Объектом гражданского правоотношения (или объектом гражданского права) является то, что в соответствии с его содержанием служит средством удовлетворения интереса управомоченного лица. Объектом гражданского правоотношения является благо, на которое направлены субъективные права и соответствующие ему обязанности с целью удовлетворения интереса управомоченного лица.

В соответствии со статьей 128 Гражданского кодекса РФ к объектам гражданских прав относятся (исходя из целевого назначения и правового режима):

1. **Имущество**, в том числе: а) вещи, включая деньги и ценные бумаги; б) имущественные права; в) имущественные обязанности, например, наследственная масса, которая складывается не только из вещей, имущественных прав (активов), но и имущественных обязанностей (пассивов).

2. **Действия** как объекты обязательственных правоотношений: работы и услуги.

3. **Результаты интеллектуального и духовного творчества**, в том числе исключительные права на них (интеллектуальная собственность). Это объекты гражданских отношений, охраняемые, в частности, нормами авторского, патентного права.

4. **Нематериальные блага:** жизнь, здоровье, честь, доброе имя, достоинство личности, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна и другие блага, принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона, неотчуждаемы и непередаваемы иным способом (ст. 150 ГК РФ).

5. **Информация:** служебная или коммерческая тайна, в частности, ноу-хау (как разновидность охраноспособной коммерческой информации).

2. Вещи как объекты гражданских прав и их классификация

Самым распространенным объектом гражданских правоотношений являются **вещи**. Вещи — это предметы природы или результаты труда, исключительно телесные предметы. Объектами гражданских прав могут быть только те вещи, по поводу которых существуют экономические отношения, а именно, те вещи, которые способны удовлетворять какую-либо потребность человека.

В законодательстве выделяются следующие юридически значимые классификации.

1. **По оборотоспособности вещи**, то есть по уровню потенциальной возможности объекта находиться в гражданском обороте, законодатель подразделяет вещи:

а) на объекты, имеющие **свободное хождение** в гражданском обороте. Таких вещей большинство;

б) на объекты, **ограниченные в обращении**. Ограничения касаются двух аспектов: сужения числа, потенциального круга обладателей данных вещей или распоряжающихся ими (например, в отношении права пользования природными ресурсами территориальных вод, континентального шельфа и экономической зоны Российской Федерации); возможность использовать объекты в обороте лишь по специальному разрешению. (Например, в соответствии со статьей 141 ГК РФ специальным законом определяется порядок совершения сделок с валютными ценностями; на объекты, полностью изъятые из оборота (например, различные виды вооружения, ядерная энергия, участки недр и др.). Собственником объектов данной группы выступает государство, в некоторых случаях, субъекты РФ.

2. Другое деление вещей — **движимые и недвижимые вещи**.

К **недвижимости** относятся земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты и все, что прочно связано с землей, то есть объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно, в том числе леса, многолетние насаждения, здания, сооружения. Кроме того, к недвижимым вещам законодатель отнес «подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего водного плавания, космические объекты» (ст. 130 ГК РФ). Представленный перечень не является исчерпывающим, законом могут быть предусмотрены и другие объекты, которые по правовому режиму

будут относиться к недвижимости. Вещные права на недвижимые вещи, ограничения этих прав, их возникновение, переход и прекращение подлежат государственной регистрации в Едином государственном реестре учреждениями юстиции (п. 1 ст. 131 ГК РФ; Федеральный закон «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» от 17 июня 1997 г. // СЗ РФ. 1997. № 30. Ст. 3594).

Все иные вещи, не отнесенные законодателем к недвижимости, признаются **движимым имуществом**.

3. Особой разновидностью недвижимого имущества являются **имущественные комплексы**. Имущественный комплекс — это совокупность различных объектов гражданского права, выступающая в гражданском обороте как одно единое целое (как единичный объект).

К имущественным комплексам законодатель относит предприятие и кондоминиум.

А. Термин «предприятие» может иметь два значения в юридическом смысле:

— обозначать имущественный комплекс, то есть выступать в качестве объекта гражданских правоотношений;

— указывать на субъекта гражданского права. Таковыми являются государственные и муниципальные унитарные предприятия, казенное предприятие.

Предприятие как объект гражданского права — это имущественный комплекс, в состав которого входят как движимые, так и недвижимые вещи, имущественные права и обязанности (долги), информация (в частности, служебная и коммерческая тайна), интеллектуальная собственность, в том числе права на обозначения, индивидуализирующие предприятие, его продукцию, работы и услуги (фирменное наименование, товарные знаки, знаки обслуживания) (ст. 132 ГК РФ).

Б. Кондоминиум — это комплекс недвижимого имущества, включающий земельный участок и расположенное на нем жилое здание, в котором отдельные жилые помещения находятся в частной (или публичной) собственности конкретных владельцев, а остальные части — в их общей долевой собственности (см.: ч. 8 ст. 1 Закона РФ «Об основах федеральной жилищной политики»; ч. 5 ст. 1, ст. 5 Закон РФ «О товариществах собственников жилья»).

4. Следующая классификация вещей: **индивидуально определенные и родовые вещи**. Основные отличия:

а) индивидуально определенная вещь обладает исключительно только ей присущими характеристиками (индивидуализирующей категорией), позволяющими ее выделить среди других вещей. Она является «единственной в своем роде». Примеры: картина, рисунок, художественное произведение и т. д., то есть любое произведение науки, литературы или искусства. Другие примеры: здание, транспортное средство, билет, жетон, денежная купюра и иные вещи, имеющие идентификационные номера; недвижимое имущество.

Родовые вещи рассматриваются как то или иное обозначенное количество «вещей одного и того же рода»; вещи, имеющие для практического применения схожие, идентичные признаки. Примеры: 25 тонн апельсинов или других фруктов определенного сорта, 25 автомобилей «Лада», вышедших с конвейера и т. д.;

б) индивидуально определенная вещь юридически незаменима. Таким образом, в случае гибели (порчи) такой вещи должник может лишь компенсировать убытки (статьи 398, 416 ГК), поскольку предоставить аналогичную вещь невозможно (исполнить обязательство в натуре). В свою очередь, родовые вещи юридически заменимы: потеря (утрата) одних вещей позволяет заменить их на аналогичные, подобные вещи.

Юридическое значение данного деления и в том, что предметом одних сделок могут быть лишь вещи, определяемые родовыми признаками (например, в договорах займа вещей), а в других — только индивидуально определенные вещи (например, договоры аренды, безвозмездного пользования, хранения и другие).

5. В зависимости от возможности или невозможности раздела вещи в натуре без изменения ее первоначального назначения вещи могут быть

а) **делимыми**, например, крупа, мука, сахарный песок и т. д.;

б) **неделимыми**, например, транспортное средство, компьютерный монитор, однокомнатная квартира и т. д. (ст. 133 ГК).

Кроме того, в соответствии со статьей 134 ГК РФ к неделимым вещам (в правовом значении) относятся сложные вещи.

Сложной вещью признается совокупность разнородных вещей, которые образуют единое целое, позволяющее их использовать как одну вещь по общему назначению. Например, сложными вещами (а значит, в юридическом отношении неделимыми) являются предприятия как имущественные комплексы, столовые или мебельные гарнитуры, коллекции, сервизы и т. д.

Юридическое значение данного деления проявляется:

во-первых, применительно к разделу общей собственности, то есть собственности двух или более лиц. В частности, если вещь неделима, то она передается одному из сособственников, другим же сособственникам выплачивается соразмерная денежная компенсация (ст. 252 ГК);

во-вторых, в отношении характера ответственности (обязанности). При неделимости предмета обязательства возникает солидарная ответственность, при делимости — долевая (п. 1 ст. 322 ГК).

6. Другой юридически значимой классификацией является деление вещей на а) **главную вещь**; б) **принадлежность**; в) **составную часть**; г) **запасную часть**.

Вещь, предназначенная для обслуживания другой, главной вещи и связанная с ней общим хозяйственным назначением, называется **принадлежностью**. Примерами могут служить футляр для видеокамеры, надворные постройки и сараи жилого дома, рама картины, весла для лодки

и другие. Юридическое значение данной классификации заключается в том, что принадлежность следует судьбе главной вещи (ст. 135 ГК).

Если принадлежность связана с главной вещью общим хозяйственным назначением, то **составная часть** связана с главной конструктивно, поэтому без главной вещи составная часть выполнять свое непосредственное хозяйственное назначение не может (аналогичное правило можно отнести и к функционированию главной вещи без составной вещи). Примеры составной части: велосипедная рама, фары и стекла автомобильных транспортных средств и другие.

Запасная часть предназначена для замены в случае утраты (поломки) составной части главной вещи. Примеры: запасное колесо автотранспортного средства, дополнительный стержень для шариковой ручки и другие.

Юридическое значение данной классификации: если главная вещь должна передаваться со всеми ее составными частями (ст. 479 ГК), то запасные части должны передаваться только по специальному или дополнительному соглашению об этом.

7. В зависимости от способности той или вещи сохранять свои натуральные свойства в процессе ее эксплуатации на протяжении относительно длительного времени вещи делят на:

а) **потребляемые** (например, продукты питания, горючие материалы и другие);

б) **непотребляемые** (например, производственные станки, механизмы, оборудование, сооружения и т. п.).

Юридическое значение данного деления. Эта классификация влияет на установление правового режима вещи, в частности, по срокам условиям хранения, срокам годности, службы или эксплуатации вещи и т. д.; возможности потребляемой или непотребляемой вещи становится предметом того или иного гражданско-правового соглашения. К примеру, предметом договора аренды может быть только непотребляемая индивидуально-определенная вещь (ст. 607 ГК).

8. В результате использования тех или иных вещей могут появиться новые вещи: **плоды, продукция и доходы** (ст. 136 ГК).

Плоды — это продукты органического (естественного) развития вещи, например плоды фруктовых деревьев, потомство домашних животных, парное молоко и другие.

Продукция — это предметы, полученные в результате хозяйственного (технологического) использования вещи.

Доходы — это денежные средства или иные материальные ценности, полученные в результате использования вещи в гражданском обороте, например, проценты по банковским депозитным вкладам, арендная плата, средства от реализации продукции и т. п.

Юридическое значение представленной классификации заключается в том, что в соответствии со статьей 136 ГК РФ плоды, продукция и доходы, полученные в результате использования имущества, принадлежат лицу, использующему это имущество на законном основании, если

иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором об использовании этого имущества.

9. Отдельной разновидностью вещей (в юридическом значении) являются животные. Юридическое значение выделения данной группы одушевленных вещей заключается в трех основных моментах:

во-первых, законом устанавливается, что к животным применяются общие правила об имуществе, а значит, животные могут становиться предметом гражданско-правовых сделок: купли-продажи, мены, дарения, завещания и т. п.;

во-вторых, при осуществлении прав не допускается жестокое обращение с животными, противоречащее принципам гуманности (ст. 137 ГК).

в-третьих, ГК РФ предусматривает возможность выкупа домашних животных при ненадлежащем обращении с ними. Цена выкупа определяется соглашением сторон, а в случае спора — судом (ст. 241).

Осуществление и защита гражданских прав

1. Осуществление гражданских прав и исполнение обязанностей

Субъективное право предоставляет управомоченному лицу возможность выбора определенного правомерного поведения с целью достижения желаемого результата (блага). С момента реализации этих возможностей — совершения реальных, конкретных действий — начинается (возникает) осуществление субъективного права.

Осуществление гражданских прав — это реализация управомоченным лицом тех возможностей, которые составляют содержание принадлежащего ему субъективного гражданского права.

Способы осуществления субъективного гражданского права в науке делят на фактические и юридические. **Фактические способы** осуществления субъективного гражданского права — это определенная система действий наделенного правом лица, не обладающих признаками сделок или иных юридически значимых действий. Пример — использование вещи по назначению.

Юридические способы осуществления субъективного гражданского права — это определенная система действий наделенного правом лица, обладающих признаками гражданско-правовых сделок или иных юридически значимых действий. Примерами служат любые виды сделок.

Исполнение субъективной гражданской обязанности — это воздержание от запрещенных действий либо осуществление обязанным субъектом действий, которые составляют содержание обязанности.

2. Защита гражданских прав

Право на защиту предоставляет возможность ее обладателю: — совершать дозволенные законодательством действия в фактическом порядке, которые направлены на охрану его личных и имуществен-

ных прав (самозащита гражданских прав), например, строительство забора вокруг дачного участка, создание службы экономической безопасности хозяйствующим субъектом с целью пресечения промышленного шпионажа, введение организацией для некоторых объектов интеллектуальной собственности и определенной информации режима коммерческой тайны;

— самостоятельно, без обращения за защитой права в соответствующие судебные, государственные или муниципальные органы, применять к нарушителю гражданского права те или иные допускаемые законодательством юридические средства правоохранительного характера (меры оперативного характера), например, одностороннее расторжение договора по тем основаниям, которые закреплены в самом договоре;

— обращаться по рассматриваемому вопросу в суд, арбитражный суд или третейский суд в зависимости от установленной процессуальным законодательством подсудности тех или иных дел (п. 1 ст. 11 ГК), а также к иным компетентным государственным органам с требованиями применить к нарушителю соответствующие меры по защите нарушенного права (п. 2 ст. 11 ГК).

Способы защиты гражданских прав. Способы защиты гражданских прав — это закрепленные или санкционированные законодательством материально-правовые меры принудительного характера, посредством которых может быть осуществлено устранение нарушений права, восстановление (признание) права и (или) компенсация потерь, вызванных нарушением права.

ГК РФ в ст. 12 называет одиннадцать способов защиты субъективного гражданского права: признание права; восстановление положения, существовавшего до нарушения права, и пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения; признание оспори-мой сделки недействительной и применение последствий ее недействительности, применение последствий недействительности ничтожной сделки; признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления; самозащита права; присуждение к исполнению обязанности в натуре; возмещение убытков; взыскание неустойки; компенсации морального вреда; прекращение или изменение правоотношения; неприменение судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону. Этот перечень не является исчерпывающим. Законом могут быть предусмотрены и другие способы защиты.

Законодатель обозначил в ст. 12 ГК РФ такие способы защиты гражданских прав, которые носят универсальный характер, а значит, могут быть использованы для защиты, за некоторыми исключениями, любого субъективного права. К иным способам защиты относятся специальные способы защиты. Их предназначение: защита только конкретных видов гражданских прав либо защита от определенных нарушений. Например — самостоятельные способы защиты прав учредителей (участников)

юридических лиц, собственника имущества (титульного владельца), кредитора в обязательстве (в частности, взимание процентов за пользование чужими денежными средствами) и т. д.

Какой способ следует или целесообразно применить зависит от характера охраняемого материального права, от существа правоотношений, самого способа защиты или субъекта гражданского права.

Способы защиты гражданских прав можно классифицировать по различным критериям.

1. **По методам осуществления** видами будут являться: а) предъявление иска в суд общей юрисдикции, арбитражный суд, вынесение спора на рассмотрение третейского суда; б) обращение к государственным органам; в) самостоятельное применение средств защиты (меры оперативного воздействия на правонарушителя, самозащита гражданских прав).

2. **По сфере применения** можно выделить универсальные и специальные способы защиты гражданских прав (рассмотрены выше).

3. **По юридической природе** (по основаниям применения, социальному назначению, функциям, принципам реализации и т. д.) — меры защиты и меры ответственности. К последним относятся возмещение убытков, взыскание неустойки и компенсация морального вреда. Все остальные указанные в ст. 12 ГК способы защиты будут являться примерами мер защиты.

4. **По характеру последствий (результату) применения** способы защиты гражданских прав можно сгруппировать на следующие виды: а) которые направлены на подтверждение защищаемого права либо прекращение (изменение) обязанности; б) цель которых — пресечение правонарушения или возможного нарушения субъективного гражданского права; в) которые служат восстановлению нарушенных прав и (или) компенсации возникшего в связи с нарушением права ущерба или вреда.

5. **По юридическому содержанию, формам и основаниям применения** среди способов защиты гражданских прав можно выделить: а) меры правоохранительного характера, осуществляемые судебными, государственными или иными компетентными органами; б) юридические меры оперативного воздействия на правонарушителя; в) самостоятельные действия управомоченного субъекта в отношении правонарушителя (самозащита гражданских прав).

Сделки

1. Понятие и виды сделок

Сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей (ст. 153 ГК).

Признаки сделки: а) сделки признаются действиями. Совершение, исполнение сделки всегда связано с волей физического или юридичес-

кого лица. Должно быть соответствие между волей и волеизъявлением. Волеизъявление — это воля лица, которая выражена вовне: либо в виде документа, публичного заявления и т. д.; б) сделка — это только правомерное юридическое действие; в) сделка — действие, сознательно направленное на достижение определенного правового результата.

Виды сделок:

1. В зависимости от того, воля скольких сторон выражена в сделке, выделяют: **односторонние, двухсторонние, многосторонние** сделки.

Двух- и многосторонние сделки именуются договорами. От «сторон в сделки» следует отличать понятие «участники сделки». Соотношение понятий: на стороне сделки могут быть несколько участников сделки, то есть понятие «сторона сделки» шире понятия «участники сделки».

В односторонней сделке выражена воля одной стороны, например, завещание. С началом правовой реформы конституируется тенденция к увеличению числа многосторонних сделок, например, учредительные договоры создания обществ, товариществ. Важное значение приобретает договор о совместной деятельности.

2. В зависимости от того односторонним или взаимным является предоставление товаров или услуг, выполнение работ выделяют: **возмездные и безвозмездные сделки**.

Безвозмездные такие сделки, где имеется одностороннее имущественное предоставление. **Возмездные** такие сделки, где имущественное предоставление одной стороны соответствует имущественному предоставлению другой стороны. Подавляющая часть сделок являются возмездными, например, договоры подряда, купли-продажи, аренды и другие. Безвозмездной передачей имущества или другого блага будет только такой акт, который не требует ответных мер, например, рекламы. В частности, от этого деления сделок на возмездные и безвозмездные зависит, будет ли сумма сделки обладываться налогом или нет.

3. В зависимости от характера оснований возникновения гражданско-правовых отношений (от соотношений плана и договора) выделяют: а) сделки, которые служат **единственным основанием** возникновения гражданских правовых отношений; б) сделки, которые **в совокупности с плановым заданием** служат основанием гражданско-правовых отношений. Так, на основании плана и договора осуществляется государственный заказ. В соответствии с Законом РФ «О поставках товаров и продукции для государственных нужд» от 28 мая 1992 года государственный заказ составляют два юридических факта: 1) план; 2) договор, например договор поставки или купли-продажи.

4. В зависимости от того насколько конкретно выражена в сделке ее правовая цель, то есть основание для заключения сделки, выделяют **каузальные и абстрактные** сделки.

Каузальные — это такие сделки, в которых, во-первых, основание выражено максимально конкретно и точно; а во-вторых, оно имеет значение для признания действительности сделки. Например, не вызыва-

ет вопросов цель заключения договора купли-продажи. Продавец желает получить определенную денежную сумму за передачу в собственность покупателю той или иной вещи.

В абстрактных сделках основание выражено слабо, но это не имеет юридического значения и не ставит вопроса о действительности сделки, поскольку оно несущественно для подобных юридических фактов. Примеры: периодические платежи по корсчетам; выдача векселя — ценной бумаги, выражающей безусловное и беспспорное денежное обязательство.

5. В зависимости от способа заключения сделки бывают **консенсуальные** и **реальные**.

Консенсуальная — сделка, которая считается заключенной с момента достижения сторонами соглашения по всем существенным условиям сделки и придания этому соглашению соответствующей формы, например договор подряда. **Реальная** — сделка, которая считается заключенной: а) с момента достижения соглашения по всем существенным условиям сделки; б) с момента передачи имущества. Например, договор займа — пока сумма не передана должник может не считать себя должником.

6. В зависимости от сроков сделки могут быть **обычные** и **условные**. Срок в сделке может быть: **определенным**, если известно, когда он наступит; **неопределенным**, если неизвестно в какой момент он должен наступить.

Совершенные под условием — это сделки, которые порождают предусмотренные ими права и обязанности или прекращают действие их на будущее время в зависимости от наступления или ненаступления определенного обстоятельства (условия), указанного в сделке. Условиями могут служить разнообразные события, обстоятельства (например, приезд родственников, перевод по службе и т. д.). Условие может быть выражено: в положительной форме (например, «если я буду принят в члены производственного кооператива»); в отрицательно форме (например, «если мой сын не приедет»).

Условие должно удовлетворять определенным требованиям:

а) поскольку условие может наступить лишь после совершения сделки, оно относится к будущему. Если событие наступило до совершения сделки или в момент совершения сделки, либо вообще не может наступить, условие не имеет юридической силы и условной сделки не будет;

б) обстоятельство не должно быть неизбежным, ибо в противном случае сделка из условной превратится в обычную. Если после совершения сделки условие стало неосуществимым (например, приезд сына невозможен, так как он погиб), сделка теряет условный характер;

в) условие не должно быть неправомерным.

7. Гражданским законодательством отдельно выделяются биржевые сделки. Это связано с их спецификой, особенностями: по месту заключения, по отношению к объекту, по способу совершения, по оформле-

нию. **Биржевой сделкой** является зарегистрированный биржей договор, заключаемый участниками биржевой торговли в отношении биржевого товара в ходе биржевых торгов (ст. 7 Закона РФ «О товарных биржах и биржевой торговле» от 20 февраля 1992 года // СЗ РФ. 1995. № 26). Законодатель выделяет следующие **виды биржевых сделок**:

— соглашения по взаимной передаче прав и обязанностей в отношении реального товара;

— форвардные сделки: соглашения по взаимной передачей прав и обязанностей в отношении реального товара с отсроченным сроком его поставки;

— фьючерсные сделки: соглашения по взаимной передачей прав и обязанностей в отношении стандартных контрактов на поставку биржевого товара;

— опционные сделки: соглашения по уступке прав на будущую передачу прав и обязанностей в отношении биржевого товара или контракта на поставку биржевого товара. Это сделки с условной покупкой или сделки с условной продажей имущества. Другими словами: одна из сторон уплачивает другой стороне вознаграждение (премию) и приобретает опцион, т.е. право на основании своего заявления до определенного дня отказаться от сделки или изменить ее первоначальные условия. В сделке с условной покупкой предусматривается условие о том, что покупатель предлагает право до определенного срока отказаться от принятия и оплаты товара (право отхода). Если же покупатель не сообщит в установленный срок об использовании права отхода, то продавец должен предоставить товар, а покупатель оплатить данный товар;

— иные сделки.

2. Форма сделки

Сделка может быть выражена:

а) в устной форме;

б) в письменной форме: простой письменной; нотариально заверенной; требующей государственной регистрации;

в) в конклюдентных действиях (например, покупка газет или прохладительных напитков через автоматические устройства; компостирование талонов на проезд);

г) молчанием сторон (например, при автоматическом продлении действия договора аренды на новый срок без изменения ее первоначальных условий).

Выбор формы зависит от суммы сделки, от срока, от субъектов и т. д. Устные сделки могут заключаться:

— между гражданами на сумму, не превышающую 10-кратного размера оплаты труда, если иное не установлено законом;

— когда сделки совершаются при самом их совершении с участием как граждан, так и организаций, например, в розничной купле-продаже;

— в иных случаях, когда законом или соглашением сторон не установлена письменная форма, например, при сдаче одежды в гардероб; арендные сделки между гражданами на срок не более 1 года.

Письменная форма сделки должна быть совершена путем составления документа, выражающего ее содержание и подписанного лицом или лицами, совершающими сделку, или должным образом уполномоченными ими лицами (ст. 160 ГК). Письменная форма заключения сделок может выражаться различными способами: составлением единого документа; обменом письмами, телеграммами, факсами с подписями контрагентов; выдачей различных расписок, долговых обязательств и т. д.

При несоблюдении письменной формы сделки возможны два варианта последствий (ст. 162 ГК):

а) если не соблюдена письменная форма сделки, в отношении которой сам закон устанавливает таковую, стороны могут приводить письменные и другие доказательства (за исключением свидетельских показаний) для признания ее действительной;

б) при несоблюдении письменной формы сделка может быть признана недействительной только в том случае, если такое последствие предусмотрено самим законом. Например, несоблюдение формы заключения договора залога, договора поручительства, письменной формы внешнеэкономической сделки влечет за собой их недействительность.

Нотариальная форма сделки требуется лишь в тех случаях, когда это прямо предусмотрено законом (например, завешание). Кроме того, любой договор по воле одной из сторон может быть нотариально заверен.

Когда предметом сделки являются наиболее важные объекты гражданского права, требуется ее государственная регистрация, в основном, это правило относится к земельным участкам и другому недвижимому имуществу.

3. Условия действительности сделок

Недействительные сделки

Необходимо 4 группы условий, чтобы сделку считать действительной:

1. Стороны сделки должны обладать дееспособностью на заключение соответствующих сделок.

2. Должна быть надлежащая форма заключения сделки.

3. Содержание сделки должно соответствовать законодательству, нормативным актам.

4. Должно быть соответствие между волей и волеизъявлением стороны в сделке.

Под недействительностью сделки понимается ненаступление в силу закона тех юридических последствий, которые стороны желали вызвать своими действиями при заключении сделки. Общее основание недей-

ствительности сделки — несоответствие сделки требованиям закона, указов Президента РФ или постановления Правительства РФ (ст. 168 ГК).

Кроме общего основания недействительности сделок законодатель выделяет специальные, которые фиксируют несоответствие критериев, характеристики того или иного элемента сделки требованиям гражданских правовых актов. Отклонение от требуемого может быть:

1. **В содержании сделки:** нарушение требований о непротиворечии целей сделки основам правопорядка и нравственности (ст. 169 ГК).

2. **В характеристике субъекта отношений:** вопросы неполной (ст. 175 ГК) или ограниченной дееспособности (ст. 176 ГК), недееспособности (ст. 172, 177 ГК) физического лица; вопросы деятельности юридического лица, выходящей за рамки установленной правоспособности (ст. 173 ГК).

3. **По форме сделки:** несоблюдение квалифицированной простой письменной, нотариальной формы или требования о ее государственной регистрации.

4. **В выражении в сделке воли субъекта,** то есть в несоответствии воли лица его волеизъявлению. К подобным сделка, имеющим порок воли, относятся:

— мнимые сделки, то есть совершенные без намерения создать соответствующие ей правовые последствия (ст. 170 ГК);

— притворные сделки, имеющие целью прикрыть другую сделку (ст. 170 ГК);

— сделки, заключенные без наличия соответствующих полномочий лица (ст. 174 ГК);

— сделки, совершенные под влиянием заблуждения, имеющего существенное значение. «Существенное значение имеет заблуждение относительно природы сделки либо тождества или таких качеств ее предмета, которые значительно снижают возможности его использования по назначению» (ст. 178 ГК).

— сделки, совершенные под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной (ст. 179 ГК).

— кабальные сделки, совершенные одним лицом на крайне невыгодных для себя условиях вследствие стечения тяжелых обстоятельств, чем другая сторона воспользовалась (ст. 179 ГК).

Недействительные сделки подразделяют на ничтожные и оспоримые. **Ничтожные сделки** — это абсолютно недействительные сделки, например, сделки, противоречащие основам правопорядка и нравственности. Они являются недействительными в силу закона и не требуют принятия по этому поводу специального судебного решения. В необходимых случаях суд лишь определяет последствия установления сделки ничтожной. **Оспоримые** — это относительно недействительные сделки, например, сделки, совершенные под влиянием заблуждения. Оспоримая сделка признается недействительной по решению суда либо с момента ее заключения, либо с момента вынесения решения суда.

4. Общие последствия недействительности сделок

Последствия признания сделки недействительной определяется судом в зависимости от того, какое условие действительности сделки было нарушено:

— **двусторонняя реституция**: стороны возвращают друг другу все, приобретенное по сделке в натуре, а если это невозможно — в виде денежной компенсации. Во всех случаях недействительности сделки, по общему правилу (п. 2 ст. 167 ГК), будет иметь место двусторонняя реституция: при нарушении формы сделки, в том числе, требуемой законом государственной регистрации, несоблюдение пределов правоспособности юридического лица, пределов полномочий на совершение сделки, совершение сделок недееспособными, в определенных случаях частично дееспособными, ограниченными в дееспособности, заключенные сделки под влиянием заблуждения, имеющего существенное значение;

— **односторонняя реституция**: только одна сторона (недобросовестная) возвращает все полученное по сделке другой (добросовестной), которая в свою очередь передает полученное или которое должна была получить по сделке, в доход государства. Это относится к сделкам, совершенным с целью, противной основам правопорядка и нравственности, если с умыслом действовала только одна сторона; в случае признания недействительными сделок, заключенных под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной или при стечении тяжелых обстоятельств;

— все, что стороны получили или должны были получить по сделке, взыскивается **в доход государства**.

Кроме того, к виновной стороне при указанных последствиях недействительности сделок могут быть обращены дополнительные имущественные последствия. Они выражаются в виде возмещения расходов, стоимости утраченного или поврежденного имущества.

Сроки исковой давности по недействительным сделкам. При применении последствий по ничтожным сделкам иск может быть предъявлен в течение 10 лет с момента исполнения сделки. Иск о признании оспоримой сделки недействительной может быть предъявлен в течение 1 года, с момента, когда истец узнал или должен был узнать об обстоятельствах, которые выступают основанием для признания сделки недействительной (ст. 181 ГК).

Представительство

1. Понятие представительства

Кроме понятий правоспособность, дееспособность и правосубъектность в науке гражданского права существует понятие трансдееспособность. **Трансдееспособность** — это возможность физических и юриди-

ческих лиц осуществлять свои гражданские права и обязанности через других граждан и организаций. Этой цели служит гражданско-правовой институт представительства. Гражданско-правовой институт представительства впервые был обозначен в древнеримском праве. Уже тогда юристы отмечали лично-доверительный (фидуциарный) характер данных правовых отношений, необходимое присутствие взаимного доверия сторон при сделке, и в частности, для заключения договора поручения.

Представительство — такое гражданское организационное правовое отношение, в силу которого правомерные в пределах данных полномочий юридические действия одного лица (представителя) от имени другого лица (представляемого) по отношению к третьим лицам влекут за собой возникновение, изменение или прекращение прав и обязанностей непосредственно для представляемого.

При представительстве имеет значение совершение представителем именно юридически значимых действий, а не фактических в силу соответствующего полномочия. **Полномочие** — это организационное субъективное право представителя выступать от имени представляемого.

Субъектный состав представительства: представляемый и представитель.

Представляемый — это лицо, которое дает другому полномочие на совершение от его (представляемого) имени определенных юридических действий. Любое физическое и юридическое лицо.

Представитель — это уполномоченное лицо, действующее от имени и в интересах представляемого. По общему правилу, в качестве представителя может выступать дееспособный гражданин, коммерческое и некоммерческое юридическое лицо, государственный либо муниципальный орган. Не могут быть представителями лица, не достигшие совершеннолетия, т.е. не обладающие дееспособностью в полном объеме. Исключения составляют два случая: а) с 14 лет в соответствии с полномочиями, вытекающими из трудового договора; б) с 16 лет в силу отношений членства в потребительских и производственных кооперативах и общественных организациях.

Лицо, с которым от имени и в интересах представляемого представитель заключает сделки или совершает другие юридические действия обозначается как **третье лицо**. В качестве третьего лица не могут выступать: а) сам представитель; б) субъекты, имеющие того же представителя, что и представляемый. Исключения составляют отношения коммерческого представительства.

Виды представительства: добровольное и обязательное представительство.

Добровольное представительство основывается на добровольном соглашении сторон, на договоре. Правоотношения складываются, в частности, в соответствии с одним из основных принципов гражданского права — свободой договора (ст. 421 ГК). Примерами подобных сделок являются договор поручения, агентский договор, выдача доверенности.

Разновидностью добровольного представительства является **коммерческое представительство**. Специфика заключается в том, что коммерческий представитель выражает интересы, волю предпринимателей при заключении ими договоров в сфере предпринимательской деятельности.

Обязательное представительство основывается на законе либо на административном акте уполномоченного на то государственного органа или органа местного самоуправления. Например, Семейный кодекс РФ устанавливает: родители являются законными представителями своих детей до 18 лет. Полномочия родителей определены самим законом. Примером представительства, установленного административным актом, будет являться назначение опекуна или попечительства органами местного самоуправления.

2. Доверенность

Доверенность — это письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом (доверителем, представляемым) другому лицу (поверенному, представителю) для представительства перед третьими лицами (п. 1 ст. 185 ГК). Доверенность является примером односторонней сделки, то есть в данном документе проявляется воля одного лица. Представляемый реализовывает лишь свои права.

Доверенность — это письменный уполномочие, поэтому доверенность должна быть совершена исключительно в письменной форме. Когда выдается доверенность на совершение сделок, требующих нотариального удостоверения, уполномочие также должно быть нотариально удостоверено. В некоторых случаях, перечень которых расширительному толкованию не подлежит, доверенность может удостоверяться не нотариусом, а иными должностными лицами в строго определенных случаях.

По содержанию и объему полномочий различают следующие виды доверенностей:

Разовые — доверенности на совершение одного юридического действия, например, на получение зарплаты за месяц.

Специальные — доверенности на совершение ряда однородных юридически значимых действий, например ведение арбитражных, судебных дел юристом.

Генеральные (общие) — доверенности на совершение широкого круга юридических действий, например уполномочие на управление имуществом доверителя.

Доверенность — **срочный** документ. Ее срок не может превышать **трех лет**. Исключение составляет нотариально удостоверенная доверенность, выдаваемая для совершения сделок и иных юридических действий за границей. Если эта доверенность не ограничена в сроке самим представляемым.

Когда срок в доверенности не указывается, она считается выданной на один год.

Сроки в гражданском праве. Исковая давность

В правовом значении срок — это определенный юридический факт, с которым законодатель связывает возникновение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

Сроки можно классифицировать по различным основаниям.

1. От субъекта установления различают:

а) судебные сроки, то есть сроки установленные судом, например, в соответствии со ст. 152 ГК РФ это срок для опубликования опровержения сведений, порочащих честь и достоинство гражданина;

б) нормативно-правовые сроки, то есть зафиксированные в законах или иных нормативно-правовых актах. Например, в законе РФ «Об авторском праве и смежных правах» предусмотрено, что авторское право действует в течение всей жизни автора (соавторов) и 70 лет после смерти автора или последнего из соавторов.

в) договорные, то есть определенные соглашением сторон, например, сроку исполнения той или иной обязанности.

2. По твердости закрепления в правовых актах различают:

а) императивные (строго обязательные) сроки, то есть те, которые не могут быть изменены соглашением сторон. Например, максимальный срок действия доверенности не может превышать трех лет (ст. 186 ГК);

б) диспозитивные сроки. Хотя они и устанавливаются нормативно-правовыми актами, но могут быть изменены контрагентами в их договорных отношениях. Если диспозитивные сроки не меняются сторонами, то применительно к их отношениям они автоматически становятся обязательными.

3. По назначению различают:

а) сроки возникновения гражданских прав и обязанностей;

б) сроки осуществления гражданских прав и исполнения гражданских обязанностей (сроки существования гражданских прав и обязанностей);

в) сроки защиты гражданских прав. Это периоды времени, в течении которых нарушенное или оспариваемое право подлежит защите.

Среди сроков защиты гражданских прав выделяют претензионные, гарантийные и сроки исковой давности.

Претензионные — это сроки, в течение которых управомоченное лицо обязано до обращения в суд предъявить нарушителю претензию об удовлетворении своих требований в добровольном порядке. Как правило, претензионные сроки установлены законом в транспортных обязательствах.

Гарантийные сроки — это периоды времени, в течение которых продавец (изготовитель, услугодатель) несет ответственность перед покупателем (заказчиком) за ненадлежащее качество товара (работы, услуги).

Исковая давность — это срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено (ст. 195 ГК).

Сроки исковой давности и порядок их исчисления (ст. 200—204 ГК) не могут быть изменены соглашением сторон. При наличии пропуска срока исковой давности суд обязан принять исковое заявление к своему рассмотрению. Оно рассматривается судом по существу с выяснением всех обстоятельств дела, в том числе причин пропуска срока исковой давности, наличия или отсутствия оснований для перерыва, приостановления или восстановления срока исковой давности. Суд может отказать в исковых требованиях только в случае заявления ответчика об истечении срока исковой давности, предъявленного до момента вынесения судом конкретного решения по делу.

В исключительных случаях, когда суд признает уважительной причину пропуска срока исковой давности, связанным с личностью истца (тяжелая болезнь, беспомощное состояние, неграмотность и т. д.), нарушенное право гражданина подлежит защите. Причины пропуска могут признаваться уважительными, если они имели место в последние шесть месяцев срока давности, а если этот срок равен шести месяцам или менее шести месяцев — в течение срока давности (ст. 205 ГК).

Общий срок исковой давности установлен в три года. Законодатель предусматривает и специальные сроки исковой давности. Они могут быть более или менее общего срока исковой давности. Например, иск о признании оспоримой сделки недействительной может быть предъявлен в течение 1 года, а иск о применении последствий недействительности ничтожной сделки — в течение 10 лет.

В строго установленных исключительных случаях сроки исковой давности не применяются. Так, исковая давность не распространяется на:

а) требования о защите личных неимущественных прав и других нематериальных благ, кроме случаев, предусмотренных законом;

б) требования вкладчиков к банку о выдаче вкладов;

в) требования о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью граждан. Однако требования, предъявленные по истечении трех лет с момента возникновения права на возмещение такого вреда, удовлетворяются за прошлое время не более чем за три года, предшествовавшие предъявлению иска;

г) требования собственника или иного владельца об устранении всяких нарушений его права, хотя бы эти нарушения не были соединены с лишением владения (ст. 304 ГК);

д) иные требования в случаях, установленных законом (ст. 208 ГК).

Право собственности и другие вещные права

1. Право и содержание права собственности

**в Российской Федерации: частная, государственная
и муниципальная собственность**

Собственность представляет собой отношение между людьми по поводу вещей, которые заключаются в присвоении или в принадлежно-

сти материальных благ одним лицам и соответствующее отчуждение этих благ от всех других лиц. Право собственности закрепляет принадлежность имущества определенным субъектам, определяет правомочия собственника, предусматривает необходимые для реализации этих правомочий средства защиты.

Таким образом, право собственности в объективном смысле — это совокупность гражданско-правовых норм, регулирующих отношения по владению, пользованию и распоряжению имуществом.

В свою очередь, право собственности в субъективном смысле — это мера возможного поведения собственника по владению, пользованию и распоряжению имуществом своей волей и в своем интересе в пределах установленного государством правопорядка.

Праву собственности, как и всем без исключения вещным правам свойствен их абсолютный характер. Это выражается в том, что владелец вещи может самостоятельно воздействовать на вещь; ему противостоит не конкретный субъект, а неопределенный круг лиц и все они обязаны воздерживаться от нарушений его субъективного вещного права. Законодательством предусмотрены и специальные способы защиты: виндикационный и негаторный иски, иск о признании лица обладателем вещного права (они рассматриваются в отдельном параграфе данной главы).

Содержание права собственности раскрывается через совокупность правомочий собственника, каждое из которых обладает определенной самостоятельностью:

а) право владения — это наличия вещи в хозяйстве управомоченного лица, возможность фактического обладания вещью;

б) право пользования — это возможность эксплуатации имущества, извлечения из него полезных свойств;

в) право распоряжения — это возможность своей волей и в своем интересе совершать действия, определяющие юридическую судьбу имущества (дарить, продавать, обменивать имущество и т. д.).

Каждое из правомочий собственника выражает не отношение лица к вещи, а определенные отношения между людьми, объектом которых выступают вещи. При осуществлении права собственности необходимо соблюдать права и законные интересы граждан, не допускать нанесения вреда окружающей среде и здоровью граждан, не создавать монопольного или иного доминирующего положения в торговом обороте. По общему правилу, на собственника возлагается бремя содержания принадлежащего ему имущества: уход за ним, уплата налогов или иных предусмотренных законом платежей и т. д. (ст. 210 ГК). Если иное не предусмотрено законом или договором, собственник несет риск случайной гибели или случайного повреждения имущества (ст. 211 ГК).

Формы собственности. В соответствии с пунктом 2 ст. 8 Конституции России: «В Российской Федерации признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности».

Таким образом, законодатель обозначил:

1. Три основных формы собственности: частную, государственную и муниципальную.

2. Данный перечень не является исчерпывающим, что отражает, с одной стороны, многообразие экономических (производственных) отношений, с другой стороны, специфику правового регулирования рыночных отношений.

3. Провозглашен принцип юридического равенства форм собственности. Законодатель не отдает приоритет какой-либо отдельной форме собственности: государственной, муниципальной или частной. По ранее действовавшему законодательству Союза ССР в основном, все средства производства находились в государственной собственности. В личной собственности могли быть, главным образом, предметы потребления. Круг объектов собственности граждан был достаточно узок и не предназначался для какой-либо из форм предпринимательской (коммерческой) деятельности.

4. Все формы собственности охраняются законом, защищаются равным образом. «Никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда» (п. 3 ст. 35 Конституции РФ).

Исходя из субъекта вещного права, частную собственность можно подразделить на частную собственность граждан и частную собственность юридических лиц. По этому же основанию видами государственной собственности являются: собственность России и собственность субъектов Российской Федерации; а видами муниципальной собственности: собственность сельских поселений и собственность городских поселений (административно-территориальных образований).

Когда имущество принадлежит нескольким субъектам возникает общая собственность. Общая собственность может быть: а) долевой, когда доля участников четко определены; б) совместной, когда доли участников не выделены.

2. Приобретение и прекращение права собственности

Среди способов приобретения права собственности выделяют: 1) первоначальные, если право собственности на вещь возникает впервые; 2) производные, если возникновение права собственности зависит от прав первоначального собственника.

К **первоначальным способам** приобретения права собственности относятся:

а) создание или изготовление лицом для себя новой вещи (ст. 218, 219 ГК);

б) приобретение права собственности на плоды, продукцию или доходы, полученные в результате использования имущества (п. 1 ст. 218 ГК);

в) переработка вещи (ст. 220 ГК);

г) обращение в собственность общедоступных для сбора вещей: ягод, грибов, цветов; лов рыбы, добыча диких животных и т. д.

д) приобретение права собственности на бесхозяйную вещь: которая не имеет собственника или собственник которой неизвестен, либо вещь, от права собственности на которую собственник отказался (ст. 225 ГК);

е) при определенных условиях приобретение права собственности на самовольную постройку (п. 3 ст. 222 ГК);

ж) возникновение право собственности в силу приобретательской давности, когда лицо добросовестно, открыто и непрерывно владеет как своим собственным недвижимым имуществом в течении 15 лет либо иным имуществом в течении 5 лет.

Производным способом приобретения права собственности будут являться:

а) приобретение права собственности на основании договора или иной сделки об отчуждении имущества (купля-продажа, дарение, рента, подряд и многие другие);

б) в порядке наследования после смерти гражданина (п. 2 ст. 218 ГК);

в) в порядке универсального правопреемства при реорганизации юридического лица и другие случаи.

Главное отличие первоначальных способов приобретения права собственности от производных состоит в том, что во втором случае имеется правопреемство, то есть переход прав и обязанностей от одного лица к другому, а в первом случае — нет.

Если основания приобретения права собственности — это те юридически значимые обстоятельства, которые влекут возникновение у лица права собственности, то основания прекращения права собственности — те юридические факты, с которыми правовой акт связывает прекращение права собственности.

Среди оснований прекращения права собственности законодатель выделяет:

а) гибель или уничтожение имущества;

б) отчуждение своего имущества на основании договора: купля-продажа, дарение, рента, подряд и многие другие;

в) отказ от права собственности (ст. 236 ГК);

г) принудительное прекращение права собственности: реквизиция и конфискация (ст. 242, 243 ГК); обращение взыскания на имущество по обязательствам собственника (ст. 237 ГК); отчуждение имущества, которое в силу закона не может принадлежать данному субъекту (ст. 238 ГК); выкуп домашних животных при ненадлежащем обращении с ними (ст. 241 ГК); выкуп бесхозяйно содержимых культурных ценностей (ст. 240 ГК); принудительная продажа жилых помещений (ст. 293 ГК); национализация.

3. Общая собственность

Когда имущество принадлежит одновременно двум или более лицам речь идет о праве общей собственности, то есть о праве группы лиц сообща и по своему усмотрению владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом, которое выступает в гражданском обороте как отдельный объект гражданских правоотношений.

Главными особенностями являются: множественность субъектов права собственности на общее имущество и единый по своей природе (сущности) объект.

Право общей собственности не является новой формой, смешанной собственностью и т. п. Право общей собственности основывается на существующих формах собственности: частной, государственной и муниципальной.

Владение и пользование общим имуществом осуществляется по взаимному согласию всех сособственников. При недостижении ими согласия спор решается судом.

Существуют два вида общей собственности а) долевая, если доли участников четко определены; б) совместная, если доли участников не выделены.

Совместная собственность возможна только в трех случаях: общая совместная собственность супругов в зарегистрированном браке; общая совместная собственность членов крестьянского (фермерского хозяйства); общая совместная собственность членов семьи приватизируемого жилого помещения. Во всех остальных случаях возникает общая долевая собственность. Если же доли между участниками не определены, то размер их долей признается равным.

4. Ограниченные вещные права

Кроме права собственности, к вещным правам относятся:

а) право пожизненного наследуемого владения земельным участком, в соответствии с которым гражданин может владеть и использовать участок по целевому назначению, а также передавать по наследству (ст. 265 ГК);

б) право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком. Обладателями данного права могут быть как граждане, так и юридические лица (ст. 268 ГК);

в) сервитуты. Они предоставляют возможность ограниченного пользования чужим земельным участком, иной недвижимостью для обеспечения прохода, проезда через соседний земельный участок, прокладки и эксплуатации линий электропередачи, связи и трубопроводов, обеспечения водоснабжения и мелиорации, а также других нужд собственника недвижимого имущества, которые не могут быть обеспечены без установления сервитута (ст. 274, 277 ГК РФ);

г) право хозяйственного ведения имуществом. Предоставляется собственником имущества государственным и муниципальным предприятиям (кроме казенных) на передаваемое имущество для осуществления ими хозяйственной деятельности. Обладатели данного вещного права могут самостоятельно распоряжаться данным имуществом, за исключением недвижимого, отчуждение которого требует согласие собственника (ст. 294, 295 ГК РФ);

д) право оперативного управления имуществом. Предоставляется собственником имущества казенным предприятиям и учреждениям на передаваемое имущество для осуществления ими хозяйственной деятельности. Оно более ограничено, чем право хозяйственного ведения имуществом. Казенное предприятие вправе распоряжаться закрепленным за ним имуществом только с согласия собственника этого имущества, а учреждение вообще не вправе отчуждать или иным образом распоряжаться переданным ему имуществом (ст. 296—298 ГК);

е) и другие, установленные законом.

Содержание данных вещных прав на имущество включает в себя правомочия владения, пользования и распоряжения, однако в отличие от права собственности с определенными ограничениями, главным образом, касающиеся распоряжения имуществом. Отсюда и название перечисленных вещных прав — ограниченные вещные права.

Ограниченное вещное право — это возможность лица, не являющегося собственником, владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом в пределах, установленных законом или договором с собственником.

Основные признаки ограниченного вещного права:

а) это законное право лица на чужую вещь;

б) оно также как и право собственности носит абсолютный характер: возможность самостоятельно воздействовать на вещь; обладателю вещного права противостоит не конкретный субъект, а неопределенный круг лиц и все они обязаны воздерживаться от нарушений его субъективного вещного права.

в) данное вещное право производно и зависит от прав собственника вещи, то есть у субъекта ограниченного вещного права не может быть прав больше по владению, пользованию и распоряжению, чем у самого собственника имущества. Если право собственности на вещь прекращается, то соответственно и прекращается корреспондирующее ему ограниченное вещное право. Если право собственности на вещь отсутствует, например, брошенная или бесхозная вещь, то не может и возникнуть ограниченное вещное право на эту вещь;

г) чаще всего объектом ограниченного вещного права бывает недвижимость (например, земельные участки, жилые и нежилые помещения, предприятия, здания и сооружения);

д) то или иное ограниченное вещное право может быть предусмотрено только законом. Собственник и обладатель ограниченного вещного права в соглашении могут конкретизировать содержание вещного пра-

ва, но в тех рамках, правовых конструкциях, которые предусмотрены законом;

е) право следования. Ограниченное вещное право сохраняется даже в случае, если собственник имущества меняется, например, по договору купли-продажи, дарения.

ж) ограниченными вещными правами, как и праву собственности, присущи особые вещно-правовые способы их защиты: виндикационный и негаторный иски, иск о признании лица обладателем вещного права.

5. Защита права собственности и иных вещных прав

Защита права собственности и иных вещных прав — это система гражданско-правовых способов, используемых при посягательствах на вещное право субъекта.

Среди способов защиты права собственности и иных вещных прав можно выделить:

1) вещно-правовые способы, специально предусмотренные законодателем меры против различных нарушений вещных прав. К ним относятся:

а) виндикационный иск — иск невладеющего собственника к незаконно владеющему несовладельцу об истребовании в натуре индивидуально-определенной вещи. Например, занятие чужой квартиры при заселении многоквартирного дома;

б) негаторный иск — иск об устранении нарушений прав собственника, не связанных с лишением владения. Например, организация, осуществляющая свою строительную деятельность, незаконно сложила железобетонные блоки и кирпичи перед гаражом, что значительно затруднило собственнику пользование им;

в) иск о признании права собственности.

2) обязательно-правовые способы защиты. Применяются в тех случаях, когда между сторонами существует договорное или внедоговорное обязательство. К подобным способам относятся иски о возмещении убытков, причиненных нарушением договорных обязательств, иски о возмещении внедоговорного вреда, иски о возврате неосновательного обогащения или сбережения имущества и другие.

3) иные способы защиты. К данной группе можно отнести:

а) иски об освобождении имущества из под ареста (об исключении имущества из описи);

б) иски к государственным или муниципальным органам власти и другие: требование о полном возмещении убытков, причиненных физическим и юридическим лицам в результате незаконных действий (бездействия) государственных или муниципальных органов, их должностных лиц (ст. 16 ГК); требование о признании недействительным ненормативного акта государственного или муниципального органа, не соответствующего правовому акту (ст. 13 ГК).

Общие положения об обязательствах

1. Понятие обязательства

В теории и практике используется несколько значений обязательства:

- обязательство как гражданско-правовой договор;
- обязательство как конкретная обязанность стороны по сделке;
- обязательство как документ, фиксирующий определенную обязанность (например, расписка о получении денежных средств по договору займа).
- обязательство как гражданское правоотношение.

Обязательство — это относительное гражданское правовое отношение, в силу которого одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности.

Особенности обязательств:

1. Это разновидность **относительных** гражданских правоотношений. А значит, круг управомоченных и обязанных лиц в этих отношениях (в отличие от правоотношений собственности) четко определен. Нет кредитора без должника и наоборот. Правами и обязанностями наделяются только стороны обязательства. То есть, по общему правилу, обязательство не создает прав и обязанностей для лиц, не участвовавших в нем в качестве сторон. Гражданским законодательством предусмотрены исключения. Например, различные договоры в пользу третьего лица: договор страхования, где правом наделяется так называемый **выгодоприобретатель**; договор перевозки — право на получение груза появляются у грузополучателя, одновременно «получение груза» является и обязанностью.

2. Особый субъектный состав: кредитор и должник. **Кредитор** — сторона, которая имеет право требовать, то есть обладает правом. **Должник** — сторона, которая обязана исполнить это право, то есть несет обязанность.

Когда на стороне только кредитора или только должника либо на обеих сторонах выступает несколько лиц, говорят о **множественности лиц в обязательстве**. В зависимости от того на какой из сторон выступает несколько лиц различают **активную** множественность лиц (когда на стороне кредитора не одно лицо); **пассивную** (когда на стороне должника более одного лица) и **смешанную** (когда с обеих сторон по несколько субъектов).

3. Объектом обязательства может быть только **действие**. А то на что направлены эти действия, например вещь, иное имущество, будет являться предметом обязательства.

4. Предусмотрена **ответственность** за ненадлежащее исполнение обязательства. Как правило, это меры государственного принуждения иму-

шественного характера, например, требование о возмещении убытков (реального ущерба и упущенной выгоды).

5. Характерным признаком является **исковая форма защиты** нарушенного субъективного права.

6. Можно выделить такой признак обязательства как **динамичность** (это динамика имущественных правовых связей, это динамика отношений собственности; право собственности закрепляет статику отношений собственности).

7. **Повелительность** содержания обязательства. Одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого определенное действие.

8. **Целенаправленность** обязательства. Максимально конкретно и точно определяются цели, которых должны достичь участники обязательства.

9. Характерен **способ осуществления субъективных прав**: если в праве собственности реализация прав зависит от действий самого собственника, то в обязательстве — осуществление субъективного права одной из сторон зависит от выполнения обязанностей другой стороной.

10. В соответствии со ст. 421 ГК РФ может быть **смешанный характер** договорных обязательств. То есть стороны могут заключить соглашение, в котором содержатся элементы различных договоров.

11. Особенностью обязательства являются **основания его возникновения**: если право собственности возникает только на основе правомерных действий, то обязательство — **как на основе правомерных, так и на основе неправомерных действий** (примером неправомерных действий будет являться причинение вреда имуществу физического или юридического лица — так называемое деликтное обязательство).

Основанием возникновения обязательств являются: договор и иные гражданско-правовые сделки; акты государственных органов; акты органов местного самоуправления; судебные решения (например, в соответствии со ст. 446 ГК условия договора при споре определяются на основании решения суда).

2. Виды обязательств

Классифицировать обязательства можно по различным основаниям.

1. По основаниям возникновения выделяют: **договорные; внедоговорные; обязательства, возникающие из административных актов.**

Договорные обязательства — такие правоотношения, которые возникают на основе договора.

Внедоговорные обязательства — правоотношения, которые формируются на основании других юридических фактов. Как правило, нормы, которые регулируют внедоговорные обязательства нельзя применить при регулировании отношений, возникающих из договорных отношений.

2. В зависимости от распределения прав и обязанностей между сторонами обязательства делят на **односторонние и взаимные (двухсторонние).**

Односторонние обязательства — у одной стороны имеется только право, у другой — только обязанность (например, договор займа).

Взаимные обязательства — у каждой стороны по обязательству имеется и право и обязанность.

3. По количеству прав и обязанностей у сторон: **простые, сложные.**

Простые обязательства — правоотношения, где у одной и другой стороны имеется одно право и одна обязанность.

Сложные обязательства — правоотношения, где у каждой из сторон более одного права и одной обязанности.

4. В зависимости от степени предмета их исполнения: **альтернативные, факультативные.**

Альтернативные обязательства — такое обязательство, в силу которого должник обязан совершить одно из нескольких предусмотренных законом или договором определенных действий, например выплатить определенную сумму денег или выполнить работу. Право выбора действий принадлежит должнику.

Факультативное обязательство — такое обязательство, в силу которого должник обязан совершить определенные действия, но ему предоставляется право замены — вместо этого действия совершить другое, причем кредитор вправе требовать совершения только первого действия.

В альтернативном обязательстве эти два предмета являются главными, а в факультативных обязательствах — одно главное обязательство, другое является дополнительным или факультативным.

5. **Главные и дополнительные обязательства.**

Дополнительное обязательство характеризуется неразрывной связью с главным обязательством, зависит от главного обязательства и следует за ним. Например, кредитный договор. Дополнительное — соглашение о залоге с банком. С прекращением главного обязательства прекращается дополнительное.

6. Следующая классификация: обязательства строго личного характера (например, написание картины, романа и т. д.); обязательства имущественного характера.

7. В зависимости от целевой направленности: обязательства, направленные на передачу имущества; обязательства, направленные на выполнение работ (например, подряд); обязательства, направленные на оказание услуг (например, хранение, обучение); обязательства, направленные на уплату денежных средств.

3. Понятие и принципы исполнения обязательств

Под исполнением обязательства понимается совершение обязанным лицом (должником) в пользу наделенного правом лица (кредитора) предусмотренного законом или договором действия либо воздержания от действия. Таким образом, необходимо выполнение действия (бездействие), которое составляет предмет обязательства.

Действие может выражаться в форме: а) передачи имущества, например, по договорам купли-продажи, аренды, дарения, мены; б) выполнения определенной работы, по договору подряда; в) оказании конкретной услуги, например, по договорам перевозки, страхования; г) уплаты денежных средств, например, по договорам займа, банковского вклада. Исполнение обязательства бездействием можно проследить на примере обязательства хранения.

Принципы исполнения обязательств:

1. Принцип надлежащего исполнения обязательств (ст. 309 ГК), в соответствии с которым обязательство должно быть совершено требуемым субъектом, установленному лицу, в отсутствии противоречий с условиями обязательства относительно предмета, способа, места исполнения, срока и других условий. Критерии надлежащего исполнения устанавливаются правовыми актами и договором. Если обязательство исполнено ненадлежащим образом, то для должника возможны неблагоприятные последствия. Как правило, кредитор получает возможность одностороннего расторжения договора и право требовать возмещения убытков.

2. Принцип реального исполнения обязательств (ст. 396-398, 505 ГК). Он проявляется в том, что уплата неустойки (штрафа, пени), не освобождает должника от исполнения обязательства в натуре, если иное не предусмотрено законом или договором. Названный принцип требует, чтобы и при нарушении обязательства должник фактически, реально его исполнил.

Вместе с тем в случае неисполнения обязательства возмещение убытков и уплата неустойки освобождают должника от исполнения обязательства в натуре, если иное не предусмотрено законом или договором (п. 2 ст. 396 ГК). Должник также освобождается от исполнения обязательства в натуре при отказе кредитора от принятия просроченного исполнения, которое утратило интерес для него, а также при уплате неустойки в качестве отступного (п. 3 ст. 396 ГК).

4. Понятие и способы обеспечения исполнения обязательств

Обеспечение исполнения обязательств — это предусмотренные законом или договором специальные меры, направленные на понуждение должника к исполнению обязательства под угрозой имущественных потерь. Таким образом устанавливается дополнительная защита прав кредитора вне зависимости от возникновения или отсутствия у него убытков.

Указанные меры (или способы) формируют особое обязательственное правоотношение, главной чертой которого является его акцессорный (дополнительный) характер. Это связано с тем, что так называемое обеспечительное обязательство с момента возникновения находится в прямой зависимости от основного. Данная обусловленность проявляет-

ся: во-первых, в принципе следования, например, при переходе прав кредитора к другому лицу, в частности, при уступке прав требования по основному обязательству (ст. 384 ГК); во-вторых, недействительность основного обязательства одновременно указывает и на недействительность обеспечивающего обязательства. И наоборот, если недействительно условие о залоге, задатке, поручительстве или ином способе обеспечения исполнения обязательств, то это обстоятельство не влечет потерю юридической силы основного обязательства (п. 2, 3 ст. 329 ГК); в-третьих, с прекращением основного обязательства, как правило, прекращается и обеспечительное обязательство (ст. 352, 367 ГК и др.). Исключения составляют — последующий залог (ст. 342 ГК) и некоторые другие случаи.

Основные способы обеспечения исполнения обязательств:

а) **неустойка** как дополнительно возникающая обязанность у должника выплатить штраф, то есть определенную денежную сумму, в случае нарушения обязательства (ст. 330—333 ГК);

б) **залог** — отношение, по которому любое не изъятое из гражданского оборота имущество, передается одной из сторон договора (должником) другой стороне (кредитору) с целью удостоверения серьезности своих намерений по исполнению обязательства (ст. 334—358 ГК);

в) **поручительство** — отношение, в котором исполнение обязательства наряду с должником принимает на себя третье лицо (ст. 361—367 ГК);

г) **задаток** — денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне, в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения (ст. 380, 381 ГК).

д) **банковская гарантия** — соглашение, по которому кредитная или страховая организация по просьбе должника дает письменное обязательство уплатить кредитору денежную сумму по представлении кредитором требования о ее уплате (ст. 368—379 ГК);

е) **удержание** вещи должника до момента исполнения им своего обязательства (ст. 359, 360 ГК).

Однако этот перечень не является исчерпывающим. Законом или договором могут быть предусмотрены и другие меры обеспечения.

К подобным мерам, указанным в самом законе, можно отнести:

а) ответственность собственника перед кредиторами казенного предприятия или учреждения (п. 5 ст. 115, п. 2 ст. 120 ГК);

б) право кредитора требовать государственной регистрации договора в случае уклонения контрагента от ее регистрации (п. 3 ст. 165 ГК), в частности, при купле-продаже недвижимости и другие случаи.

Примерами, когда меры по обеспечению исполнения обязательств возникают в соответствии с договорами, являются следующие: а) перенос бремени содержания имущества, риска гибели либо случайного повреждения имущества на временного владельца или пользователя

(ст. 210, 211 ГК); б) внесение спорной денежной суммы в депозит должника и другие.

5. Прекращение обязательств

Если права кредитора реализованы (обязанности должником исполнены) либо осуществление прав и обязанностей в силу объективных обстоятельств представляется неосуществимым, то обязательство прекращает свое действие. Конкретные основания, по которым прекращается обязательство, предусматриваются правовыми актами или договором.

Основными способами прекращения обязательства являются следующие:

А. Прекращение обязательства его надлежащим исполнением (ст. 408 ГК). Кредитор, принимая исполнение, обязан подтвердить исполнение в одной из трех форм: а) посредством выдачи расписки в получении исполнения полностью и в соответствующей части; б) посредством возврата долгового документа; в) посредством надписи на долговом документе, которое подтверждает произведенное исполнение обязательства.

Б. Прекращение обязательства представлением взамен исполнения отступного, то есть иного предмета обязательства (уплата денег, передача имущества, выполнение работ или услуг). Размер, сроки и порядок предоставления отступного устанавливаются сторонами (ст. 409 ГК).

В. Прекращение обязательства зачетом — полное или частичное прекращение одного обязательства одновременно с полным или частичным прекращением встречного однородного требования. В частности, однородными требованиями будут являться денежные требования сторон друг к другу (к примеру, авансовый платеж и пени). Для зачета достаточно заявления одной стороны (ст. 410 ГК).

Не допускается зачет требований: а) если по заявлению другой стороны к требованию подлежит применению срок исковой давности и данный срок истек; б) о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью; в) о взыскании алиментов; г) о пожизненном содержании; д) в других случаях, предусмотренных законом или договором (ст. 411 ГК).

Г. Прекращение обязательства совпадением должника и кредитора в одном лице, например, при реорганизации юридических лиц (в форме слияния или присоединения).

Д. Прекращение обязательства новацией (ст. 414 ГК), то есть замены первоначального обязательства другим обязательством между теми же лицами, предусматривающим иной предмет или способ исполнения. При этом новация прекращает и дополнительные обязательства, связанные с первоначальным, если иное не предусмотрено соглашением сторон.

Не допускается новация в отношении обязательств по возмещению вреда, причиненного жизни и ли здоровью, и по уплате алиментов.

Е. Прощение долга — освобождение кредитором должника от лежащих на нем обязанностей при отсутствии какого-либо встречного удовлетворения. Прощение долга не должно нарушать прав других лиц в отношении имущества кредитора (ст. 415 ГК).

Ж. Прекращение обязательства невозможностью исполнения, если она вызвана обстоятельством, за которое ни одна из сторон не отвечает (ст. 416 ГК).

З. Прекращение обязательства на основании акта государственного органа (ст. 417 ГК). В случае издания не соответствующего закону или иному правовому акту акта государственного органа или органа местного самоуправления убытки, причиненные стороне обязательства, подлежат возмещению Российской Федерацией, субъектом Российской Федерации или муниципальным образованием.

И. Прекращение обязательства смертью гражданина: должника или кредитора (ст. 418 ГК). Происходит в том случае, если исполнение не может быть произведено без личного участия умершего должника (например, создание художественного произведения), либо исполнение было предназначено лично для умершего кредитора либо обязательство иным образом неразрывно связано с личностью должника или кредитора.

К. Прекращение обязательства ликвидацией юридического лица. Возможно, кроме случаев, когда правовым актом исполнение обязательства возлагается на другое лицо, в частности, по требованиям о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, и др. (ст. 419 ГК).

Указанный перечень не является исчерпывающим. Он может быть дополнен законом, иными правовыми актами или договором.

6. Ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств

За неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств в гражданском праве предусмотрена ответственность — обязанность должника возместить причиненные кредитору убытки.

Наиболее адекватной компенсацией причиненного материального вреда является возмещение вреда в натуре, например, предоставление вещи того же рода и качества, ремонта поврежденной вещи и т. п. (ст. 1082 ГК). Однако на практике преобладает денежная компенсация имущественных потерь (вреда): во-первых, возмещение вреда в натуре во многих случаях, исходя из обстоятельств дела, невозможна либо трудновыполнима (к примеру связана со значительными материальными издержками); во-вторых, деньги по своей природе являются установленной и признанной мерой стоимости, в том числе и причиненного личного либо имущественного вреда. Кроме того, возможны случаи взыскания с должника убытков, неустойки и возмещения вреда в натуре одновременно: при ненадлежащем исполнении должником своего обязательства, если иное не установлено законом или договором (ст. 396 ГК),

в частности, при неисполнении продавцом (изготовителем, исполнителем) возложенного на него обязательства перед потребителем (п. 3 ст. 13 Закон Российской Федерации «О защите прав потребителей»).

В п. 1 ст. 15 ГК РФ содержится два важных принципа:

а) право требовать возмещения убытков принадлежит исключительно лицу, чье право нарушено;

б) возмещение убытков производится в полном объеме. Возмещение убытков в меньшем размере является исключением, которое устанавливается лишь законом или договором. Например, законом может быть предусмотрена ограниченная ответственность по отдельным видам обязательств и по обязательствам, связанным с определенным родом деятельности (п. 1 ст. 400, п. 2 ст. 394 ГК). Так, при возникновении обязательств из причинения вреда (деликтных обязательств) на объем возмещения влияют грубая неосторожность (вина) самого потерпевшего или имущественное положение гражданина — причинителя вреда (ст. 1083 ГК).

Законом или договором могут также предусматриваться исключительные случаи выплаты обязанным лицом кредитору компенсации сверх возмещения убытков (в частности, причинителем вреда потерпевшему — п. 1 ст. 1064 ГК). Чаще всего на практике возникают примеры, когда с должника взыскивается и убытки в полном объеме и одновременно неустойка (так называемая штрафная неустойка — абз. 2 п. 1 ст. 394), например, в соответствии с Федеральным законом от 13 декабря 1994 года № 60-ФЗ «О поставках продукции для федеральных государственных нужд» «при невыполнении обязательств по государственному контракту кроме уплаты неустойки поставщики возмещают также понесенные покупателем убытки» (п. 3 ст. 5).

Полное возмещение складывается из двух неотъемлемых составляющих убытков: а) реального ущерба и б) упущенной выгоды.

Под реальным ущербом понимаются расходы, которые потерпевшее лицо произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, а также утрата или повреждение имущества. Например, если кредитор не исполнил своего обязательства, то кредитор вправе самостоятельно или с помощью третьих лиц выполнить его и потребовать от должника возмещения понесенных необходимых расходов и других убытков (ст. 397). В частности, при продаже товара ненадлежащего качества потребитель вправе потребовать от продавца возмещение расходов, связанных с устранением недостатков товара как самим потребителем, так и по его поручению третьими лицами (ст. 18 Закона РФ «О защите прав потребителей»).

Под упущенной выгодой понимаются те неполученные потерпевшим лицом доходы, которые оно могло бы получить при обычных условиях гражданского оборота и ведения экономических дел, если бы не было правонарушения. Например, поставщик недопоставляет товар своему контрагенту-продавцу розничной торговли, который, в свою оче-

редь, вынужден остаться без выручки, пропорциональной соответствующей части недопоставленного товара. Если же поставщик недопоставил товар и вследствие этого получил определенные доходы, то контрагент вправе требовать наряду с реальным ущербом возмещения упущенной выгоды в размере не меньшем, чем такие доходы.

Условия гражданско-правовой ответственности:

1. *Противоправность* — действие либо бездействие лица, нарушающее нормы закона, иного правового акта, субъективные права участников гражданских правоотношений. Исключают противоправность необходимая оборона (ст. 1066 ГК), крайняя необходимость (ст. 1067 ГК), а также при соблюдении установленных условий исполнение лицом своих служебных обязанностей, закона, приказа, осуществление права.

Необходимая оборона связана, главным образом, с правом гражданина на самозащиту, для пресечения преступлений, по задержанию преступника. Она не должна превышать разумных пределов.

Состояние крайней необходимости — это безвыходная ситуация, когда необходимо сознательно причинить вред для устранения опасности, которая угрожает как самому лицу, так и третьим лицам. Обязанность возместить ущерб может быть возложена на третье лицо, в интересах которого действовал причинивший вред. Учитывая все обстоятельства такого происшествия, суд может освободить от возмещения вреда как это третье лицо, так и самого причинителя вреда, либо уменьшить размер ответственности. Также может быть использован долевой принцип.

2. *Вина* — психическое умышленное или неосторожное отношение субъекта к своему поведению и его результату. Вину организации будет составлять умышленное либо неосторожное действие (бездействие) любого его работника, не только действующего в соответствии с трудовым соглашением, но и по гражданско-правовому контракту.

Лицо признается невиновным, если при соответствующей степени заботливости и осмотрительности, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства. Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство (п. 2, 3 ст. 401 ГК РФ).

В некоторых случаях законом предусматривается ответственность без вины. В частности, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. К непреодолимой силе не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств (п. 3 ст. 401 ГК).

3. *Вред* — любое нарушение охраняемого законом блага. Различают материальный ущерб и моральный вред.

Материальный — это имущественный стоимостной ущерб, имеющий экономическое содержание.

Моральный вред — физические и нравственные страдания, причиненные действиями, посягающими на личные неимущественные права (право на имя, право авторства и др.) либо на нематериальные блага.

4. Причинная связь между противоправным поведением и наступившим вредом. Это объективная составляющая. Если бы не было подобного поведения, то отсутствовал бы и негативный результат.

Виды гражданско-правовой ответственности:

1. По основаниям возникновения ответственности различают: а) договорную; б) внедоговорную ответственность.

При договорной ответственности стороны связаны гражданско-правовым отношением, возникшим из договора.

При внедоговорной — ответственность наступает при неправомерных действиях лица (при причинении вреда гражданину или его имуществу) в условиях отсутствия предшествующих правовых отношений между причинителем вреда и потерпевшим.

2. По субъектному составу (если субъектов ответственности более одного) выделяют:

а) долевую ответственность, где каждый должник отвечает в размере своей доли;

б) солидарную ответственность, по которой каждый должник отвечает до тех пор, пока обязательство не будет выполнено в полном объеме;

в) субсидиарную (дополнительную) ответственность, когда кредитор в случае неисполнения обязанности основным должником имеет право предъявить требование к лицу, несущему ответственность дополнительно к ответственности должника (ст. 399 ГК).

3. По своему характеру гражданско-правовая ответственность может быть натуральной и денежной (ст. 1082 ГК). Исполнение обязательства (ответственности) в натуре — это предоставление вещи того же рода и качества, исправление или ремонт поврежденной вещи и т. п.

Контрольные вопросы:

1. Определите понятие гражданского права и его значение?
2. В чем проявляются особенности гражданского правоотношения?
3. Чем отличается правоспособность от дееспособности граждан?
4. Какие объекты гражданского права известны?
5. Какие предусмотрены способы защиты гражданских прав?
6. Какие условия должны быть соблюдены, чтобы сделка считалась действительной?
7. Какие правомочия включаются в содержание права собственности?

8. Что такое право общей собственности?

9. Какие способы обеспечения исполнения обязательств предусмотрены гражданским законодательством?

Глава 15. СЕМЕЙНОЕ ПРАВО

1. Понятие, предмет и метод семейного права

Семейное право, как отрасль права, регулирует определенный вид общественных отношений — семейные отношения, возникающие из факта брака и принадлежности к семье.

Семейное право регулирует определенный вид общественных отношений, которые составляют предмет семейного права, т. е. предметом семейного права является не сама семья, а отношения, возникающие в семье.

Статья 2 Семейного кодекса РФ (далее — СК РФ) определяет круг отношений, регулируемых семейным правом, к ним относятся:

1) условия и порядок вступления в брак, прекращение брака и признание его недействительным;

2) личные неимущественные и имущественные отношения между членами семьи: супругами, родителями и детьми (усыновителями и усыновленными);

3) личные неимущественные отношения между другими родственниками и иными лицами в случаях, предусмотренных семейным законодательством;

4) формы и порядок устройства в семью детей, оставшихся без попечения родителей.

СК РФ предоставляет право любому из участников семейных отношений действовать определенным образом, т. е. методом правового регулирования будет метод диспозитивности.

Однако СК содержит не только дозволения, но и запреты, которые не утратили своего влияния, так как напрямую связаны с мотивами правомерного поведения. Запрет относится к конкретным действиям и поступкам, поэтому в нем, как правило, государственная воля сформулирована четко.

Семейно-правовые запреты можно классифицировать на:

1) прямые и косвенные, которые в свою очередь подразделяются на безусловные и имеющие исключения;

2) самостоятельные и сочетающиеся с обязанностями.

Прямой запрет выражается открыто, его признаком является четко выраженная воля законодателя, включающего в текст правовой нормы частицу «не» (например, в ст. 14 СК указано между какими лицами не допускается заключение брака).

Однако иногда прямому запрету сопутствует исключение из общего правила (например, усыновление братьев и сестер разными лицами не допускается, за исключением случаев, когда такое усыновление отвечает интересам детей (п. 2 ст. 124 СК)).

Нормы семейного права содержат косвенные запреты, с помощью которых достигается более гибкое регулирование, особенно благодаря косвенным запретам, которые сочетаются с обязанностями. Косвенные запреты — это запреты, позволяющие сделать вывод о недопустимости совершения каких-либо действий (например, выдача свидетельства о расторжении брака производится органом ЗАГСа по истечении месяца со дня подачи заявления (п. 3 ст. 19 СК)), т.е. выдача свидетельства о расторжении брака запрещена, пока не истек указанный срок.

2. Семейные правоотношения

Семейное правоотношение состоит из следующих элементов: субъект, объект, содержание.

Субъектами семейных правоотношений могут быть только граждане. В число таких субъектов входят: супруги, родители (лица их заменяющие), дети, другие члены семьи в случаях, прямо предусмотренных законом (дедушки, бабушки, внуки, родные братья и сестры, отчим, мачеха, падчерицы, пасынки). Субъекты семейных правоотношений должны обладать семейной правоспособностью и дееспособностью.

Объектом семейного правоотношения является то благо, по поводу которого данное правоотношение возникает.

Содержание семейных правоотношений составляют права и обязанности субъектов семейного правоотношения, объем которых регулируется в отдельных институтах семейного права.

Основаниями семейных правоотношений являются юридические факты, т.е. предусмотренные законом обстоятельства, которые служат основаниями возникновения, изменения и прекращения конкретных правоотношений. Юридические факты делятся на события и действия. Событие не зависит от воли людей и производно от каких-либо обстоятельств, которые могут быть кратковременными (рождение ребенка) или длящимися (например, беременность). Действие же полностью зависит от воли человека и порождает определенные правовые последствия, предусмотренные семейным законодательством (например, установление опеки и попечительства, подача заявления о взыскании алиментов и т.д.). Основанием возникновения, изменения и прекращения семейных правоотношений может быть совокупность юридических фактов (например, основанием возникновения родительских прав и обязанностей будет факт рождения ребенка, который должен быть удостоверен в установленном законом порядке). Некоторые ученые к числу юридических фактов предлагают относить и состояния. Состояние — юридический факт, существующий длительное время, непрерывно или периодически порождая юридические последствия.

Особое место среди оснований возникновения семейных правоотношений являются такие факты как супружество и родство. Супруги — лица, состоящие в браке, оформленном в установленном законом порядке. Родственники происходят один от другого или имеют общего предка (мать — сын, дед — внук и т. д.).

3. Источники семейного права

Согласно ст. 72 Конституции семейное законодательство находится в совместном ведении РФ и субъектов РФ. Все законы и иные нормативные акты, принимаемые в РФ, в том числе и регулирующие семейно-брачные отношения не должны противоречить Конституции РФ.

Центральным нормативным актом, регулирующим эти отношения, является Семейный кодекс РФ. Он был принят 8 декабря 1995 года и вступил в силу с 1 марта 1996 года.

В состав семейного законодательства кроме СК входят федеральные законы и законы субъектов РФ. Законы субъектов РФ регулируют семейные отношения по вопросам, отнесенным непосредственно к ведению субъектов РФ. К ним, в частности, относятся: установление порядка и условий, при которых допускается вступление в брак в виде исключения до достижения 16 лет и т. д.

Ряд вопросов, относящихся к семейным отношениям, может регулироваться указами Президента РФ.

В п. 3 ст. 3 СК указано, что Правительство РФ вправе принимать правовые акты на основании и во исполнение СК, федеральных законов и указов Президента. Но это возможно лишь в случаях, непосредственно предусмотренных СК.

Существует значительное количество нормативных актов федеральных министерств, развивающих и конкретизирующих отдельные положения, содержащиеся в постановлениях Правительства РФ.

4. Брак в семейном праве

Брак — юридический факт, представляющий собой свободный и добровольный союз мужчины и женщины, заключенный в порядке и на условиях, установленных законом, направленный на создание семьи.

Пункт 1 ст. 12 СК устанавливает, что для заключения брака необходимо наличие двух условий: 1. Взаимное добровольное согласие мужчины и женщины. 2. Достижение ими брачного возраста.

Согласие лиц, вступающих в брак, выражается в их совместном письменном заявлении в органы загса. Согласие также выражается и устно, непосредственно при государственной регистрации брака и подтверждается подписями лиц, вступающих в брак.

Брачный возраст устанавливается в 18 лет (п. 1 ст. 13 СК). Законом определен только минимальный возраст для вступления в брак. Максимальный предельный возраст, а также разница в возрасте лиц, вступаю-

щих в брак, в законе не установлены. Лицо, вступающее в брак, должно достигнуть брачного возраста на момент государственной регистрации, а не на день подачи заявления.

В п. 2 ст. 13 СК предусмотрена возможность снижения брачного возраста лицам, достигшим 16 лет. Снижение брачного возраста отнесено СК к компетенции органов местного самоуправления по месту жительства лиц, вступающих в брак. Для этого требуется наличие уважительных причин, которые законом не раскрываются. Решение о снижении брачного возраста может быть принято только по просьбе лиц, вступающих в брак.

Абзац 2 п. 2 ст. 13 СК предоставляет субъектам РФ право в региональном законодательстве устанавливать порядок и условия, при наличии которых вступление в брак в виде исключения с учетом особых обстоятельств может быть разрешено до достижения 16 лет (так, в Орловской области имеется закон, по которому допускается вступление в брак до достижения 16 лет — т. е. минимальный брачный возраст не установлен).

СК устанавливает перечень обстоятельств, при наличии которых государственная регистрация заключения брака невозможна и неправомерна.

1. Не допускается заключение брака между лицами, из которых хотя бы одно уже состоит в другом зарегистрированном браке, под которым понимается не прекратившийся в законном порядке прежний зарегистрированный брак. Фактические брачные отношения не являются препятствием к заключению брака.

2. Запрещаются браки между близкими родственниками.

Понятие «близкие родственники» встречается не только в семейном праве, но и в иных отраслях права. И в различных отраслях права эти понятия не тождественны. Статья 14 СК устанавливает, что к близким родственникам в семейном праве относятся: «родственники по прямой восходящей и нисходящей линии (родители и дети, дедушка, бабушка и внуки), полнородные и неполнородные (имеющие общих отца или мать) братья и сестры).

3. Законом запрещены браки между усыновителями и усыновленными, так как их отношения приравниваются к отношениям родителей и детей по происхождению (ст. 137 СК).

4. Не допускается заключение брака между лицами, из которых хотя бы одно признано судом недееспособным вследствие психического расстройства.

5. Порядок заключения и прекращения брака

Желающие вступить в брак подают об этом совместное письменное заявление по своему выбору в любой орган загса. В нем они должны подтвердить взаимное добровольное согласие на заключение брака, указать, что к заключению брака не имеется препятствий. Форма бланка заявления утверждена постановлением Правительства РФ.

Одновременно с подачей заявления необходимо предъявить документы, подтверждающие прекращение предыдущего брака (если кто-то из них ранее состоял в браке) и разрешение на вступление в брак до достижения брачного возраста.

По общему правилу, закрепленному в п. 1 ст. 11 СК, заключение брака производится по истечении месяца со дня подачи заявления.

При наличии уважительных причин орган загса может как сократить, так и увеличить срок (увеличить не более чем на 1 месяц). В законе не дается примерного перечня причин, которые могут быть признаны уважительными. В литературе к числу таких уважительных причин отнесены и беременность невесты, и рождение ею ребенка, и призыв жениха для службы в армии, и срочный выезд в командировку, и то обстоятельство, что вступающие в брак лица уже давно состоят в фактических брачных отношениях. Однако данным перечислением список не исчерпывается.

В ст. 11 СК закреплено положение о том, что заключение брака возможно в день подачи заявления при наличии особых обстоятельств (беременность, рождение ребенка, непосредственная угроза жизни одной из сторон). Этот вопрос решается в каждом конкретном случае с учетом всех обстоятельств дела.

Основаниями для прекращения брака являются: 1) смерть одного из супругов; 2) объявление одного из супругов умершим; 3) расторжение брака.

6. Права и обязанности супругов

Отношения, возникающие между супругами, подразделяются на личные неимущественные и имущественные.

Личные права и обязанности супругов тесно связаны с личностью, неотделимы от нее и не могут отчуждаться. На них не влияет факт совместного или раздельного проживания. Личные права и обязанности супругов не могут быть изменены или отменены соглашением сторон. Они не могут быть предметом брачного договора, а также иных сделок.

В п. 1 ст. 31 СК закреплен принцип равенства супругов в семье, который предполагает:

1) право супругов на свободный выбор рода занятий, профессии, места пребывания и жительства;

2) совместное решение супругами вопросов материнства, отцовства, воспитания и образования детей, иных вопросов жизни семьи;

3) обязанность супругов строить свои отношения в семье на основах взаимоуважения и взаимопомощи, а также обязанность супругов содействовать благополучию и укреплению семьи, заботиться о благосостоянии и развитии своих детей.

Личному праву каждого из супругов соответствуют обязанности нематериального характера другого супруга. Они заключаются в том, что

один супруг не должен чинить препятствий другому супругу в осуществлении своих неимущественных прав.

К личным неимущественным правам супругов СК относит право выбора фамилии при заключении и расторжении брака. Вопрос о сохранении или изменении своей фамилии при вступлении в брак решается каждым из супругов самостоятельно. В п. 1 ст. 32 СК супругам предоставляется право именоваться двойной фамилией, т. е. при заключении брака супруг может присоединить к своей фамилии фамилию второго супруга, если иное не предусмотрено законами субъектов РФ. Соединение фамилий не допускается, если добрачная фамилия хотя бы одного из супругов является двойной. Перемена фамилии одним из супругов не влечет за собой перемену фамилии другого супруга, т. к. право фамилию является личным правом и может быть осуществлено только по желанию носителя фамилии.

После регистрации брака возникают не только неимущественные, но и имущественные отношения. Если между супругами не заключен брачный договор, то к имущественным отношениям будут применяться нормы, регулирующие законный режим имущества. Законный режим имущества супругов — режим их совместной собственности. К имуществу, нажитому супругами во время брака (общему имуществу супругов), относятся доходы каждого из супругов от трудовой деятельности, предпринимательской деятельности и результатов интеллектуальной деятельности, полученные ими пенсии, пособия, а также иные денежные выплаты, не имеющие специального целевого назначения (суммы материальной помощи, суммы, выплаченные в возмещение ущерба в связи с утратой трудоспособности вследствие увечья либо иного повреждения здоровья и другие). Общим имуществом супругов являются также приобретенные за счет общих доходов супругов движимые и недвижимые вещи, ценные бумаги, паи, вклады, доли в капитале, внесенные в кредитные учреждения или в иные коммерческие организации, и любое другое нажитое супругами в период брака имущество независимо от того, на имя кого из супругов оно приобретено либо на имя кого или кем из супругов внесены денежные средства.

Право на общее имущество супругов принадлежит также супругу, который в период брака осуществлял ведение домашнего хозяйства, уход за детьми или по другим уважительным причинам не имел самостоятельного дохода.

Владение, пользование и распоряжение имуществом, находящимся в общей совместной собственности, осуществляется по общему согласию супругов. Исходя из принципа равенства супругов, предполагается, что при совершении одним из супругов сделки по распоряжению общим имуществом он действует с согласия другого супруга. Законом установлена презумпция согласия другого супруга на распоряжение общим имуществом. Это правило не распространяется на сделки одного

из супругов по распоряжению недвижимостью и сделки, требующие нотариального удостоверения и (или) государственной регистрации. Для совершения такого вида сделок необходимо получить нотариально заверенное согласие другого супруга (п. 3 ст. 35 СК). Супруг, чье согласие не было получено, может требовать признания такой сделки недействительной в течение 1 года со дня, когда он узнал или должен был узнать о совершении такой сделки.

К имуществу, находящемуся в личной (раздельной) собственности супругов, относится: а) имущество, принадлежащее каждому из супругов до вступления в брак (добрачное имущество); б) имущество полученное супругом во время брака в дар, в порядке наследования или по иным безвозмездным сделкам; в) вещи индивидуального пользования, хотя и приобретенные во время брака за счет общих средств супругов; г) суммы материальной помощи; суммы, выплаченные в возмещение ущерба в связи с утратой трудоспособности вследствие увечья либо иного повреждения здоровья, а также иные выплаты специального целевого назначения.

Супруги вправе заключать между собой любые сделки, не противоречащие закону. Поэтому они могут передать любую вещь из общего имущества в личную собственность одного из них. Личным имуществом каждый из супругов владеет, пользуется и распоряжается по своему усмотрению. Не требуется согласие другого супруга на отчуждение личного имущества.

В ст. 37 СК закреплено положение о возможности признания имущества каждого из супругов их совместной собственностью. Это допускается, если будет установлено, что в период брака за счет общего имущества супругов, личного имущества другого супруга или личного трудового вклада одного из супругов были произведены вложения, значительно увеличивающие стоимость этого имущества.

Раздел имущества, находящегося в общей совместной собственности супругов может быть произведен по требованию любого из супругов.

Согласно п. 1 ст. 39 СК доли супругов в общем имуществе при его разделе признаются равными, если иное не предусмотрено договором между супругами. Супруги могут договориться разделить имущество как в равных долях, так и в иной пропорции. По желанию супругов их соглашение о разделе имущества может быть нотариально удостоверено.

К требованиям разведенных супругов о разделе совместно нажитого имущества применяется срок исковой давности 3 года.

7. Брачный договор

Брачным договором признается соглашение лиц, вступающих в брак, или соглашение супругов, которое определяет их имущественные права и обязанности в браке и (или) в случае его расторжения.

Брачный договор может быть заключен только между супругами или лицами, вступающими в брак.

Он может быть заключен как перед регистрацией брака, так и в любое время в течение брака.

Предметом брачного договора могут быть только имущественные отношения между супругами. Какие-либо другие семейные отношения между супругами брачным договором не регулируются.

Брачный договор заключается в письменной форме путем составления одного документа и подлежит обязательному нотариальному удостоверению.

Содержание брачного договора — это его условия, в которых стороны устанавливают правовой режим супружеского имущества. С помощью брачного договора супруги могут изменять установленный законом режим совместной собственности. В ст. 42 СК указано, что супруги могут установить режим совместной, долевой или раздельной собственности. Эти режимы могут распространяться как на все имущество, так и на отдельные его виды.

Перечень условий, включение которых в брачный договор недопустимо, дан в п. 3 ст. 42 СК и имеет обязательный характер. Брачный договор не может ограничивать право- и дееспособность супругов, их право на обращение в суд за защитой своих прав; регулировать личные неимущественные отношения между супругами, права и обязанности в отношении детей; ограничивать право нетрудоспособного нуждающегося супруга на получение содержания; а также содержать иные условия, которые ставят одного из супругов в крайне неблагоприятное положение или противоречат основным началам семейного права. Такие условия, включенные в договор, ничтожны.

Брачный договор может быть признан судом недействительным полностью или частично по основаниям, предусмотренным гражданским законодательством для недействительности сделок.

8. Права и обязанности родителей и детей

В СК права несовершеннолетних детей подразделяются на 2 вида: личные и имущественные права. К личным правам несовершеннолетних детей относятся:

- Право жить и воспитываться в семье.
- Право на общение с родителями и другими родственниками.
- Право на защиту.
- Право выражать свое мнение.
- Право на имя, отчество и фамилию.

Ребенок может иметь на праве собственности любое имущество, за исключением отдельных видов имущества, которое в соответствии с законом не может принадлежать гражданам (ст. 213 ГК).

Ребенок имеет право собственности на:

- 1) имущество, полученное им в дар;
- 2) имущество, полученное им по наследству в порядке, установленном ГК;

3) доходы, полученные им (проценты по вкладу; суммы, вырученные от сдачи внаем жилья, принадлежащего несовершеннолетнему на праве собственности; прибыль от творческой и предпринимательской деятельности и т. д.);

4) имущество, приобретенное на его собственные средства.

Право распоряжения ребенком принадлежащим ему на праве собственности имуществом зависит от объема его гражданской дееспособности.

Родители не вправе совершать сделки со своими несовершеннолетними детьми, за исключением дарения или безвозмездного пользования. Ребенок не имеет права собственности на имущество родителей, а родители не имеют права собственности на имущество ребенка (п. 4 ст. 60 СК).

Родительские права и обязанности могут быть личного и имущественного порядка. Отец и мать в отношении ребенка сохраняют равные права и после расторжения брака. Родители не только вправе, но и обязаны осуществлять родительские права. Родительские права возникают с момента рождения ребенка, носят срочный характер и прекращаются в случаях:

1) достижения детьми возраста восемнадцати лет;

2) снижения брачного возраста (п. 2 ст. 21 ГК);

3) эмансипации (ст. 27 ГК).

Несовершеннолетние родители не могут самостоятельно осуществлять родительские права, если они не достигли 16 лет, но они имеют право на совместное проживание с ребенком и участие в его воспитании. Кроме того, они имеют следующие права:

1) признавать и оспаривать свое отцовство и материнство на общих основаниях;

2) требовать, при условии достижения ими возраста 14 лет, установления отцовства в отношении своих детей в судебном порядке (п. 3 ст. 62 СК).

СК конкретизирует, какими правами и обязанностями обладают родители.

Обязанности: на воспитание своих детей, на заботу об их здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии.

Права: 1) право требовать возврата своего ребенка от любого лица, удерживающего его у себя не на основании закона или судебного решения (ст. 68 СК); 2) на общение с ребенком, участие в его воспитании, если он проживает с другим родителем (п. 1 ст. 66 СК); 3) преимущественное право родителей на воспитание своих детей перед всеми другими лицами (ч. 3 п. 1 ст. 63 СК РФ).

При раздельном проживании родителей, тот из них, с которым проживает ребенок, не должен препятствовать другому родителю общаться с ребенком, если такое общение не причиняет вред физическому и нравственному здоровью ребенка и его нравственному развитию. Порядок осуществления родительских прав в данной ситуации может быть определен соглашением между родителями, заключаемому в письменной

форме. Если соглашение между родителями отсутствует, то спор может быть разрешен судом. Решение суда подлежит обязательному исполнению обоими супругами. При злостном невыполнении такого решения суд по требованию родителя, проживающего отдельно от ребенка, может вынести решение о передаче ему ребенка, исходя из интересов ребенка и с учетом его мнения (п. 3 ст. 66 СК).

Кроме того, родитель, проживающий отдельно от ребенка, имеет право на получение информации о ребенке из воспитательных, лечебных и иных учреждений. Предоставление информации о ребенке является обязательным. В предоставлении такой информации может быть отказано только при наличии угрозы для жизни и здоровья ребенка со стороны родителя. Отказ в предоставлении информации может быть обжалован в суд.

Основания для лишения родительских прав указаны в ст. 69 СК. Ими являются: а) уклонение родителей от выполнения родительских обязанностей, в том числе злостное уклонение от уплаты алиментов; б) отказ родителей без уважительных причин взять своего ребенка из роддома или иного аналогичного учреждения; в) злоупотребление родителями своими родительскими правами; г) жестокое обращение родителей с детьми, включая физическое или психическое насилие, а также покушение на половую неприкосновенность; д) заболевание родителей хроническим алкоголизмом, наркоманией, подтвержденное соответствующим медицинским заключением; е) совершение умышленного преступления против жизни и здоровья своего ребенка либо против жизни или здоровья супруга.

Лишение родительских прав производится только судом. Родители, лишенные родительских прав, теряют все права, основанные на факте родства с ребенком, но не освобождаются от обязанности содержать своего ребенка.

Родители, лишенные родительских прав, могут быть восстановлены в родительских правах при условии, что они изменили в лучшую сторону поведение, образ жизни и (или) отношение к воспитанию ребенка. Восстановление в родительских правах находится в исключительной компетенции суда. При рассмотрении дела обязательно участие прокурора и органов опеки и попечительства. Если восстановление противоречит интересам ребенка, то в иске может быть отказано. Если ребенку исполнилось 10 лет, то восстановление родительских прав возможно только с его согласия. Восстановление в родительских правах не допускается, если ребенок усыновлен другим лицом и усыновление не отменено (ст. 72 СК).

СК предусматривает в качестве самостоятельной формы защиты прав ребенка ограничение родительских прав. Ограничение — отобрание ребенка у родителей без лишения их родительских прав. Основанием для ограничения родительских прав может являться опасная для ребенка обстановка, которая возникла не по вине родителей, а по независящим от них объективным причинам.

Ограничение родительских прав допускается, если оставление ребенка с родителями является опасным для ребенка из-за их поведения, но нет оснований для лишения родителей или одного из них родительских прав (например, психическое расстройство, иное хроническое заболевание, стечение тяжелых обстоятельств и т. д.).

В случае ограничения родительских прав обоих родителей ребенок передается на попечение органа опеки и попечительства.

Если в течение 6 месяцев после ограничения родительских прав родители не изменят своего поведения, то орган опеки и попечительства обязан предъявить иск о лишении родительских прав. Иск может быть предъявлен и ранее этого срока.

Если основания, в силу которых родители или один из них были ограничены в родительских правах, отпали, суд по иску родителей или одного из них может вынести решение о возвращении ребенка родителям и об отмене ограничений.

Суд с учетом мнения ребенка вправе отказать в удовлетворении иска, если возвращение ребенка родителям или одному из них противоречит его интересам.

9. Опека и попечительство

Опека или попечительство устанавливаются над детьми, оставшимися без попечения родителей, в целях их содержания, воспитания и образования, а также для защиты их прав и интересов.

Опека устанавливается над детьми, не достигшими возраста четырнадцати лет.

Попечительство устанавливается над детьми в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет.

Согласно ст. 146 СК РФ опекунами (попечителями) могут быть назначены совершеннолетние дееспособные лица с обязательным учетом их личных качеств, способностей к выполнению возложенных на них обязанностей, за исключением лиц, больных хроническим алкоголизмом или наркоманией, лиц, отстраненных от выполнения обязанностей опекунов (попечителей), лиц, ограниченных в родительских правах, бывших усыновителей, если усыновление отменено по их вине, а также лиц, которые по состоянию здоровья не могут осуществлять обязанности по воспитанию ребенка.

Установление опеки и попечительства закон связывает с определенным сроком. Они должны быть установлены в течение 1 месяца с момента, когда органам опеки и попечительства стало известно о необходимости установления опеки или попечительства.

Статья 147 СК устанавливает, что детям, находящимся на полном государственном обеспечении, т. е. в учреждениях разных типов, опекуны и попечители не назначаются. Выполнение их обязанностей возлагается на администрации этих учреждений.

Личные права и обязанности опекунов (попечителей) по существу совпадают с правами и обязанностями родителей в отношении их несо-

вершеннолетних детей. Опекуну (попечителю) выполняют свои обязанности безвозмездно, так как закон не наделяет опекунов и опекаемых взаимными имущественными правами и обязанностями. Опекуну обязаны обеспечить ребенку получение основного общего образования. Дети, находящиеся под опекой и попечительством, сохраняют право на общение со своими родителями и родственниками, за исключением случаев, когда родители лишены родительских прав; воспитание в семье опекуна (попечителя), заботу со стороны опекуна (попечителя), совместное с ним проживание; обеспечение им условий для содержания, воспитания, образования, всестороннего развития и уважение их человеческого достоинства; причитающиеся им алименты, пенсии, пособия и другие социальные выплаты; сохранение права собственности на жилое помещение или права пользования жилым помещением, а при отсутствии жилого помещения имеют право на получение жилого помещения в соответствии с жилищным законодательством; защиту от злоупотреблений со стороны опекуна (попечителя); льготы при трудоустройстве, предусмотренные законодательством о труде.

Опекуну (попечителю) имеют право на первоочередное устройство подопечного в дошкольные учреждения, школу-интернат, оздоровительные комплексы; трудовые льготы, предоставляемые законом родителям: ограничение труда на ночных и сверхурочных работах, ограничение привлечения к работам в выходные дни и направление в командировки, предоставление дополнительных отпусков, установление льготных режимов труда в соответствии с Трудовым кодексом.

На содержание несовершеннолетнего подопечного опекуну (попечителю) ежемесячно выплачиваются специальные средства.

Опекуну (попечителю) имеют право требовать в судебном порядке возврата им детей, находящихся под их опекой и попечительством от любых лиц, удерживающих у себя детей без законных на то оснований, в том числе и от близких родственников ребенка.

Основания прекращения опеки и попечительства предусмотрены ст. 39 и 40 ГК РФ.

10. Приемная семья

Приемная семья является одной из форм устройства на воспитание детей, оставшихся без попечения родителей. Приемная семья образуется на основании договора о передаче ребенка (детей) на воспитание в семью. Этот договор заключается между органом опеки и попечительства и приемными родителями.

На воспитание в приемную семью передается ребенок (дети), не достигший совершеннолетия, на срок, предусмотренный договором (ст. 151 СК).

Общее число детей в приемной семье, включая родных и усыновленных, не должно превышать, 8 человек. Договор о передаче ребенка (де-

тей) на воспитание в приемную семью является договором возмездного оказания услуг. В нем должны предусматриваться: срок, на который он помещается в приемную семью, условия содержания, воспитания и образования ребенка (детей), права и обязанности приемных родителей, обязанности по отношению к приемной семье органа опеки и попечительства, а также основания и последствия прекращения такого договора.

Договор о передаче ребенка (детей) на воспитание в семью может быть расторгнут досрочно по инициативе приемных родителей при наличии уважительных причин (болезни, изменений семейного или имущественного положения, отсутствия взаимопонимания с ребенком (детьми), конфликтных отношений между детьми и других), а также по инициативе органа опеки и попечительства в случае возникновения в приемной семье неблагоприятных условий для содержания, воспитания и образования ребенка (детей), или в случае возвращения ребенка (детей) родителям, или в случае усыновления ребенка (детей).

Приемными родителями могут быть совершеннолетние лица обоего пола, за исключением:

- лиц, признанных судом недееспособными или ограниченно дееспособными;
- лиц, лишенных по суду родительских прав или ограниченных судом в родительских правах;
- отстраненных от обязанностей опекуна (попечителя) за ненадлежащее выполнение возложенных на него законом обязанностей;
- бывших усыновителей, если усыновление отменено судом по их вине;
- лиц, которые по состоянию здоровья не могут осуществлять обязанности по воспитанию ребенка.

Приемные родители обязаны воспитывать ребенка (детей), заботиться о его здоровье, нравственном и физическом развитии, создавать необходимые условия для получения им образования, и т. д. Приемные родители несут за приемного ребенка (детей) ответственность.

Ребенок (дети), переданный в приемную семью, сохраняет право на причитающиеся ему алименты, пенсию и другие социальные выплаты и компенсации, которые перечисляются в соответствии с законодательством на счета, открываемые на имя ребенка (детей) в банковском учреждении. За ребенком (детьми) сохраняется также право собственности на жилое помещение или право пользования жилым помещением; при отсутствии жилого помещения он имеет право на предоставление ему жилого помещения в соответствии с жилищным законодательством.

На содержание каждого приемного ребенка (детей) приемной семье выплачиваются ежемесячно денежные средства на питание, приобретение одежды, обуви и мягкого инвентаря, предметов хозяйственного обихода, личной гигиены, игр, игрушек, книг и предоставляются льготы, установленные законодательством РФ для воспитанников образователь-

ных учреждений для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.

На ребенка (детей), передаваемого на воспитание в приемную семью на один год и более, выделяются средства на приобретение мебели.

Размер оплаты труда приемных родителей и льготы, предоставляемые приемной семье в зависимости от количества взятых на воспитание детей, устанавливаются законами субъектов РФ.

Приемным родителям сохраняется оплата труда на период получения приемными детьми в возрасте от 18 до 23 лет среднего (полного) общего, очного профессионального образования в государственных и муниципальных образовательных учреждениях.

Приемные родители ведут учет расходов в письменной форме по приходу и расходу денежных средств, выделяемых на содержание ребенка (детей). Сведения об израсходованных средствах представляются ежегодно в орган опеки и попечительства. Сэкономленные в течение года средства изъятию не подлежат.

11. Акты гражданского состояния

Акты гражданского состояния — действия граждан или события, влияющие на возникновение, изменение или прекращение прав и обязанностей, а также характеризующие правовое состояние граждан. Государственной регистрации подлежат акты гражданского состояния: рождение, заключение брака, расторжение брака, усыновление (удочерение), установление отцовства, перемена имени и смерть.

Регистрация акта гражданского состояния производится органом ЗАГС путем составления записи акта гражданского состояния, на основании которой выдается свидетельство о государственной регистрации акта гражданского состояния.

Бланки свидетельств о государственной регистрации актов гражданского состояния выполняются типографским способом на гербовой бумаге, являются документами строгой отчетности; каждый такой бланк имеет серию и номер.

Контрольные вопросы:

1. Какие отношения регулируются семейным правом?
2. В чем состоит юридическое значение государственной регистрации заключения брака?
3. Какой брачный возраст установлен законодательством РФ? Можно ли его снизить?
4. Кого Семейный кодекс РФ относит к «близким родственникам»?
5. Необходимо ли медицинское обследование лиц, вступающих в брак?
6. Кто может быть инициатором развода?
7. Каков порядок регистрации актов гражданского состояния?

Глава 16. ТРУДОВОЕ ПРАВО

1. Понятие, предмет и сфера действия трудового права Российской Федерации

Индивидуальные отношения по поводу применения труда гражданина, заключившего трудовой договор с организацией либо другим гражданином, в соответствии со ст. 1 Трудового кодекса РФ (далее — ТК РФ) составляют основу предмета трудового права России. Стороны трудового отношения — соответственно, гражданин, обладающий правовым статусом работника, и организация (юридическое лицо) либо другой гражданин, являющийся для данного работника нанимателем (ст. 20 ТК РФ). Признаки трудовых отношений, образующих предмет трудового права: это личное выполнение работником за плату трудовой функции (работы по определенной специальности, квалификации или должности) и подчинение работника правилам внутреннего трудового распорядка при выполнении работодателем обязанностей по предоставлению обусловленной договором работы, созданию должных условий труда, своевременной и полной оплате труда. Помимо собственно трудовых отношений предметом трудового права России являются и несколько групп общественных отношений, непосредственно связанных с реализацией трудовой функции работника, обеспечивающих возможность ее осуществления (предшествующих трудовому правоотношению, сопутствующих ему или вытекающих из него). В их числе отношения по: организации труда и управлению им; трудоустройству у конкретного работодателя и содействию занятости населения; профессиональной подготовке, переподготовке и повышению квалификации работников; социальному партнерству; участию работников и их представителей (профессиональных союзов) в установлении условий труда и применении трудового законодательства; материальной ответственности работников и работодателей; надзору и контролю за соблюдением трудового законодательства; разрешению индивидуальных и коллективных трудовых споров (ст. 1 ТК РФ).

Сфера действия нормативно-правовых актов, содержащих нормы трудового права, определяется ТК РФ (ст. 11 и др.). Трудовое право распространяется на всех работодателей независимо от их организационно-правовых форм и форм собственности, на всех работников, заключивших трудовой договор, в том числе на муниципальных служащих, на работающих учредителей (участников) коммерческих организаций, на иностранных работников, работников исполнительных органов общественных объединений и политических партий, работников прокуратуры и вневедомственной охраны.

Труд лиц, проходящих альтернативную гражданскую службу, также отнесен к сфере трудового права (ст. 349 ТК РФ, ФЗ от 25.07.2002 г.). Отдельные нормы трудового законодательства применяются и к отношениям с участием лиц, проходящих на основании контрактов государственную службу в органах внутренних дел, таможенных органах и иных

военизированных подразделениях. В отношении государственных гражданских служащих нормы трудового законодательства с 1 февраля 2005 года действуют только в части, не предусмотренной Законом РФ от 27 июля 2004 года «О государственной гражданской службе Российской Федерации». Нормы статей 40, 103—105 Уголовно-исполнительного кодекса РФ определенной законом части распространяют правила трудового права и на лиц, отбывающих наказание в виде исправительных работ или лишения свободы.

Не применяются правила трудового права к военнослужащим при исполнении обязанностей военной службы (если иное не установлено законодательством о статусе военнослужащих), членам советов директоров коммерческих организаций, лицам, работающим по договорам гражданско-правового характера. Самостоятельно организуют свой труд и предприниматели без образования юридического лица, частные детективы, нотариусы, адвокаты.

Трудовое право обладает рядом особенностей в сочетании составляющих метод правового регулирования трудовых и связанных с ними отношений. *Метод трудового права* — это совокупность приемов, средств, способов, при помощи которых осуществляется регламентация труда работников. Трудовому праву присущи следующие особенности метода правового регулирования.

Способ установления прав и обязанностей субъектов трудового права характеризуется: сочетанием централизованного и локального (внутри организации) правового регулирования труда, локального нормативного и (или) договорного регулирования социально-трудовых отношений; коллективно договорного и индивидуально-договорного регулирования труда; разграничением компетенции РФ и субъектов РФ в сфере регулирования труда; участием работников, их представителей и иных коллективных субъектов трудового права в нормотворчестве; делением трудового законодательства на общее и специальное. Общее законодательство о труде применяется ко всем участникам трудовых правоотношений. Специальное — имеет ограниченную сферу действия в зависимости от особенностей труда или субъектного состава его участников.

Степень свободы участников трудовых и связанных с ними отношений характеризуется сочетанием диспозитивности и императивности правового регулирования. Диспозитивность трудового права означает, что стороны обладают значительными возможностями в выборе вариантов поведения. В большинстве ситуаций нормы трудового права оставляют место усмотрению сторон. Императивные правила существуют преимущественно как государственные гарантии прав и интересов работников.

Правовое положение субъектов в сфере трудового права характеризуется сочетанием равенства сторон и элемента власти подчинения. Поскольку трудовые отношения имеют договорную природу, стороны таких договоров предполагаются равными. Равенство сторон трудового договора проявляется не только в момент его заключения, но сохраняет-

ся и в период его действия, например, при переводе на другую работу, который требует согласия работника (ст. 72 ТК РФ). Равенство сочетается в трудовом праве с подчинением работника указаниям работодателя, подчинением всех работников внутреннему трудовому порядку, подчинением сторон трудового правоотношения законным требованиям органов государственного надзора, общественного контроля.

Способы защиты прав и обеспечения исполнения обязанностей в трудовом праве включают: право на объединение работников и работодателей в целях защиты своих прав и интересов; право на самозащиту прав работников, право на отказ от исполнения трудовых обязанностей в случаях, установленных законом; государственный надзор и общественный контроль за соблюдением трудового законодательства; ответственность (дисциплинарная, материальная, административная, моральная, уголовная) за неисполнение норм трудового законодательства; особый порядок разрешения индивидуальных трудовых споров в комиссиях по трудовым спорам, особые правила судебной защиты прав и интересов работников, примирительные процедуры разрешения коллективных трудовых споров, включая право на забастовку.

2. Принципы трудового права

Принципы трудового права — это закрепленные в праве основные руководящие начала, определяющие содержание и направленность правового регулирования трудовых и связанных с ними общественных отношений. Принципами трудового права являются (ст. 2, 3, 4 ТК РФ):

- *свобода труда и запрещение принудительного труда*, который имеет особое правовое значение, поскольку исключает существовавшую в прежние годы юридическую обязанность трудиться и определяет содержание большинства норм нового трудового законодательства России. Он гарантирует гражданам право свободно распоряжаться своими способностями к труду, реализовать их в любой незапрещенной законом форме, свободно выбирать профессию, род деятельности или занятий. Незанятость гражданина не является основанием для привлечения его к правовой ответственности. Принуждение к труду не допускается. Статья 4 ТК РФ дает общее понятие принудительного труда как выполнения работы под угрозой наказания или в качестве наказания (насильственного воздействия). Вместе с тем не считается принудительной работа, обусловленная законодательством о воинской обязанности и военной, альтернативной гражданской службе, работа, выполняемая в условиях чрезвычайных обстоятельств, и работа на основании вступившего в законную силу приговора суда;

- *равенства прав и возможностей работников, включая равное право на профессиональную подготовку и продвижение по службе (работе), а*

также запрещение дискриминации в сфере труда. Согласно ст. 3 ТК РФ каждый имеет равные возможности для реализации своих трудовых прав. Никто не может быть ограничен в правах и трудовых свободах и не может получить какие-либо преимущества по основаниям, не связанным с деловыми качествами работников;

- *защита от безработицы и содействие в трудоустройстве.* Данное основное начало регулирования труда проявляется в нормах трудового законодательства, устанавливающих порядок возникновения, изменения и прекращения трудовых отношений. Наиболее полно и последовательно принцип защиты от безработицы реализуется в законодательстве о занятости населения в Российской Федерации;

- *обеспечение прав работников на справедливые условия труда, в том числе на безопасные условия труда и право на отдых.* Реализуется в законодательстве об охране труда и гарантируется мерами правовой ответственности (административной, уголовной, материальной) в случае неисполнения такого законодательства;

- *обеспечение прав на своевременную, полную и справедливую оплату труда, гарантирующую достойное существование работников и членов их семей.* Это основное начало находит отражение в обязательных требованиях по установлению оплаты труда работников, правилах начисления и выплаты заработной платы. Существенной правовой гарантией выступают нормы о минимальном размере заработка работника (ст. 129, 133 ТК РФ);

- *обеспечение равной оплаты за труд равной ценности (ст. 22, 132 ТК РФ);*

- *обеспечение прав работников и работодателей на объединение, включая право создавать профессиональные союзы и вступать в них.* Право на объединение обеспечивает полноценную защиту прав и интересов сторон трудового правоотношения, используя институт представительства и участие в коллективно-договорном регулировании труда;

- *обеспечение прав работников на участие в управлении организацией;*

- *обеспечение прав работников и работодателей на социальное партнерство, включая участие в договорном регулировании труда;*

- *обеспечение прав работников на государственную защиту их труда, включая право на судебную защиту и осуществление государственного надзора и профсоюзного контроля за исполнением трудового законодательства;*

- *обеспечение прав работников на защиту чести и достоинства в период работы, на возмещение вреда в связи с исполнением трудовых обязанностей;*

- *обеспечение прав работников на обязательное социальное страхование;*

- *обеспечение прав работников на индивидуальные и коллективные трудовые споры, права на забастовку.*

3. Формы правового регулирования труда.

Система источников трудового права.

Локальное регулирование труда

Правовое регулирование труда осуществляется при помощи принятия нормативно-правовых актов, содержащих нормы трудового права (*нормативная форма регламентации*), путем заключения коллективных соглашений по социально-трудовым вопросам, индивидуальных трудовых договоров (*договорная форма регулирования* — ст. 9 ТК РФ), а также посредством издания работодателем индивидуальных правовых актов распорядительного характера (приказов, распоряжений) (*индивидуально-правовая форма регулирования*). В понятие «трудовое законодательство» включается и законодательство об охране труда. Систему нормативных актов и соглашений о труде в соответствии со ст. 5 ТК РФ образуют следующие источники.

Конституция РФ. Закрепляет основные права и обязанности граждан в социально-трудовой сфере, устанавливает гарантии их реализации. *Конституции республик в составе РФ. Уставы субъектов РФ, содержащие нормы о труде.* *Международно-правовые акты, в том числе ратифицированные СССР и (или) РФ конвенции Международной организации труда (далее — МОТ), рекомендации МОТ, международные договоры (ст. 10 ТК РФ).* Международные акты согласно ст. 15 Конституции РФ являются частью российской правовой системы. *Конституционные законы, содержащие нормы трудового права.* Трудовой кодекс РФ принят 30 декабря 2001 года. Вступил в силу, за исключением части первой ст. 133, с 1 февраля 2002 года. Кодекс является правовой основой нового трудового законодательства России. Все иные акты о труде работников должны соответствовать положениям ТК РФ. В случае возникновения противоречий между кодексом и иными федеральными законами, содержащими нормы трудового права, применяется ТК РФ. *Комплексные межотраслевые федеральные законы, содержащие не только нормы трудового права, но и положения, относящиеся к другим отраслям права (финансовому, административному, гражданскому и т. д.).* *Отраслевые федеральные законы. Указы Президента РФ, вносящие изменения в действующее законодательство о труде.* *Постановления Правительства РФ. Нормативные акты федеральных органов исполнительной власти.* В том числе, акты бывшего Минтруда РФ и ныне действующего Минздрава РФ. *Нормативные акты федеральных отраслевых органов государственного управления.* *Законы и иные правовые акты субъектов РФ. Нормативно-правовые акты органов местного самоуправления (ст. 7 ТК РФ).* *Локальные нормативные акты, содержащие нормы трудового права. Нормативные положения (условия) централизованных коллективных соглашений по социально-трудовым отношениям и коллективных договоров организаций.*

Одной из наиболее существенных особенностей источников трудового права России является весьма широкое использование практики локального правового регулирования труда.

Локальное нормативное регулирование труда осуществляется работодателем самостоятельно, а в случаях, установленных законом, — коллективным договором организации с учетом мнения представительного органа работников (ст. 8, 372 ТК РФ). Локальные акты действуют в пределах одной организации (одного работодателя). Такое регулирование позволяет согласовать интересы работников и работодателей, установить более высокий в сравнении с законом уровень социально-трудовых гарантий, реализовать многие нормы Трудового кодекса РФ, требующие соответствующих локальных решений. Локальные нормы служат правовым основанием для разрешения споров в судах. Локальное нормативное регулирование осуществляется в организации посредством принятия актов комплексного характера (коллективный договор, правила внутреннего трудового распорядка) либо специальных нормативных актов по отдельным видам социально-трудовых отношений (положения об оплате труда о премировании работников, штатное расписание, график отпусков, должностные инструкции, положения о персональных данных работников и др.). Локальные акты не могут ухудшать положение работников в сравнении с законом и коллективным договором, если таковой имеется в организации.

В сфере регулирования труда особое значение имеет и судебная практика. В этом смысле особую роль играют обобщения практики применения трудового законодательства и принятые на этой основе разъяснения Пленума Верховного Суда РФ. Так, применение Трудового кодекса РФ разъясняется постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 17 марта 2004 года.

4. Субъекты трудового права

В отношениях, урегулированных нормами трудового права, участвуют несколько групп субъектов.

Граждане. Это, во-первых, *граждане, не имеющие статуса работника*, участвующие в отношениях по трудоустройству и профессиональной подготовке по направлению органов службы занятости (отношениях, предшествующих трудовым) либо в процессуальных отношениях по поводу увольнения с работы (отношения, вытекающие из трудовых), во-вторых — *граждане, являющиеся работниками (работники)*, в-третьих — *граждане, выступающие в роли нанимателей* для других граждан, заключивших с ними трудовой договор.

В соответствии со ст. 63 ТК РФ допускается заключение трудового договора с лицами, достигшими возраста шестнадцати лет. В случаях получения основного общего образования либо оставления в соответ-

ствии с федеральным законом общеобразовательного учреждения допускается прием на работу подростков, достигших возраста 15 лет. С 14 лет разрешается прием на работу учащихся образовательных учреждений для выполнения легкого труда, не причиняющего вреда их здоровью и не нарушающего процесса обучения в свободное от учебы время и только с согласия одного из родителей (опекуна, попечителя) и органа опеки и попечительства. Лица, не достигшие возраста 14 лет, могут быть приняты в творческие организации для участия в создании и (или) исполнении произведений. Более высокие, возрастные требования установлены федеральными законами, например, для замещения должностей государственной или муниципальной службы, прокурорских работников, судей и т. п.

Закон устанавливает минимальный возраст поступления на работу, но по общему правилу не содержит возрастных пределов для работы по трудовому договору. Предельный возраст предусмотрен, например, для исполнения обязанностей государственной или муниципальной службы, замещения должностей руководителей государственных образовательных учреждений.

Субъектами трудового права России признаются иностранные граждане и лица без гражданства (ст. 11 ТК РФ), которые могут быть приняты на работу с соблюдением разрешительного порядка, предусмотренного законодательством РФ о правовом положении иностранных граждан и специальными правилами привлечения и использования на территории России иностранной рабочей силы. Исключения из общих правил привлечения иностранных работников устанавливаются федеральным законом и международными соглашениями по вопросам трудовой миграции.

Работодатели. Работодателем признается физическое лицо или юридическое лицо (организация), вступившее в трудовые отношения с работником. Работодателем могут быть физические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, либо просто граждане, использующие труд других граждан для нужд домашнего потребительского хозяйства. Работодателями выступают коммерческие или некоммерческие организации. Филиалы, представительства и иные обособленные структурные подразделения юридических лиц работодателями не признаются (ст. 20 ТК РФ) и заключают трудовые договоры от имени самой организации и в ее интересах. Особым правовым статусом наделяет закон работодателей, являющихся религиозными организациями и работодателей — физических лиц. Субъектами российского трудового права закон признает и иностранных работодателей. Права и обязанности работодателя в трудовых отношениях осуществляются либо непосредственно физическим лицом, являющимся работодателем, либо органами управления юридического лица (директором, советом директоров и др.). Руководитель организации — самостоятельный субъект трудового права, являясь работником

организации (глава 43 ТК РФ), выступает как представитель организации работодателя.

Коллективные субъекты трудового права. Данную группу субъектов представляют объединения работников организации, объединения работников отрасли, территории, региона, Российской Федерации, их представители, в том числе органы и объединения профессиональных союзов, объединения работодателей и их представительные органы. Объединение работодателей — некоммерческая организация, объединяющая на добровольной основе работодателей для представительства интересов и защиты прав своих членов во взаимоотношениях с профсоюзами, органами государственной власти и органами местного самоуправления.

Органы государственной или муниципальной власти общей компетенции. Это исполнительные органы государственного или муниципального управления, выступающие собственниками организаций работодателей, представителями собственников таких организаций или участвующие в отношениях социального партнерства.

Органы государственного управления специальной компетенции. Государственные органы, осуществляющие управление трудом, органы федеральной службы занятости, органы государственного надзора в сфере труда, органы государственной экспертизы условий труда, органы отраслевого управления трудом и др.

Органы по рассмотрению индивидуальных и коллективных трудовых споров: комиссии по трудовым спорам в организациях, примирительные комиссии, посредники, трудовой арбитраж.

5. Социальное партнерство. Коллективные договоры и соглашения

Правовые нормы, регулирующие отношения, именуемые «социальное партнерство», впервые получили закрепление в основном отраслевом источнике. Социальное партнерство определяется в законе как система взаимоотношений между работниками (представителями работников), работодателями (представителями работодателей), органами государственной власти, органами местного самоуправления, направленная на обеспечение согласования интересов работников и работодателей по вопросам регулирования трудовых отношений и иных, непосредственно связанных с ними отношений (ст. 23 ТК РФ). Сторонами социального партнерства являются работники и работодатели в лице уполномоченных в установленном порядке представителей.

Органы государственной власти и органы местного самоуправления — стороны социального партнерства в тех случаях, когда они выступают в качестве работодателей или их представителей, уполномоченных на представительство законодательством или работодателями, а также в других случаях, предусмотренных федеральными законами. Система социального партнерства в Российской Федерации включает следующие уровни: федеральный, региональный, отраслевой, территориальный

(в муниципальном образовании), уровень организации. Формами социального партнерства являются коллективные переговоры, взаимные консультации, участие работников, их представителей в управлении организацией, участие представителей работников и работодателей в досудебном и внесудебном разрешении трудовых споров.

Отношения социального партнерства — это отношения с участием коллективных субъектов трудового права либо их представителей. Представителями работников в социальном партнерстве являются профессиональные союзы или иные представители, избираемые работниками.

Представителями работодателя при проведении коллективных переговоров, заключении или изменении коллективного договора являются руководитель организации или уполномоченные им лица. Органы социального партнерства — это комиссии по регулированию социально-трудовых отношений. На федеральном уровне образуется постоянно действующая Российская трехсторонняя комиссия по регулированию социально-трудовых отношений. В субъектах Российской Федерации и на территориальном уровне создаются трехсторонние комиссии по регулированию социально-трудовых отношений. В организациях — двухсторонние комиссии из представителей работников и работодателя.

Основным актом, комплексно регулирующим вопросы труда и социальной защиты работников в организации, является коллективный договор. Коллективные договоры являются наиболее распространенной на практике формой договорного регулирования труда. По определению ст. 40 ТК РФ, коллективный договор — это правовой акт, регулирующий социально-трудовые отношения в организации и заключаемый работниками и работодателем в лице их представителей. Коллективный договор не является обязательным актом работодателя и принимается при наличии соответствующей инициативы сторон.

Сторонами коллективного договора выступают работники организации, филиала, представительства организации и работодатель — юридическое лицо либо филиал, представительство. Содержание и структура коллективного договора определяются сторонами. В него могут включаться взаимные обязательства работников и работодателя по вопросам оплаты труда, выплаты пособий, компенсаций, занятости, переобучение, высвобождения работников, улучшения условий и охраны труда работников, в том числе женщин и молодежи, регулирования рабочего времени и времени отдыха, включая вопросы предоставления и продолжительности отпусков (ст. 41 ТК РФ) и т. д. Коллективным договором устанавливаются, условия труда, более благоприятные по сравнению с установленными законами, иными нормативными правовыми актами, соглашениями.

Правовая процедура заключения коллективного договора определяется сторонами самостоятельно, но в соответствии с требованиями закона (ст. 42 ТК РФ). В частности, она определяется Законом РФ от 11 мар-

та 1992 года «О коллективных договорах и соглашениях». Коллективный договор заключается на срок, не превышающий трех лет.

На территориальном, региональном, отраслевом или федеральном уровне социально-партнерских отношений между полномочными представителями работников и работодателей заключаются соглашения, устанавливающие общие принципы регулирования социально-трудовых отношений и связанных с ними экономических отношений.

6. Правовое регулирование занятости населения в РФ

Правовое регулирование занятости населения в РФ ныне представлено большим числом нормативных актов. Базовым в этой сфере отношений является Закон РФ от 19 апреля 1991 года «О занятости населения в Российской Федерации» (далее — Закон 1991 г.). Основными понятиями данного правового института являются «занятость», «занятые граждане», «подходящая работа», «безработные граждане». Занятость определяется законом как не противоречащая законодательству РФ деятельность граждан, связанная с удовлетворением их личных и общественных потребностей и приносящая, как правило, заработок, трудовой доход (ст. 1 Закона 1991 г.).

Законодательство РФ не предусматривает понятий «частичная незанятость» или «частичная безработица» и соответственно не устанавливает мер социально-правовой защиты для лиц, вынужденно работающих на условиях неполной занятости. С понятием «подходящая работа» связаны правила признания гражданина безработным и возможности получения государственной помощи в случае получения статуса безработного.

Обязанности по реализации положений закона о содействии занятости населения возложены на территориальные центры занятости населения. Все услуги гражданам оказываются органами службы занятости бесплатно.

Центральной фигурой отношений по поводу содействия занятости является гражданин, признанный в установленном законом порядке безработным. Безработными признаются трудоспособные граждане, которые не имеют работы и заработка (незанятые граждане), зарегистрированные в органах службы занятости в целях поиска подходящей работы, фактически ищущие работу и готовые приступить к ней, не трудоустроенные в течение 10 дней со дня регистрации. Признание или непризнание гражданина безработным оформляется мотивированным решением службы занятости.

Гражданам, зарегистрированным в органах службы занятости, предоставляются меры социально-правовой защиты. *Всем обратившимся* гарантируются: бесплатная консультация, бесплатная информация о вакансиях, участие в оплачиваемых общественных работах, профессиональная ориентация, получение льгот в связи с увольнением по сокращению штатов, численности или в связи с ликвидацией работодателя.

Гражданам, признанным в установленном порядке безработными, помимо указанных мер предоставляется право на: бесплатную профессиональную подготовку с выплатой стипендии за время обучения по направлению службы занятости, оплату проезда в общественном транспорте в период обучения по направлению службы занятости, пособие по безработице, материальную помощь по истечении срока получения пособия по безработице и в исключительных обстоятельствах, включение времени получения пособия по безработице и иных периодов незанятости в трудовой стаж, досрочное пенсионное обеспечение по старости и другие льготы.

Социально незащищенным категориям граждан устанавливаются квоты рабочих мест для гарантированного трудоустройства (например, инвалидам), создаются специализированные рабочие места и специализированные предприятия, организуется специальное обучение.

Основной формой социальной защиты безработных граждан является пособие по безработице. Для ранее работавших граждан общим правилом является пособие в размере 75% прошлого среднего заработка либо пособие исчисляется в минимальном размере. Максимальный и минимальный размер пособия по безработице определяется ныне постановлением Правительства РФ, и соответствуют размерам минимальной заработной платы и величине прожиточного минимума трудоспособного гражданина.

7. Трудовой договор: понятие, значение и содержание. Порядок заключения, изменения, приостановления и прекращения

Поступая на работу, гражданин заключает с работодателем соглашение о труде — трудовой договор, в котором оговариваются условия его трудовой деятельности. Условия такого соглашения приобретают форму юридических прав и обязанностей. Статья 56 ТК РФ, определяет трудовой договор как соглашение между работодателем и работником, в соответствии с которым работодатель обязуется предоставить работнику работу по обусловленной трудовой функции, обеспечить условия труда, предусмотренные законом, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами, содержащими нормы трудового права, своевременно и в полном размере выплачивать работнику заработную плату, а работник обязуется лично выполнять определенную трудовую функцию, соблюдать правила внутреннего трудового распорядка. При оформлении трудовых правоотношений не допускается использование определения «трудовой контракт».

Трудовой договор является юридическим фактом, в связи с которым гражданин приобретает статус работника, а организация или другой гражданин становится работодателем, складывающиеся между ними связи приобретают правовой характер и попадают в сферу действия трудового законодательства.

Нормы трудового права, образующие институт «трудового договора», имеют определяющее значение для системы трудового права в це-

лом: Отношения, основанные на трудовом договоре, составляют основу предмета данной отрасли и определяют сферу ее действия. Трудовой договор, оформляющий отношения по поводу применения труда работника, следует отграничивать от договоров гражданско-правового характера, связанных с выполнением работ или оказанием услуг. Такое разграничение имеет важное практическое значение, в том числе в интересах защиты прав граждан, поскольку, заключая не трудовые, а гражданско-правовые договоры, организации и граждане — предприниматели стремятся избежать обязанностей по обеспечению труда работников, упростить порядок набора и сокращения персонала, не предоставлять социальных гарантий, предусмотренных законодательством о труде. Уяснение истинной природы возникших между организацией и гражданином правовых отношений возможно путем сопоставления фактических прав и обязанностей. Предметом имущественного договора подряда, поручения, авторского договора, договора на оказание услуг (гражданско-правовые договоры) является о вещественный результат, услуга, тогда как в трудовом договоре ставится условие о выполнении работы по определенной трудовой функции. Одновременно работник подчиняется режиму труда, установленному работодателем и выполняет установленные нормы труда. Исполнитель по гражданско-правовому соглашению самостоятельно определяет время выполнения заказа, подряда, поручения, услуги и не должен при выполнении задания исполнять какие-либо иные обязанности.

Необходимость определения природы возникших между сторонами договорных отношений достаточно часто возникает на практике. Когда в судебном порядке будет установлено, что договором гражданско-правового характера фактически регулируются трудовые отношения, к таким отношениям применяются положения трудового законодательства (ст. 11 ТК РФ).

Содержание трудового договора образуют его условия, определяющие субъективные права и обязанности сторон. Структура и содержание трудового договора определяются сторонами самостоятельно. При этом должно соблюдаться одно общее правило — не допускается включение в трудовой договор условий, ухудшающих положение работника в сравнении с законом, коллективным договором или локальными актами работодателя (ст. 9 ТК РФ). Такие условия признаются недействительными с момента их установления, не имеют юридической силы и применению не подлежат.

Трудовой кодекс РФ, определяя возможное содержание трудового договора, предусмотрел перечень условий, которые, по мнению законодателя, являются существенными для оформления трудовых отношений в каждом конкретном случае. То есть закон установил единую схему договорного оформления труда работника, которой теперь должны следовать работодатели.

Существенные условия трудового договора (ст. 57 ТК РФ):

- место работы (с указанием структурного подразделения);
- дата начала работы;
- наименование должности, специальности, профессии с указанием квалификации в соответствии со штатным расписанием организации или конкретная трудовая функция. Если выполнение работ связано с предоставлением льгот либо наличием ограничений, то наименование должностей, специальностей или профессий и квалификационные требования к ним должны соответствовать наименованиям и требованиям, указанным в квалификационных справочниках, утверждаемых в порядке, устанавливаемом Правительством Российской Федерации;
- права и обязанности работника;
- права и обязанности работодателя;
- характеристики условий труда, компенсации и льготы работникам за работу в тяжелых, вредных и (или) опасных условиях;
- режим труда и отдыха (если он в отношении данного работника отличается от общих правил, установленных в организации);
- условия оплаты труда (в том числе размер тарифной ставки или должностного оклада работника, доплаты, надбавки и поощрительные выплаты);
- виды и условия социального страхования, непосредственно связанные с трудовой деятельностью.

В трудовом договоре могут предусматриваться и иные интересующие стороны условия. При заключении срочного трудового договора в нем указываются срок его действия и обстоятельства (причина), послужившие основанием для заключения срочного трудового договора. Полагаем, что все условия, внесенные в трудовой договор, приобретают характер существенных условий и изменяются по общим правилам изменения существенных условий трудового договора. Условия трудового договора могут быть изменены только по соглашению сторон и в письменной форме.

При поступлении на работу гражданин должен предъявить паспорт, трудовую книжку (кроме поступающих на работу впервые и по совместительству), страховое свидетельство государственного пенсионного страхования, документы воинского учета, документы об образовании, профессиональной подготовке, когда это обязательно (ст. 65 ТК РФ).

Начиная с 06.10.1992 г. трудовой договор заключается в письменной форме. Закон не устанавливает правовых последствий несоблюдения письменной формы трудового договора. Но такое отступление от требований ст. 67 ТК РФ является нарушением трудового законодательства и основанием для привлечения к ответственности виновных должностных лиц. Фактическое допущение работника к исполнению трудовых обязанностей без оформления трудовым договором или приказом о приеме на работу считается заключением трудового договора (ст. 16, 61, 67 ТК РФ). Запрещается необоснованный отказ в приеме на работу. Также запре-

шается отказывать в заключении трудового договора женщинам по мотивам, связанным с беременностью или наличием детей, работникам, приглашенным в письменной форме на работу в порядке перевода от другого работодателя, в течение одного месяца со дня увольнения с прежнего места работы, если иное на предусмотрено соглашением сторон. Отказ в приеме на работу может быть обжалован в судебном порядке.

Прием на работу помимо трудового договора оформляется приказом (распоряжением) работодателя, который объявляется работнику по расписку в трехдневный срок со дня подписания трудового договора. Акты распорядительного характера о приеме на работу и другие индивидуальные акты, оформляющие трудовые отношения с работником, исполняются на практике в соответствии с типовыми формами, утвержденными Госкомстатом РФ.

Сведения о приеме на работу, постоянных переводах на другую работу, увольнениях, а также поощрения работника отражаются в его трудовой книжке, которая является основным документом о трудовой деятельности и трудовом стаже работника. Порядок ведения трудовых книжек работников определяется актами Правительства РФ и инструкцией, утвержденной постановлением Минтруда РФ от 10 октября 2003 года.

Если в период действия трудового договора появляется необходимость изменения его условий, это может быть сделано либо с согласия работника, когда речь идет о переводе на другую работу или необоснованном изменении существенных условий трудового договора, либо в обязательном для работника порядке при перемещении его на другое рабочее место.

Не является увольнением с работы или изменением трудового договора временное приостановление трудового правоотношения по основаниям, указанным в законе. Приостанавливается исполнение трудовых обязанностей по различным основаниям. Одним из наиболее распространенных является отстранение от работы, предусмотренное, в частности ст. 76 ТК РФ. За время отстранения за работником сохраняется прежнее место работы, должность, но заработная плата по общему правилу не выплачивается. Сроки отстранения законом не определяются. В случае незаконного отстранения работнику гарантируется восстановление на работе и оплата вынужденного прогула.

Прекращение трудового договора допускается по основаниям, предусмотренным ТК РФ или иными федеральными законами. Увольнение работника считается законным, если он уволен по законному основанию, работодатель правильно выбрал основание увольнения и полностью выполнил условия увольнения по данному основанию. Дополнительные, не предусмотренные законом, но указанные в письменном трудовом договоре, основания расторжения трудового договора могут служить правовой основой увольнения работника только в четырех случаях, прямо предусмотренных в ТК РФ: в отношении руководителя орга-

низации, членов коллегиального исполнительного органа организации, в отношении работников — надомников. Могут устанавливаться работодателями — религиозными организациями, работодателями — физическими лицами.

Общий перечень оснований прекращения трудового договора установлен ст. 77 ТК РФ и включает:

- 1) соглашение сторон (ст. 78);
- 2) истечение срока трудового договора (п. 2 ст. 58);
- 3) расторжение трудового договора по инициативе работника (ст. 80). При увольнении работника по собственному желанию, это оформляется в трудовой книжке и приказе со ссылкой на п. 3 ст. 77 ТК РФ;
- 4) расторжение трудового договора по инициативе работодателя (ст. 81);
- 5) перевод работника по его просьбе или с его согласия на работу к другому работодателю или переход на выборную работу (должность);
- 6) отказ работника от продолжения работы в связи со сменой собственника имущества организации, изменением подведомственности (подчиненности) организации либо ее реорганизацией (ст. 75);
- 7) отказ работника от продолжения работы в связи с изменением существенных условий трудового договора (ст. 73);
- 8) отказ работника от перевода на другую работу вследствие состояния здоровья в соответствии с медицинским заключением (часть вторая ст. 72);
- 9) отказ работника от перевода в связи с перемещением работодателя в другую местность (часть первая ст. 72);
- 10) обстоятельства, не зависящие от воли сторон (ст. 83);
- 11) нарушение установленных настоящим Кодексом или иным федеральным законом правил заключения трудового договора, если это нарушение исключает возможность продолжения работы (ст. 84).

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

Работник, считающий прекращение с ним трудового договора незаконным или желающий изменить формулировку основания увольнения, может оспорить действия работодателя в суде.

8. Оплата труда. Гарантийные и компенсационные выплаты

Понятие «оплата труда» или «заработная плата» в экономическом и правовом понимании имеет различный смысл и различные дефиниции. Трудовой кодекс РФ (ст. 129) рассматривает эту категорию как отношение между работником и работодателем по поводу установления и выплаты вознаграждения за труд, а также как собственно вознаграждение за труд в зависимости от квалификации работника, сложности, количества, качества и условий выполняемой работы.

Отношения по поводу оплаты труда в трудовом праве России регулируются при помощи двух основных методов: *централизованного госу-*

дарственного нормирования оплаты труда, локального нормативного или договорного регулирования оплаты труда. Централизованное регулирование оплаты труда осуществляется Трудовым кодексом РФ, иными федеральными законами, подзаконными нормативными актами, федеральными, отраслевыми, региональными, профессиональными соглашениями по социально-трудовым вопросам. Оно включает правила, носящие обязательный характер для всех работодателей, обязательные для работодателей, финансируемых из бюджета, работодателей отдельных отраслей хозяйственной и иной деятельности, правила, имеющие рекомендательное значение (примерные нормы, нормы-рекомендации).

Работодатели самостоятельно устанавливают системы и формы оплаты труда, разрабатывают локальные тарифные системы оплаты труда, применяют премиальные системы, иные формы материального стимулирования труда работников (надбавки и доплаты стимулирующего характера, единовременные и периодические вознаграждения и т. п.), формируют и используют по своему усмотрению фонды оплаты труда. Максимальные размеры заработной платы работников законом не ограничиваются.

В части бюджетного финансирования оплаты труда работодатели обязаны соблюдать нормы и ограничения, устанавливаемые источником соответствующего финансирования (ст. 135, 144, 145 ТК РФ). Размеры и порядок оплаты труда работников организаций, финансируемых из федерального, регионального или местного бюджетов, определяются органами исполнительной власти соответствующего уровня. При этом более высокий уровень власти не несет обязанностей по обеспечению оплаты труда на ином уровне бюджетного финансирования. Такое разграничение установлено нормами ТК РФ, вступившими в силу с 1 января 2005 года (ст. 133, 135, 143, 144 и др.).

Обязательными являются следующие правила оплаты труда:

— основные начала организации оплаты труда, общие полномочия работодателей в этой сфере (основные гарантии по оплате труда — ст. 22, 129, 130, 131, 132, 133 ТК РФ, международно-правовые акты);

— единые либо отраслевые тарифные правила оплаты работников бюджетной сферы;

— условия оплаты труда работников бюджетной сферы, не вошедшие в единые или отраслевые правила оплаты труда (оплата труда муниципальных, государственных служащих, прокурорских работников и др.);

— порядок и размеры оплаты труда работников, занятых в особых условиях труда (надбавки и доплаты компенсационного характера — ст. 146—149 ТК РФ);

— обязательные отраслевые правила тарифной оплаты труда;

— минимальная заработная плата в РФ (ст. 129, 133 ТК РФ);

— оплата при отклонениях от условий, на которые рассчитаны тарифы (ст. 150—157 ТК РФ);

- порядок исчисления среднего заработка (ст. 139 ТК РФ);
- стимулирующие выплаты, финансируемые из бюджетных источников (ст. 144 ТК РФ);
- районные коэффициенты и северные надбавки;
- нормы об ответственности работодателей и должностных лиц работодателей в связи с нарушением правил или договорных условий оплаты труда работников (административная ответственность, ст. 142, 236 ТК РФ, ст. 145.1 УК РФ). Например, согласно ст. 142 ТК РФ в случае задержки выплаты заработной платы на срок более 15 дней работник имеет право приостановить работу на весь период — до выплаты задержанной суммы;
- общие правила о формах (денежной, не денежной) оплаты труда в организациях (ст. 131, 136 ТК РФ);
- порядок, место и сроки выплаты заработка (ст. 136 ТК РФ). При выплате заработной платы работодатель в письменной форме извещает каждого работника о составных частях заработной платы, причитающейся ему за соответствующий период, размерах и основаниях произведенных удержаний, а также об общей денежной сумме, подлежащей выплате. Заработная плата выплачивается каждые полмесяца в день, установленный правилами внутреннего трудового распорядка организации, коллективным договором, трудовым договором;
- ограничения удержания из заработка работников (ст. 137, 138 ТК РФ). Удержания из заработной платы работника производятся только в случаях, предусмотренных законом. Общий размер всех удержаний при каждой выплате заработной платы не может превышать 20 процентов, а в случаях, предусмотренных федеральными законами, — 50 или 70 процентов заработной платы, причитающейся работнику.

Споры по вопросам оплаты труда ныне составляют большую часть разногласий работников и работодателей. Они наиболее эффективно разрешаются государственной инспекцией труда либо требуют решения комиссии по трудовым спорам, суда. Обоснованные денежные требования работников подлежат удовлетворению в полном объеме.

Не являются оплатой труда (вознаграждением за труд) выплаты, которые производятся работнику либо работодателем из собственных средств, либо государственными, общественными организациями при отвлечении работника от исполнения трудовых обязанностей в рабочее время. Такие выплаты называются *гарантийными*. Закон устанавливает значительное число случаев гарантийного сохранения заработка за работником. Это выплаты *в связи с осуществлением политических прав и свобод, исполнением государственных или общественных обязанностей*. Работодатель освобождает работника от основной работы на период исполнения государственных или общественных обязанностей. Органы и организации, в интересах которых работник исполняет государственные или общественные обязанности (присяжные заседатели, доноры и другие), производят работнику соответствующие выплаты: *в связи с rea-*

лизацией права на отдых, охрану труда и защитой материнства; в связи с реализацией права на профессиональную подготовку и повышение квалификации (ст. 173–176, 196 ТК РФ); в связи с реализацией права на труд и при направлении в служебную командировку; в связи с реализацией прав сторон социального партнерства.

Компенсационные выплаты — это денежные выплаты, установленные законом, коллективными договорами и соглашениями, трудовым договором в целях возмещения работникам затрат, связанных с исполнением ими трудовых или иных предусмотренных федеральным законом обязанностей. Такие компенсации также не являются оплатой труда, на них не начисляются страховые взносы, они не учитываются при исчислении среднего заработка и из них не производятся никакие удержания. Работодатель, например, должен компенсировать затраты работников в следующих случаях: при направлении в служебные командировки (ст. 166–168 ТК РФ), при переезде на работу в другую местность (ст. 169 ТК РФ), в связи с использованием ежегодного отпуска в районах Крайнего Севера (ст. 325 ТК РФ), в связи с использованием личного автомобиля работника для служебных поездок, использованием иного имущества работника (ст. 188 ТК РФ).

9. Дисциплина труда и дисциплинарная ответственность работников

Непременным условием любого неиндивидуального труда является существование определенных правил поведения, регламентирующих порядок организации совместной трудовой деятельности, обеспечивающих должное поведение работников и эффективное исполнение ст. 189 ТК РФ дисциплина труда — это обязательное для всех работников подчинение правилам поведения, определенным в соответствии с Трудовым кодексом РФ, иными законами, коллективным договором, соглашениями, трудовым договором, локальными нормативными актами организации.

Трудовой распорядок организации определяется правилами внутреннего трудового распорядка. Правила внутреннего трудового распорядка организации — локальный нормативный акт, который должен быть в каждой организации. Он регламентирует прием и увольнение работников, основные права, обязанности и ответственность сторон трудового договора, режим работы, время отдыха, закрепляет применяемые к работникам меры поощрения и взыскания, а также регулирует иные вопросы труда. Правила внутреннего трудового распорядка утверждаются работодателем с учетом мнения представительного органа работников организации.

Должный уровень дисциплины труда обеспечивается правильной организацией труда, а также применением мер поощрения за добросовестный труд, материальным стимулированием труда работников, дис-

циплинарным наказанием работников, нарушающих свои обязанности и внутренний распорядок организации.

Примерный перечень поощрений работников за труд установлен ст. 191 ТК РФ. Они также определяются коллективным договором или правилами внутреннего трудового распорядка организации, уставами и положениями о дисциплине. За особые трудовые заслуги работники могут быть представлены к государственным наградам. Поощрения отражаются в трудовой книжке работника.

В случае совершения работником дисциплинарного проступка (виновного, противоправного неисполнения или ненадлежащего исполнения возложенных трудовых обязанностей) он может быть подвергнут работодателем дисциплинарному взысканию. За нарушение дисциплины труда к работнику применяются замечание, выговор и увольнение по соответствующим основаниям. Основания, являющиеся дисциплинарными увольнениями, указаны в п. 5–10 ст. 81 ТК РФ. Федеральными законами, уставами и положениями о дисциплине для отдельных категорий работников, несущих специальную дисциплинарную ответственность, предусматриваются также и другие дисциплинарные взыскания.

До применения дисциплинарного взыскания работодатель должен затребовать от работника объяснение в письменной форме. За каждый дисциплинарный проступок применяется только одно дисциплинарное взыскание. Приказ (распоряжение) работодателя о применении дисциплинарного взыскания объявляется работнику под расписку. Взыскание применяется не позднее одного месяца со дня обнаружения проступка, не считая времени болезни работника, пребывания его в отпуске, а также времени, необходимого на учет мнения представительного органа работников. Оно не может быть применено позднее шести месяцев со дня совершения проступка. Срок действия дисциплинарного взыскания — один календарный год. Такое взыскание может быть обжаловано работником в органы государственной инспекции труда или органы по рассмотрению индивидуальных трудовых споров.

10. Материальная ответственность сторон трудового правоотношения

Работник должен бережно относиться к имуществу работодателя и других работников, сохранять его и правильно использовать, не разглашать охраняемую законом тайну, незамедлительно сообщать работодателю об угрозе его имуществу. В случае виновного нарушения этих обязанностей и причинения вреда имуществу работодателя или других лиц, за сохранность имущества которых отвечает работодатель, работник привлекается к материальной ответственности.

Материальная ответственность работника определяется федеральными законами. Она наступает при одновременном наличии четырех обязательных условий. Отсутствие хотя бы одного из них исключает

ответственность работника. Такими условиями являются: наличие прямого действительного ущерба, противоправность поведения работника, вина в причинении ущерба и наличие причинной связи между поведением работника и наступившими последствиями (ст. 233 ТК РФ и др.).

1. Работник обязан возместить работодателю причиненный ему прямой действительный ущерб. Неполученные доходы (упущенная выгода) взысканию не подлежат. Под прямым действительным ущербом понимается реальное уменьшение наличного имущества работодателя или ухудшение состояния указанного имущества (в том числе имущества третьих лиц, находящегося у работодателя, если работодатель несет ответственность за сохранность этого имущества), а также необходимость для работодателя произвести затраты либо излишние выплаты на приобретение или восстановление имущества.

2. Противоправным считается неисполнение или ненадлежащее исполнение работником обязанностей, возложенных на него законом, иными, в том числе локальными нормативными актами, должностными инструкциями, приказами (распоряжениями) работодателя или трудовым договором.

3. Вина работника может состоять в умышленном причинении вреда или причинении его в результате небрежного исполнения трудовых обязанностей. Форма вины для решения вопроса о привлечении к ответственности значения не имеет, но учитывается при исчислении причиненного ущерба, определении вида материальной ответственности работника или при исчислении ущерба, подлежащего взысканию. Вина работника, по общему правилу, доказывается работодателем, за исключением установленных законом случаев, когда работник освобождается от ответственности только, если докажет свою невиновность (ст. 243 ТК РФ).

4. Причинная связь между ущербом и ненадлежащим поведением работника должна носить объективный характер. Работник не может отвечать за случайное причинение вреда или за вред, причиненный третьими лицами и не имеющий связи с его действиями или бездействием.

Трудовое законодательство РФ устанавливает два вида материальной ответственности работников: *ограниченную* — в пределах среднего месячного заработка данного работника, а также *полную* — в размере причиненного ущерба.

Материальная ответственность в полном размере причиненного ущерба может возлагаться на работника лишь в случаях, специально предусмотренных законом (ст. 243 — 245 ТК РФ).

Работники в возрасте до восемнадцати лет несут полную материальную ответственность лишь за умышленное причинение ущерба, за ущерб, причиненный в состоянии алкогольного, наркотического или токсического опьянения, а также за ущерб, причиненный в результате совершения преступления или административного проступка.

Материальная ответственность в полном размере причиненного работодателю ущерба может быть установлена трудовым договором, заключаемым с руководителем организации, заместителями руководителя, главным бухгалтером.

Взыскание с виновного работника суммы причиненного ущерба производится по распоряжению работодателя либо взыскание осуществляется в судебном порядке. Возмещение ущерба производится независимо от привлечения работника к дисциплинарной, административной или уголовной ответственности за действия или бездействие, которыми причинен ущерб.

Материальная ответственность работодателя перед работником применяется в случаях незаконного лишения его возможности трудиться (ст. 234 ТК РФ). Такая обязанность, в частности, возникает, если заработок не получен в результате: незаконного отстранения работника от работы, его увольнения, задержки работодателем выдачи работнику трудовой книжки, внесения в трудовую книжку неправильной или не соответствующей законодательству формулировки причины увольнения работника, и в других случаях, предусмотренных законом и (или) коллективным договором.

Кроме того, работодатель, причинивший ущерб имуществу работника, возмещает этот ущерб в полном объеме. Материальная ответственность работодателя за задержку выплаты заработной платы наступает и при нарушении работодателем установленных сроков выплаты заработной платы, оплаты отпуска, выплат при увольнении и других выплат, причитающихся работнику. В этом случае работодатель обязан выложить их с уплатой процентов (денежной компенсации) в размере не ниже одной трехсотой действующей в это время ставки рефинансирования Центрального банка РФ (ст. 236 ТК РФ). Такая ответственность применяется в судебном порядке.

11. Защита трудовых прав и интересов работников государственной инспекцией труда и профессиональными союзами

Федеральная инспекция труда — единая централизованная система государственных органов, осуществляющих межотраслевой общий надзор за соблюдением законодательства о труде. Инспекция обеспечивает исполнение работодателями трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права.

В структуре инспекции выделяют два основных подразделения (направления государственного надзора): *правовую инспекцию* (правовых инспекторов труда) и *инспекцию по охране труда* (инспекторов по охране труда). Правовая инспекция надзирает за соблюдением норм трудового законодательства, контролирует локальное нормотворчество работодателей, восстанавливает нарушенные права работников в соответствии с предоставленными ей полномочиями. Такие полномочия определяются ТК РФ, нормами иных федеральных законов, положениями об инс-

пекции труда, утверждаемыми Правительством РФ и федеральным органом исполнительной власти, в структуре которого находится инспекция труда.

Так, в соответствии с возложенными на них задачами органы федеральной инспекции труда:

- проводят проверки, обследования работодателей;
- выдают обязательные для исполнения предписания об устранении выявленных нарушений, привлечении виновных к ответственности в соответствии с федеральным законом;
- осуществляют рассмотрение дел об административных правонарушениях;
- осуществляют надзор и контроль за соблюдением порядка расследования и учета несчастных случаев, профессиональных заболеваний на производстве, участвуют в расследовании несчастных случаев на производстве или проводят его самостоятельно;
- дают заключения по проектам нормативных документов о соответствии их требованиям трудового законодательства;
- приостанавливают работу организаций, отдельных производственных подразделений и оборудования при выявлении нарушений требований охраны труда;
- отстраняют от работы лиц, не прошедших в установленном порядке обучение безопасным методам и приемам выполнения работ, инструктаж по охране труда, стажировку на рабочих местах и проверку знаний требований охраны труда;
- привлекают к административной ответственности в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, лиц, виновных в нарушении законов и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права. Решения государственных инспекторов труда могут быть обжалованы в судебном порядке. Руководители и иные должностные лица организаций, виновные в нарушении трудового законодательства, воспрепятствовании деятельности инспектора, неисполнении его законных требований и предписаний несут административную (штраф, дисквалификация), дисциплинарную или уголовную ответственность в случаях и порядке, установленных федеральными законами.

Профессиональные союзы контролируют соблюдение работодателями и их представителями трудового законодательства. Такой контроль в соответствии с ТК РФ и нормами Закона РФ от 12 января 1996 г. «О профессиональных союзах, правах и гарантиях их деятельности» (ст. 19, 20) осуществляют создаваемые профсоюзами правовая и техническая инспекции труда, иные профсоюзные представители, первичные органы профессиональных союзов.

Профсоюзные инспекторы труда беспрепятственно посещают организации, направляют работодателям представления об устранении выявленных нарушений трудового права, принимают участие в рассмотре-

нии трудовых споров и в разработке нормативных правовых актов о труде, предъявляют работодателям требования о приостановке работ в случаях непосредственной угрозы жизни и здоровью работников.

12. Индивидуальные трудовые споры и порядок их разрешения

Индивидуальные трудовые споры разрешаются либо непосредственно в организации, либо в порядке судебного разбирательства.

Индивидуальный трудовой спор — это неурегулированные разногласия между работодателем и работником по вопросам применения законов и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, коллективного договора, соглашения, трудового договора (в том числе об установлении или изменении индивидуальных условий труда), о которых заявлено в орган по рассмотрению индивидуальных трудовых споров. Индивидуальным трудовым спором также признается спор между работодателем и лицом, ранее состоявшим в трудовых отношениях с этим работодателем, а также лицом, изъявившим желание заключить трудовой договор с работодателем, в случае отказа работодателя от заключения такого договора.

Работник, считающий, что его права нарушены, вправе по своему выбору обратиться либо в суд, либо, если дело не отнесено к исключительной компетенции суда, обжаловать действия работодателя в созданную в данной организации комиссию по трудовым спорам (далее — КТС).

Создание КТС в организации не является обязательным. Она образуется по инициативе работников и (или) работодателя из равного числа представителей работников и работодателей. Это наиболее целесообразно в организациях, располагающих кадрами работников, знакомых с трудовым законодательством и практикой его применения.

Работник может обратиться в КТС в трехмесячный срок со дня, когда он узнал или должен был узнать о нарушении своего права. Комиссия обязана рассмотреть индивидуальный трудовой спор в течение десяти календарных дней со дня подачи работником заявления. Решение комиссии по трудовым спорам подлежит исполнению в течение трех дней по истечении десяти дней, предусмотренных на обжалование. Такое решение имеет юридическую силу решения суда и подлежит принудительному исполнению. В случае неисполнения решения КТС в установленный срок работнику выдается комиссией удостоверение, являющееся исполнительным документом. Удостоверение направляется работником для исполнения в службу судебных приставов либо непосредственно в кредитное учреждение, обслуживающее работодателя.

Все индивидуальные трудовые споры между работником и работодателем, за исключением споров по которым установлен особый порядок рассмотрения, могут быть предметом разбирательства в суде. Закон

устанавливает следующую судебную подведомственность трудовых дел. Мировые судьи рассматривают все споры, вытекающие из трудовых правоотношений, за исключением дел о восстановлении на работе незаконно уволенных работников и оплате вынужденного прогула. Требуют непосредственно судебного разрешения индивидуальные трудовые споры: об отказе в приеме на работу, о восстановлении на работе независимо от оснований прекращения трудового договора, об изменении даты и формулировки причины увольнения, о переводе на другую работу, об оплате за время вынужденного прогула либо о выплате разницы в заработной плате за время выполнения нижеоплачиваемой работы, лиц, работающих по трудовому договору у работодателей — физических лиц, а также работающих в организациях, где КТС не создана, споры лиц, считающих, что они подверглись дискриминации, о возмещении работником вреда, причиненного организации.

Трудовое законодательство устанавливает следующие сроки на обращение в суд: в течение трех месяцев со дня, когда работник узнал или должен был узнать о нарушении своего права, а по спорам об увольнении — в течение одного месяца со дня вручения ему копии приказа об увольнении либо со дня выдачи трудовой книжки. Работодатель имеет право обратиться в суд по спорам о возмещении работником вреда, причиненного организации, в течение одного года со дня обнаружения причиненного вреда. При пропуске по уважительным причинам сроков, они могут быть восстановлены судом. Важной гарантией судебной защиты прав работников является освобождение его от государственной пошлины и судебных расходов.

Судебное решение о восстановлении на работе незаконно уволенного работника, о восстановлении на прежней работе работника, незаконно переведенного на другую работу, подлежит немедленному исполнению.

13. Коллективные трудовые споры и порядок их разрешения.

Право на забастовку, организация и проведение забастовок

Право на коллективные трудовые споры и забастовку — конституционное право граждан. Коллективный трудовой спор — это возникающие в организациях и на иных уровнях социально-партнерских отношений неурегулированные разногласия между работниками (их представителями) и работодателями (их представителями) по поводу установления и изменения условий труда (включая заработную плату), заключения, изменения и выполнения коллективных договоров, соглашений, а также в связи с отказом работодателя учесть мнение выборного представительного органа работников при принятии нормативных актов о труде (ст. 398 ТК РФ). Не является коллективным трудовым спором, например, случай невыплаты или неполной выплаты заработной платы всем или большинству работников организации.

Возникновению коллективного трудового спора предшествует выдвижение коллективных требований работниками, объединениями работников. Требования, выдвинутые работниками, утверждаются на собраниях (конференциях) работников. Они направляются работодателю. Момент начала коллективного трудового спора — день сообщения решения работодателя (его представителя) об отклонении всех или части требований работников (их представителей) или несообщение работодателем (его представителем) своего решения, а также дата составления протокола разногласий в ходе коллективных переговоров.

Для содействия в разрешении коллективных трудовых споров создана Служба по урегулированию коллективных трудовых споров. Это система государственных органов, которые осуществляют уведомительную регистрацию коллективных трудовых споров, проверяют в случае необходимости полномочия представителей сторон коллективного трудового спора, формируют списки трудовых арбитров, проводят подготовку трудовых арбитров, специализирующихся в разрешении коллективных трудовых споров, оказывают методическую помощь сторонам коллективного трудового спора.

Порядок разрешения коллективного трудового спора (примирительные процедуры) состоит из следующих этапов: рассмотрение коллективного трудового спора примирительной комиссией, с участием посредника и (или) в трудовом арбитраже. Судом коллективные трудовые споры не разрешаются.

Примирительная комиссия формируется из представителей сторон коллективного трудового спора. При недостижении согласия в примирительной комиссии составляют протокол разногласий и продолжают его разрешение. Стороны коллективного трудового спора могут в течение трех рабочих дней пригласить посредника. Рассмотрение коллективного трудового спора с участием посредника завершается принятием сторонами согласованного решения в письменной форме или составлением протокола разногласий.

Трудовой арбитраж представляет собой временно действующий орган по рассмотрению коллективного трудового спора. Создание трудового арбитража, его состав, регламент, полномочия оформляются соответствующим решением работодателя, представителя работников и Службы по урегулированию коллективных трудовых споров. Трудовой арбитраж разрабатывает рекомендации, которые передаются сторонам этого спора для принятия согласованного решения.

Право работников на забастовку рассматривается как способ разрешения коллективного трудового спора. Это коллективное право работников, которое может быть реализовано ими на уровне объединения работников организации, филиала, представительства или иного обособленного подразделения организации. Объединения работников не обособленных структурных подразделений организации (цехов, отделов, служб, лабораторий, кафедр, групп и т. п.) таким правом не облада-

ют. Забастовка — временный добровольный отказ работников от исполнения трудовых обязанностей (полностью или частично) в целях разрешения коллективного трудового спора. Участие в забастовке является добровольным. На время забастовки за участвующими в ней работниками сохраняются место работы и должность. Работодатель имеет право не выплачивать работникам заработную плату за время их участия в забастовке, за исключением работников, занятых выполнением обязательного минимума работ (услуг).

Решение об объявлении забастовки принимается собранием (конференцией) работников организации (филиала, представительства, иного обособленного структурного подразделения). О предстоящей забастовке работодатель должен быть предупрежден в письменной форме не позднее, чем за десять календарных дней.

Контрольные вопросы:

1. Что означает принцип свободы труда и равенства трудовых прав граждан?
2. Какие правовые акты образуют систему законодательства о труде?
3. С какого возраста допускается заключение трудового договора? Могут ли быть субъектами трудового права иностранные граждане?
4. Что такое коллективный договор и каково его содержание?
5. Кто признается занятым или безработным?
6. Дайте понятие трудового договора. Чем такой договор отличается от договоров гражданско-правового характера?
7. По каким основаниям может быть уволен работник?
8. Какими правами обладают работодатели при регулировании оплаты труда?
9. Какой перечень дисциплинарных взысканий устанавливает Трудовой кодекс РФ?

Глава 17. АДМИНИСТРАТИВНОЕ ПРАВО

1. Понятие, предмет и метод административного права

Российское административное право как одна из фундаментальных отраслей публичного права представляет собой совокупность правовых норм, регулирующих общественные отношения в сфере реализации исполнительной власти.

Основной и определяющей формой реализации государственной исполнительной власти в современных условиях является государственное управление, выступающее в качестве важнейшего вида государственной деятельности и сферы действия норм административного права.

Государственное управление в организационном и административно-правовом смысле представляет собой деятельность государственной

администрации (органов государственной исполнительной власти, их структурных подразделений и государственных служащих) по организации системы, структуры и процесса государственного управления и регулирования всех областей, отраслей и сфер жизнедеятельности гражданского общества.

Административное право как одна из важнейших базовых отраслей публичного права имеет своим предметом государственное регулирование отношений в области организации и функционирования публичного управления, т.е. осуществляемого от имени общества, государства.

Предпосылкой и одновременно движущей силой процесса социального управления выступает власть. В современных условиях ныне действующей Конституции РФ в системе управления всеми делами общества и государства можно выделить три основных, так или иначе связанных с административно-правовым регулированием разновидности социального управления: общественное, муниципальное и государственное.

Государственное управление как форма реализации прерогатив государства его органами и должностными лицами в общей системе социального публичного управления является основной сферой действия и применения норм административного права. В собственно административно-правовом смысле под государственным управлением понимают один специфический вид государственной деятельности, связанной с реализацией *исполнительной* государственной власти как одной из ветвей государственной власти, осуществляемой системой специальных государственных органов исполнительной власти или органов государственного управления. Государственное управление в этом организационно-правовом смысле и является основным объектом административно-правового регулирования и сферой действия норм административного права.

В сущностной характеристике исполнительной власти всегда выделялись прежде всего два ключевых момента: **власть** и **исполнение**. Государственное управление представляет собой основной вид деятельности исполнительной власти, которая осуществляется главным образом в форме управления посредством осуществления многочисленных и разнообразных управленческих действий и процедур. Управление — это исполнительная власть в действии как явление ее подвластным управляемым субъектам. Государственное управление как основная определяющая форма реализации исполнительной власти и вид государственной деятельности имеет ряд характерных признаков. Главный из них, отражающий суть и социальное предназначение государственного управления, заключается в *практически организующем характере* этого вида государственной деятельности. Сущностное предназначение государственного управления — в желании, умении и способности органов исполнительной власти организовать практическое исполнение общих предписаний и норм федеральных и субъектов Федерации, указов

Президента РФ, а также актов руководителей субъектов Федерации до требуемого конкретного результата. Вторым признаком государственного управления — его *непрерывный и циклический характер*, что объективно обусловлено непрерывностью общественного производства и потребления в самом широком смысле этого слова. Третьим признаком государственного управления является *исполнительно-распорядительный характер* этого вида государственной деятельности. Этот признак отражает особенности исполнительской деятельности органов государственного управления и их должностных лиц по практической реализации общих требований и предписаний законов и актов президентской власти.

Органы государственного управления исполняют требования законов и других общих предписаний президентской и правительственной власти через систему исполнительно-распорядительных управленческих действий, выражаемых в принимаемых ими административно-правовых актах и организационно-исполнительских действиях. Они *исполняют законы распоряжаясь*. Поэтому административному праву присущ *императивный (повелительный) метод административно-правового регулирования*.

Императивный (повелительный) характер административно-правовых норм и возникающих на их основе отношений является их характерной особенностью в отличие, скажем, от гражданско-правовых норм и отношений, отражающих и закрепляющих равенство и автономию воли участников регулируемых гражданских правоотношений. Однако императивный характер административно-правовых норм и отношений отнюдь не всегда связан с реализацией государственно-властных полномочий субъектом исполнительной власти. Императивный (повелительный) характер административно-правовых норм нередко заключается также и в предоставлении гражданам права требовать от властных государственных структур должного в интересах данного гражданина образа действий и поведения.

2. Административно-правовые нормы и административно-правовые отношения

Главная особенность административно-правовых норм заключается в их собственном предмете регулирования, в тех общественных отношениях, которые регулируются нормами административного права: это — организационные управленческие отношения.

Административно-правовые отношения — это общественные отношения, урегулированные нормами административного права. Они возникают и изменяются в связи с применением административно-правовых норм. Норма административного права — это предпосылка и необходимое условие возникновения административно-правового отношения. Без административно-правовой нормы не может возникнуть административно-правовое отношение, но, с другой стороны, админис-

тративно-правовая норма может существовать сама по себе, не вызывая до поры до времени возникновения административно-правового отношения. Существуют, например, административно-правовые нормы о чрезвычайном положении, о реквизиции, но до наступления определенных условий и обстоятельств они не применяются и не порождают административно-правовых отношений.

Административно-правовые отношения наряду со всеми присущими любому правоотношению атрибутами имеют и некоторое своеобразие, отражающее их отраслевые особенности. Они отличаются от всех других правоотношений прежде всего своим содержанием, тем, что опосредуют сферу организационно-управленческой деятельности государства и имеют своей общей целью должную организацию жизнедеятельности гражданского общества, организационное обеспечение его нормального функционирования.

Особенностью административно-правовых отношений также является их чрезвычайное многообразие и всеобъемлющий характер. Всякий гражданин становится субъектом административно-правовых отношений буквально с момента рождения, далее его административная правосубъектность постоянно расширяется и углубляется, и даже после смерти гражданина административно-правовые нормы и отношения оберегают память о нем законодательством о погребении, порядке ликвидации мест захоронения, перезахоронения останков и т. д.

Существуют многочисленные виды административно-правовых отношений по различным классификационным основаниям: по своему характеру — *материальные и процессуальные*; по характеру взаимоотношений участников этих отношений — *вертикальные* (между министерством и подведомственными организациями, руководителем и подчиненными), *горизонтальные* (между двумя министерствами, структурными подразделениями всех других органов исполнительной власти в их внутренних взаимоотношениях друг с другом); по характеру порождающих их юридических фактов — отношения, порождаемые *правомерными действиями и неправомерными действиями* (правоотношение, порождаемое правомерным действием, направлено на реализацию диспозиции правовой нормы, а порождаемое неправомерным действием — на реализацию ее санкции); по продолжительности действия — *бессрочные, срочные и краткосрочные*; по объему и месту в системе административно-правового регулирования — *общие, отраслевые и межотраслевые* административно-правовые отношения федерального, регионального и местного уровня.

В административно-правовых отношениях между их участниками могут применяться многие методы: метод рекомендаций, при котором тот, кому адресуются рекомендации, может их принять, изменить с учетом своих потребностей и возможностей или оставить без последствий; метод согласований, при котором участники взаимно согласуют свои позиции; метод взаимной ответственности субъектов друг перед другом; наконец, все большее распространение получает административно-договорный метод.

3. Система и источники административного права

Административное право, как и любая другая отрасль, имеет свою систему, которая указывает как, каким образом внутри данной отрасли группируются составляющие ее нормы права. По масштабу действия нормы административного права делятся на две большие группы. Одна группа административно-правовых норм действует в масштабе всей сферы реализации государственной исполнительной власти, всех отраслей и сфер государственного управления. Другая группа административно-правовых норм действует только в отдельных конкретных отраслях и сферах реализации государственной исполнительной власти (государственного управления).

По этому признаку (масштабу действия) административное право как отрасль права делится на *Общую часть*, которую составляет первая группа административно-правовых норм, масштаб действия и области применения которых охватывают все отрасли и сферы государственного управления, и *Особенную часть*, которую составляет вторая группа административно-правовых норм, масштаб действия которых ограничен отдельными конкретными отраслями и сферами государственного управления. Внутри Общей и Особенной частей административное право как отрасль права подразделяется на *административно-правовые институты*, т. е. такие группы норм, которые регулируют отдельные группы однородных и взаимосвязанных отношений: институты административно-правового статуса граждан, общественных объединений; институты органов исполнительной власти, государственной службы; институт административной ответственности; институты административно-правового регулирования в промышленном, строительном, агропромышленном комплексах, образовательном и социально-культурном комплексах и др.

Конституция Российской Федерации и Федеральные конституционные законы, например, Федеральные конституционные законы «О Правительстве Российской Федерации», «Об Уполномоченном по правам человека в Российской Федерации» и другие — это государственные правовые акты с высшими юридическими свойствами и содержащиеся в них административно-правовые нормы составляют основу и фундамент отрасли административного права.

Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации, например, Конвенция о защите прав человека и основных свобод от 21 сентября 1970 года.

Федеральные кодификационные законы, например, Градостроительный кодекс РФ, Таможенный кодекс РФ, Кодекс РФ об административных правонарушениях и многие другие кодексы, содержащие в себе нормы административного права.

Федеральные системно-инкорпорационные законы, например, «О принципах и порядке разграничения предметов ведения и полномочий меж-

ду органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти субъектов Российской Федерации», «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации».

Указы Президента РФ по своим правовым свойствам стоят ниже законов.

Нормативные правовые акты Правительства РФ (постановления, распоряжения и другие акты) должны развивать и конкретизировать нормы, содержащиеся в законах, указах Президента РФ и актах Правительства РФ, и быть направлены на их исполнение и претворение в жизнь.

Статусные законы и иные нормативные правовые акты высших органов государственной власти субъектов Российской Федерации, например, конституции республик в составе России (Башкортостан, Татарстан и др.), уставы (Основные законы) краев, областей и других субъектов РФ, законы об администрациях или правительствах субъектов РФ и другие.

Нормативные правовые акты центральных федеральных и субъектов Российской Федерации органов исполнительной власти (министерств и ведомств) в виде приказов, постановлений, инструкций отраслевого или межотраслевого регулирования.

Нормативные правовые акты местных муниципальных органов исполнительной власти также могут быть источниками административного права, но лишь в пределах территории данного муниципального образования.

4. Субъекты административного права

Субъектами административного права, то есть участниками административно-правовых отношений могут выступать граждане, общественные объединения, государственные и муниципальные органы и их служащие. Для всех этих субъектов законодательством установлен определенный административно-правовой статус как совокупность прав и обязанностей, реализуемых в административно-правовых отношениях.

Административно-правовой статус гражданина — это совокупность его прав, свобод и обязанностей, регулируемых нормами административного права и реализуемых в административно-правовых отношениях. Элементами административно-правового статуса граждан являются:

— административная правоспособность — предусмотренная правовыми нормами возможность осуществления тех или иных прав и обязанностей, правовая наделенность ими, которая согласно ст. 60 Конституции РФ наступает в полном объеме с 18 лет;

— административная дееспособность — реальная личностная и предусмотренная законом гражданская способность субъекта реализовать предоставленные ему права, свободы и обязанности, которая в отличие от правоспособности может возрастать поэтапно (с 7-летнего возраста).

та — обязанность школьного обучения, в 14-летнем возрасте — право и обязанность получить паспорт, с 25-летнего возраста — возможность быть назначенным на должность прокурора и т. д.);

— права, обязанности и ответственность за их реализацию (права и обязанности могут быть общими для всех без исключения граждан, особенными — для отдельных категорий лиц и специальными, специфическими — для некоторых субъектов административно-правовых отношений, и в этой связи можно говорить об общем, особенном и специальном административно-правовых статусах как разновидностях и частях единого административно-правового статуса гражданина).

Административно-правовой статус гражданина во всех его разновидностях характеризуется определенными особенностями, отличающими его от других отраслевых правовых статусов (трудового, гражданско-правового и т. д.). Во-первых, он включает в себя чрезвычайно большое, несоизмеримое с другими отраслями права количество правовых норм, закрепляющих права и обязанности граждан во взаимоотношениях с многочисленными и разнообразными государственными и муниципальными органами исполнительной власти и их служащими. Во-вторых, нормы, регламентирующие административно-правовой статус гражданина, продолжают, развивают, детализируют, обеспечивают реализацию норм многих других отраслей права (конституционного, гражданского, финансового, трудового и т. д.). В-третьих, права и обязанности, составляющие административно-правовой статус гражданина, носят неотчуждаемый характер, т.е. не могут быть кому-то передоверены, переданы по наследству и вообще отчуждены от личности своего носителя каким-либо другим способом (нельзя, например, продать, купить, передоверить кому-либо свое право и обязанность служить в армии, иметь паспорт, право поступления в вуз, на подачу жалобы и т. д.). В-четвертых, содержанием административной правосубъектности гражданина могут быть только права без каких-либо обязанностей (право на жалобу, право на изменение фамилии, имени и отчества и др.), только обязанности (обязанность соблюдать все правила общественного порядка и безопасности, выполнять все законные требования и предписания представителей власти и т. д.) или то и другое одновременно (право и обязанность получать и иметь основное общее образование, по достижении 14-летнего возраста получить паспорт и т. д.).

Общий административно-правовой статус гражданина включает в себя всеобщие права и обязанности граждан, закрепленные во второй главе Конституции РФ и реализуемые гражданином через вступление его в административно-правовые отношения с соответствующими субъектами. Они принадлежат всем гражданам и не связаны с какими-либо особенностями и спецификой конкретной общественно-государственной, производственно-хозяйственной и трудовой, личностно-психологической и социальной деятельности человека и гражданина во всех областях, отраслях и сферах его деятельности. Это многочисленные и

разнообразные личные, политические, общественно-экономические, социально-культурные права и свободы граждан, а также права по защите всех этих прав и законных интересов человека и гражданина.

Особенный административно-правовой статус охватывает все реализуемые в административно-правовых отношениях особые специфические права и обязанности гражданина в тех или иных конкретных областях, отраслях и сферах функционирования исполнительной власти. Это особые права гражданина как субъекта административно-правовых отношений, выступающего, например, в качестве предпринимателя, фермера, менеджера, клиента, пассажира, абитуриента и студента, пациента, допризывника, военнослужащего, военнообязанного и т. д. Составляющие особенный административно-правовой статус права и обязанности гражданина регламентируются в основном нормами Особенной части административного права.

Специальный административно-правовой статус включает в себя специальные права и обязанности отдельных специфических категорий граждан в узкоспециализированных сферах функционирования исполнительной власти. К специальному административно-правовому статусу относятся, например, реализуемые в административно-правовых отношениях права и обязанности безработного, вынужденного переселенца, бомжа и т. д.

Административно-правовые нормы регулируют порядок рассмотрения и разрешения обращений граждан во всевозможные органы публичной власти и организации в связи и по поводу реализации своих прав и свобод. Граждане Российской Федерации — говорится в ст. 33 Конституции РФ — имеют право обращаться лично, а также направлять индивидуальные и коллективные обращения в государственные органы и органы местного самоуправления. Основными юридически значимыми формами устных и письменных обращений граждан как участников управленческих административно-правовых отношений к аппарату публичной власти являются их предложения, заявления и жалобы. *Предложения* — обращения граждан, содержащие их мнения и рекомендации, направленные на улучшение деятельности государственных и муниципальных органов и организаций, совершенствование организации работы должностных лиц и организаций какой-либо отрасли (здравоохранения, образования, транспорта и т. д.), социально-экономических отношений, действующего законодательства и практики его применения во всех сферах жизнедеятельности общества и государства. *Заявления* — обращения граждан к полномочным органам и должностным лицам по поводу реализации своих прав, свобод и законных интересов, предусмотренных Конституцией РФ и другим действующим законодательством. *Жалобы* — обращения граждан к полномочным органам и должностным лицам с требованием о восстановлении прав, свобод и законных интересов гражданина, нарушенных решениями и действиями (бездействием) каких-либо органов публичной власти и их должнос-

тных лиц, общественными объединениями и другими организациями различных форм собственности.

Предложения, заявления и жалобы подаются гражданами в те органы государственной власти, местного самоуправления или тем должностным лицам, к непосредственному ведению которых относится разрешение данного вопроса. Если поставленные в обращении гражданина вопросы не относятся к ведению получившего их органа или должностного лица, то последние не позднее чем в пятидневный срок направляют их по принадлежности, письменно извещая об этом автора обращения. При этом обращения граждан не могут направляться на рассмотрение тем должностным лицам, действия (бездействие) которых обжалуются. Обращение гражданина считается разрешенным, если рассмотрены все поставленные в нем вопросы, по ним приняты необходимые меры и даны исчерпывающие ответы, соответствующие действующему законодательству.

Гражданин вправе обратиться с жалобой на действия (решения), нарушающие его права и свободы, либо непосредственно в суд, либо к вышестоящему в порядке подчиненности государственному органу, органу местного самоуправления, учреждению, предприятию или объединению, общественному объединению, должностному лицу, государственному служащему. Последние обязаны рассмотреть жалобу в месячный срок, а если гражданину в удовлетворении жалобы отказано или он не получил ответа в течение месяца со дня ее подачи, то он вправе по своему усмотрению обратиться с жалобой в суд по месту жительства либо по месту нахождения органа, объединения, должностного лица, нарушивших его права.

Административно-правовой статус общественных объединений

Субъектами — участниками управленческих административно-правовых отношений могут выступать наряду с гражданами и общественные объединения. В соответствии со ст. 30 Конституции РФ каждый гражданин России имеет право на объединение, свобода организации и деятельности общественных объединений гарантируется государством. Конституционное право граждан на объединение включает в себя право создавать на сугубо добровольной основе любые общественные объединения для защиты своих интересов и достижения общих целей, право не вступать в любые общественные объединения, а также беспрепятственно выходить из них по своему желанию и разумению. При этом под *общественным объединением* понимается добровольное, самоуправляемое, некоммерческое формирование, созданное по инициативе граждан, объединившихся на основе общности интересов для реализации общих целей, указанных в уставе. Общественные объединения создаются для достижения социальных, благотворительных, культурных, образовательных, научных и управленческих целей; в целях охраны здоровья граждан, развития физической культуры и спорта, удовлетворения духовных и иных нематериальных потребностей граждан; защиты

прав, законных интересов граждан и организаций; а также в иных целях, направленных на достижение общественных благ, указанных в уставах соответствующих общественных объединений. В их состав входят учредители, члены и участники общественного объединения.

Общие основы правовой организации и деятельности общественных объединений в настоящее время регулируются Законом РФ от 19 мая 1995 года «Об общественных объединениях» (с последующими изменениями), действие которого распространяется на все общественные объединения, созданные по инициативе граждан, за исключением религиозных и коммерческих организаций и создаваемых ими некоммерческих союзов (ассоциаций), а также на деятельность созданных на территории Российской Федерации структурных подразделений — организаций, отделений или филиалов и представительств — иностранных некоммерческих неправительственных объединений. Кроме того, действуют и другие законы об отдельных видах общественных объединений, в которых регламентируются особенности организации и деятельности конкретных видов общественных объединений — политических партий, профессиональных союзов, благотворительных и других видов общественных объединений. Учредителями, членами и участниками общественных объединений являются граждане (в том числе и иностранцы) с 18 лет, молодежных — с 14 лет, а детских общественных объединений — с 10 лет. Правоспособность общественного объединения как юридического лица возникает с момента его государственной регистрации.

Организационно-правовыми формами (видами) общественных объединений являются: общественные организации, общественные движения (в том числе их особая и специфическая разновидность — политические общественные объединения), общественные фонды, общественные учреждения, органы общественной самодеятельности.

Государственные органы исполнительной власти

(органы государственного управления): система и компетенция

Специфика органов государственного управления, их отличие от всех других государственных организаций заключается в содержании их деятельности, которая по своей сути и содержанию является управленческой исполнительно-распорядительной деятельностью, существенные особенности последней отражаются в управленческой компетенции этих органов, представляющей собой совокупность полномочий органа государственной власти по предметам его ведения, а полномочия органа государственной власти — это его права и обязанности в отношении принятия правовых актов, а также осуществления иных государственно-властных действий.

В систему федеральных государственных органов исполнительной власти входят: Правительство РФ, федеральные министерства, федеральные службы и федеральные агентства, а также создаваемые ими территориальные органы исполнительной власти.

Правительство Российской Федерации осуществляет исполнительную власть Российской Федерации. В Законе «О Правительстве РФ» закреплены конкретные его полномочия в сфере экономики, бюджетной, финансовой, кредитной и денежной политики; в социальной сфере; в сфере науки, культуры, образования; природопользования и охраны окружающей среды; по обеспечению обороны и государственной безопасности Российской Федерации и иные полномочия.

В основе взаимоотношений Правительства РФ с органами государственной власти субъектов Федерации лежит положение о том, что в пределах ведения Российской Федерации и ее полномочий по предметам совместного с субъектами Федерации ведения федеральные органы исполнительной власти и органы исполнительной власти субъектов Федерации образуют единую систему исполнительной власти в Российской Федерации. Правительство РФ координирует деятельность органов исполнительной власти субъектов РФ и осуществляет контроль за их деятельностью по вопросам совместного ведения.

Основные правила организации деятельности Правительства (планирование его заседаний, организация работы его членов, порядок внесения в Правительство и рассмотрения проектов актов, организация заседаний Правительства и другие вопросы) урегулированы в Регламенте Правительства РФ.

В соответствии с Указом Президента РФ от 9 марта 2004 года «О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти» в систему федеральных органов исполнительной власти входят три группы государственных органов: 1) федеральные министерства, федеральные службы и федеральные агентства, руководство деятельностью которых осуществляет Президент РФ, федеральные службы и федеральные агентства, подведомственные этим федеральным министерствам; 2) федеральные министерства, находящиеся в ведении Правительства РФ, федеральные службы и федеральные агентства, подведомственные этим федеральным министерствам; 3) федеральные органы исполнительной власти, находящиеся в ведении Правительства РФ: (федеральная антимонопольная служба и федеральная служба по финансовым рынкам).

Федеральные министерства являются федеральными органами исполнительной власти, осуществляющими функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в установленной актами Президента РФ и Правительства РФ сфере деятельности. При этом под функциями по принятию нормативных правовых актов понимается издание на основании и во исполнение Конституции РФ и федеральных законов обязательных для исполнения органами государственной власти, органами местного самоуправления, их должностными лицами, юридическими лицами и гражданами установленных Конституцией РФ, федеральными законами и другими нормативными правовыми актами общеобязательных правил поведения, рас-

пространяющихся на неопределенный круг лиц. Министерство возглавляет входящий в состав Правительства РФ федеральный министр, осуществляющий координацию и контроль деятельности находящихся в ведении министерства федеральных служб и агентств.

Общее предназначение и суть деятельности федерального министерства в том, что оно на основании и во исполнение Конституции РФ, федеральных законов, актов Президента РФ и Правительства РФ самостоятельно осуществлять правовое регулирование в установленной сфере деятельности, за исключением вопросов, правовое регулирование которых в соответствии с Конституцией РФ и Законодательством осуществляется исключительно федеральными законами, актами Президента РФ и Правительства РФ.

Федеральная служба (служба) является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по контролю и надзору в установленной сфере деятельности, а также специальные функции в области обороны, государственной безопасности, защиты и охраны государственной границы, борьбы с преступностью, общественной безопасности. При этом под функциями по контролю и надзору понимаются: осуществление действий по контролю и надзору за исполнением органами государственной власти, органами местного самоуправления, их должностными лицами, юридическими лицами и гражданами установленных Конституцией РФ, федеральными законами и другими нормативными правовыми актами общеобязательных правил поведения; выдаче органами государственной власти, органами местного самоуправления, их должностными лицами разрешений (лицензий) на осуществление определенного вида деятельности и (или) конкретных действий юридическим лицам и гражданам; регистрация актов, документов, прав, объектов, а также издание индивидуальных правовых актов. Федеральные службы в пределах своей компетенции издают индивидуальные правовые акты на основании и во исполнение Конституции РФ, федеральных законов, актов Президента РФ и Правительства РФ, нормативных правовых актов федерального министерства, осуществляющего координацию и контроль деятельности службы. Федеральная служба может быть подведомственна Президенту РФ или находиться в ведении Правительства РФ.

Федеральную службу возглавляет руководитель (директор) федеральной службы. Федеральная служба по надзору в установленной сфере деятельности может иметь статус коллегиального органа. Федеральная служба не вправе осуществлять в установленной сфере деятельности нормативно-правовое регулирование, кроме случаев, установленных указами Президента РФ, а также управление государственным имуществом и оказания платных услуг.

Федеральные агентства являются федеральными органами исполнительной власти, осуществляющими в установленной сфере деятельности функции по оказанию государственных услуг, по управлению го-

сударственным имуществом и правоприменительные функции, за исключением функций по контролю и надзору. При этом под функциями по оказанию государственных услуг понимается осуществление федеральными органами исполнительной власти услуг, имеющих исключительную общественную значимость и оказываемых на установленных федеральным законодательством условиях неопределенному кругу лиц; под функциями по управлению государственным имуществом понимается 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 открытых акционерных обществ; под правоприменительными функциями понимается издание индивидуальных правовых актов, а также ведение реестров, регистров, кадастров.

Федеральные агентства в пределах своей компетенции издают индивидуальные правовые акты на основании и во исполнение Конституции РФ, федеральных законов, актов и поручений Президента РФ, Председателя Правительства РФ и федерального министерства, осуществляющего координацию и контроль деятельности федерального агентства.

Федеральное агентство возглавляет руководитель (директор). Он может иметь статус коллегиального органа. Федеральное агентство не вправе осуществлять нормативно-правовое регулирование в установленной сфере деятельности и функции по контролю и надзору, кроме случаев, устанавливаемых указами Президента РФ.

Территориальные органы федеральных министерств, служб и агентств также входят в систему органов исполнительной власти Российской Федерации как элемент ее структуры. Эти органы (к ним относятся, например, Управление ФСБ по Саратовской области, Управление Приволжской железной дороги и т. д.) осуществляют свою деятельность под руководством соответствующих центральных органов федеральной исполнительной власти, а по вопросам, входящим в компетенцию субъектов Федерации, — во взаимодействии с соответствующими органами исполнительной власти этих субъектов.

Кроме федеральных органов государственного управления, в единую систему исполнительной власти Российской Федерации входят также и *органы исполнительной власти субъектов РФ* (ст. 77 Конституции РФ), что обычно закрепляется в уставах и других законах субъектов Федерации. Система органов государственной власти в субъектах РФ и в том числе ее исполнительных органов, устанавливается ими же самостоятельно, но в соответствии с основами конституционного строя Российской Федерации и общими принципами организации представительных и исполнительных органов государственной власти, установленными федеральным законом (ст. 77 Конституции РФ).

В субъекте РФ устанавливается система органов исполнительной власти во главе с высшим исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации, возглавляемым руководителем этого высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Федерации. При этом конституцией (уставом) субъекта РФ может устанавливаться должность высшего должностного лица субъекта РФ, а наименование этой должности устанавливается с учетом исторических, национальных и иных традиций данного субъекта РФ. По сложившейся практике в национальных республиках России они обычно именуются президентами, а в других субъектах РФ — губернаторами или главами Администрации субъекта РФ (края, области и т. д.).

В большинстве субъектов РФ (а ими являются края и области) основными структурными звеньями системы исполнительной власти субъекта выступают Губернатор (края или области), Правительство (края, области), областные и территориальные исполнительные органы государственной власти (края или области).

Высшее должностное лицо субъекта Российской Федерации (Президент республики, Губернатор или Глава Администрации края или области) возглавляет высший исполнительный орган государственной власти субъекта РФ. Он представляет субъект РФ в отношениях с федеральными органами государственной власти, органами государственной власти субъектов РФ, органами местного самоуправления и при осуществлении внешнеэкономических связей, при этом вправе подписывать договоры и соглашения от имени субъекта РФ; обнародует законы, удостоверяя их обнародование путем подписания законов или издания специальных актов, либо отклоняет законы, принятые законодательным (представительным) органом государственной власти субъекта РФ; формирует высший исполнительный орган государственной власти субъекта РФ в соответствии с законодательством этого субъекта РФ; вправе участвовать в работе законодательного (представительного) органа государственной власти этого субъекта РФ с правом совещательного органа, а также осуществляет иные полномочия в соответствии с федеральным законодательством и законодательством этого субъекта РФ.

Органы местного самоуправления самостоятельно управляют муниципальной собственностью, формируют, утверждают и исполняют местный бюджет, устанавливают местные налоги и сборы, а также решают иные вопросы местного значения. Эти органы могут наделяться законом отдельными государственными полномочиями с передачей необходимых для их осуществления материальных и финансовых средств, но реализация переданных им полномочий подконтрольна государству.

Местное самоуправление в Российской Федерации, согласно ст. 133 Конституции РФ, гарантируется правом на судебную защиту, на компенсацию дополнительных расходов, возникших в результате решений, принятых органами государственной власти, запретом на ограничение

прав местного самоуправления, установленных Конституцией РФ и федеральными законами.

Местное самоуправление представляет собой систему форм организации и деятельности жителей соответствующих территорий с целью самостоятельного и под свою ответственность решения непосредственно или через избираемые и иные органы вопросов местного значения для обеспечения жизнедеятельности населения, проживающего на соответствующей территории муниципального образования, — городское, сельское поселение, несколько поселений, объединенных общей территорией, часть поселения, иная населенная территория. Вопросы местного значения — это вопросы непосредственного обеспечения жизнедеятельности населения муниципального образования, отнесенные к таковым уставом муниципального образования в соответствии с Конституцией РФ и другим федеральным законодательством и законодательством субъектов Федерации.

В систему органов местного самоуправления входят как представительные, так и исполнительные органы местного самоуправления: советы, собрания, комитеты, главы муниципальных образований, администрации. Глава муниципального образования всегда является выборным должностным лицом, олицетворяет собой и реализует представительную муниципальную власть, осуществляя как стратегическое руководство развитием муниципального образования, так и вместе со своим административным аппаратом и через него реализует исполнительную власть в муниципальном образовании, осуществляя весь комплекс функций оперативного управления всеми сторонами жизнедеятельности его населения.

Виды службы и служащих по действующему законодательству. Существует много видов службы: государственная и муниципальная служба, гражданская служба в общественных организациях, на предприятиях и в социально-культурных учреждениях, частная служба по различным видам обслуживания физических и юридических лиц, причем в каждом из этих видов службы по различным классификационным основаниям можно выделить много их разновидностей. Федеральный закон от 27 мая 2003 года «О системе государственной службы Российской Федерации» выделяет три главных вида государственной службы: государственная гражданская служба — это профессиональная служебная деятельность граждан на должностях государственной гражданской службы по обеспечению исполнения полномочий федеральных государственных органов, государственных органов субъектов Российской Федерации, лиц, замещающих государственные должности Российской Федерации, и лиц, замещающих государственные должности субъектов Российской Федерации. Общей правовой основой организации и функционирования этого вида службы является Закон РФ от 27 июля 2004 года «О государственной гражданской службе Российской Федерации», которая имеет ряд

своих разновидностей по сферам, отраслям и видам государственной деятельности; государственная военная служба — профессиональная служебная деятельность граждан на воинских должностях в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках, воинских (специальных) формированиях и органах, осуществляющих функции по обеспечению обороны и безопасности государства. Таким гражданам присваиваются воинские звания; государственная правоохранительная служба — профессиональная служебная деятельность граждан на должностях правоохранительной службы в государственных органах, службах и учреждениях, осуществляющих функции по обеспечению безопасности, законности и правопорядка, по борьбе с преступностью, по защите прав и свобод человека и гражданина. Таким гражданам присваиваются специальные звания и классные чины.

Государственная служба субъектов Российской Федерации регулируется законодательством субъектов РФ. В Саратовской области, например, действует Закон Саратовской области «О государственной службе Саратовской области», который по образцу и подобию федерального закона о службе регламентирует все вопросы организации и функционирования государственной службы в масштабах и территориальных пределах Саратовской области как субъекта Федерации.

Муниципальная служба — все основные стороны ее организации и деятельности регулируются в общем виде Федеральным законом от 8 января 1998 года № 8-ФЗ «Об основах муниципальной службы в Российской Федерации» и более детально — в законодательстве субъектов Федерации.

Общественная служба в различного рода общественных объединениях (в политических партиях и движениях, в профсоюзах, в профессиональных, творческих и иных общественных объединениях) регламентируется прежде всего их уставами и, частично, Федеральным и субъектов Федерации законодательством (порядок представления общественных служащих к государственным наградам, применение мер правовой ответственности и ряд других вопросов), а также гражданская служба в государственных унитарных предприятиях и социально-культурных учреждениях также регламентируется их уставами и, в значительной мере, нормативно-правовыми актами федеральных и субъектов Федерации органов исполнительной власти, которые выступают учредителями этих организаций и утверждают их уставы.

Частная служба по различным видам обслуживания физических и юридических лиц нормативно-правовым регулированием охвачена лишь частично в отношении некоторых ее разновидностей. Частная детективная и охранная служба регламентируется Законом РФ от 11 марта 1992 года № 2487-1 «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации». Деятельность адвокатов по обслуживанию частных интересов конкретных физических и юридических лиц регулируется Федеральным законом от 31 мая 2002 года «Об адвокатской дея-

тельности и адвокатуры в Российской Федерации», а государственная деятельность частных нотариусов в самом общем плане и весьма неполно регулируется в Основах законодательства РФ о нотариате.

В ст. 1 Федерального закона «О системе государственной службы Российской Федерации» государственная служба определена как профессиональная служебная деятельность граждан Российской Федерации по обеспечению исполнения полномочий: Российской Федерации; федеральных органов государственной власти, иных федеральных государственных органов; субъектов Российской Федерации; органов государственной власти субъектов Российской Федерации, иных государственных органов субъектов Российской Федерации; лиц, замещающих должности, устанавливаемые Конституцией Российской Федерации, федеральными законами для непосредственного исполнения полномочий федеральных государственных органов; лиц, замещающих должности, устанавливаемые конституциями, уставами, законами субъектов Российской Федерации для непосредственного исполнения полномочий государственных органов субъектов Российской Федерации. Аналогично в ст. 2 Федерального закона «Об основах муниципальной службы в Российской Федерации» муниципальная служба — это профессиональная деятельность, которая осуществляется на постоянной основе на муниципальной должности, не являющейся выборной.

Государственные и муниципальные служащие по действующему законодательству — граждане России, осуществляющие профессиональную служебную деятельность (исполняющие профессиональные обязанности) по занимаемым должностям государственной или муниципальной службы и получающие за это денежное содержание (вознаграждение, довольствие) из бюджета соответствующего уровня. Занятие какой-либо государственной должности государственной службы или муниципальной должности муниципальной службы является обязательным и определяющим признаком понятия, соответственно, государственного или муниципального служащего.

Все должности государственной службы подразделяются на: должности федеральной государственной гражданской службы; должности государственной гражданской службы субъекта Российской Федерации; воинские должности; должности правоохранительной службы. Должности государственной гражданской службы подразделяются на *категории* (должности руководителей, помощников (советников), специалистов и обеспечивающих специалистов) и *группы* (*высшие, главные, ведущие, старшие и младшие должности*). В пределах группы должностей государственной гражданской службы лицам их замещающим присваиваются соответствующие *классные чины*: действительного государственного советника Российской Федерации 1, 2, 3 класса; государственного советника Российской Федерации 1, 2, 3 класса; советника государственной гражданской службы 1, 2, 3 класса; референта государственной гражданской службы 1, 2, 3 класса; секретаря государственной гражданской службы 1, 2, 3 класса. Государственные должности в субъектах РФ также подраз-

деляются на аналогичные по наименованию категории и классификационные группы государственных должностей.

Муниципальные должности в органах местного самоуправления также делятся на несколько категорий и классификационных групп: выборные муниципальные должности, замещаемые в результате муниципальных выборов (депутаты, выборные должностные лица местного самоуправления), а также замещаемые на основании решений представительного или иного выборного органа местного самоуправления в отношении лиц, избранных в состав указанных органов в результате муниципальных выборов; муниципальные должности муниципальной службы, замещаемые путем заключения трудовых договоров.

Процесс прохождения службы включает в себя реализацию служебных должностных прав и обязанностей, периодическую аттестацию, а также возможное применение к служащему мер поощрения и ответственности за должностные проступки вплоть до увольнения со службы. По своему содержанию и характеру все права и обязанности служащего можно разделить на три группы: общие, особенные и специальные.

Общие для всех государственных и муниципальных служащих права и обязанности закреплены в Конституции РФ, Федеральных законах «Об основах государственной службы Российской Федерации» и «Об основах муниципальной службы в Российской Федерации», а также в соответствующих аналогичных законах субъектов РФ, в уставах муниципальных образований и других нормативных правовых актах государственных органов субъектов РФ и органов местного самоуправления.

При осуществлении своих служебных полномочий каждый государственный и муниципальный служащий обязан: обеспечивать поддержку конституционного строя и соблюдение Конституции РФ, реализацию федерального законодательства и законодательства субъектов Федерации; инициативно и добросовестно исполнять свои должностные обязанности; обеспечивать соблюдение прав и законных интересов граждан; исполнять приказы, распоряжения и указания вышестоящих органов и должностных лиц, отданные в пределах их должностных полномочий, за исключением незаконных; своевременно рассматривать в пределах своих должностных полномочий и обязанностей обращения граждан, общественных объединений, предприятий, учреждений и организаций, государственных органов и органов местного самоуправления и принимать по ним в установленном порядке законные решения; соблюдать установленные в государственном или муниципальном органе правила внутреннего трудового распорядка, должностные регламенты, порядок работы со служебной документацией; хранить государственную и иную охраняемую законом служебную тайну; постоянно поддерживать необходимый уровень квалификации, достаточный для исполнения своих служебных должностных обязанностей.

Особенные права и обязанности государственных и муниципальных служащих отражают и закрепляют видовую специфику различных сфер государственной деятельности (служащие судебных, прокурорских ор-

ганов, представительных органов законодательной власти, исполнительной власти и т. д.).

Специальные права и обязанности государственных и муниципальных служащих отражают специфику служебной деятельности отдельных категорий служащих: право иметь и применять при определенных обстоятельствах оружие и специальные средства, право на специальную охрану, предоставление некоторым должностным лицам определенных административно-юрисдикционных полномочий и т. д. Специальные права и обязанности отдельным категориям служащих предоставляются, как правило, федеральными законами и некоторыми иными нормативными правовыми актами отраслевого масштаба и характера действия, например, законами о внутренних войсках, о милиции и др.

Важным элементом прохождения службы является аттестация государственных и муниципальных служащих, которая периодически проводится для определения уровня профессиональной подготовки служащего и соответствия его занимаемой должности, а также для решения вопроса о присвоении ему более высокого квалификационного разряда, что может служить правовым основанием и условием продвижения его по службе. Порядок и условия проведения аттестации государственных и муниципальных служащих устанавливаются федеральным законодательством и законодательством субъектов Федерации.

В результате аттестации служащему дается одна из следующих оценок: соответствует замещаемой должности; соответствует замещаемой должности и рекомендуется к включению в кадровый резерв в порядке должностного роста; соответствует замещаемой должности при условии успешного прохождения профессиональной переподготовки или повышения квалификации; не соответствует замещаемой должности.

За успешное и добросовестное исполнение государственными и муниципальными служащими своих должностных обязанностей, продолжительную и безупречную службу, выполнение заданий особой важности и сложности к ним применяются различные виды поощрений и стимулирования, основания, условия и порядок применения которых устанавливаются федеральным законодательством и законодательством субъектов Федерации. И наоборот за неисполнение или ненадлежащее исполнение служащим возложенных на него обязанностей (должностной проступок) служащие могут привлекаться к одному из трех видов дисциплинарной ответственности: дисциплинарная ответственность по специальным дисциплинарным уставам и положениям, дисциплинарная ответственность в порядке подчиненности и дисциплинарная ответственность по правилам внутреннего трудового распорядка.

5. Административно-правовые формы и методы управления

Под формами управленческой деятельности обычно понимают способы документального закрепления и выражения ее содержания, систе-

му внутренне взаимосвязанных конкретных управленческих действий как части управленческой деятельности.

По своему характеру и содержанию формы организационно-управленческих действий могут быть: *организационно-технические* — по организации разработки и реализации различного рода технических правил, нормативов и технических регламентов эксплуатации машин, механизмов, сооружений; *организационно-экономические* — организация разработки и реализации экономических норм и нормативов использования материально-вещественных ресурсов и других экономических регламентов; *организационно-социальные* — выработка и реализация организационных регламентов и нормативов социального взаимодействия в обществе и государстве (минимальный размер оплаты труда, минимальный уровень пенсионного обеспечения, минимальный и максимальный уровни административных штрафов и т. д.).

К разновидности форм управленческой деятельности следует также отнести *общественно-организационные мероприятия* (конференции, круглые столы, презентации и т. д.), которые являются сейчас весьма распространенными не правовыми и неформальными формами управленческой деятельности; *административно-организационные мероприятия* (совещания, слушания, заседания различных комиссий и т. д.), которые также весьма распространены, но это уже официальные административные формы управленческой деятельности; *организационно-технические действия* (табельный учет явки на работу, журнальный или компьютерный учет движения товарно-материальных ценностей, ведение различного рода картотек и других технических средств учета движения документации, архивное хранение документов, письменные и графические работы, обслуживающие те или иные управленческие функции, прием и отправление служебной корреспонденции и т. д. и т. п.); *рассмотрение протеста прокурора или частных определений и представлений судебно-следственных органов* о служебных нарушениях, злоупотреблениях и других упущениях в работе органов исполнительной власти и их должностных лиц обычно рассматривается в качестве особой и специфической формы служебной управленческой деятельности соответствующих органов и должностных лиц исполнительной власти; *административный договор*.

В отличие от административных правовых актов управления как односторонних действий властных субъектов, административный договор представляет собой двусторонний акт, основанный на согласованном волеизъявлении сторон. В отличие же от гражданско-правового договора административный договор имеет организационное содержание, цель его — достижение общественно значимых результатов. Стороны в административном договоре не равны в своих правах и обязанностях, поскольку основным элементом его содержания являются управленческие, а не имущественные отношения. Административный договор не обеспечен судеб-

ной защитой с применением имущественных санкций, а его нормативной базой служат нормы административного (а не гражданского) права.

Практическая целесообразность и ценность административно-договорной формы взаимоотношений участников управленческих отношений в том, что самообязательства сторон расширяют и углубляют непосредственное общение участников административного договора, делают его более доверительным и эффективным. Средством обеспечения административно-договорных обязательств сторон могут выступать меры дисциплинарного, административного, материально-финансового характера и при определенных условиях административный договор может быть весьма оптимальной формой согласования интересов и возможностей сторон.

При всем разнообразии форм управленческой деятельности основной формой реализации компетенции субъектов исполнительной власти является принятие ими *правовых актов управления*, которые представляют собой правовые управленческие действия и характеризуются тем, что они, во-первых, исходят от государственных органов исполнительной власти (органов государственного управления), их структурных подразделений и служащих, которые заняты организационной управленческой деятельностью от имени и по поручению государства; во-вторых, это государственно-волевые действия, которые порождают, т. е. волей действующего субъекта вызывают к жизни, новые правовые состояния, создают для других лиц новые (прекращают или изменяют старые) права и обязанности, исполнение которых гарантируется, обеспечивается и защищается всеми имеющимися в распоряжении государства силами и средствами, в том числе и возможностью применения мер государственного принуждения; в-третьих, основания, условия и порядок осуществления правовых управленческих действий регулируются законом другими юридическими предписаниями, а сама эта правовая организационная деятельность органов исполнительной власти и их служащих имеет три разновидности: административное нормотворчество, административное распорядительство и административное исполнительство.

Административное нормотворчество как одна из правовых форм организационной юридической деятельности представляет собой принятие и издание различными звеньями государственного аппарата исполнительной власти нормативных правовых актов управления.

Нормативные правовые акты управления — это односторонние властные волевые действия аппарата исполнительной государственной власти, совершаемые в процессе и в результате выполнения управленческих функций и направленные на установление юридических норм — правил поведения, распространяющихся на неопределенно широкий круг субъектов и рассчитанных на многократное применение.

Административное распорядительство — другая правовая форма управленческих действий, включающая в себя принятие аппаратом испол-

нительной власти индивидуальных (ненормативных, административных) правовых актов управления, которые представляют собой односторонние властные волевые действия органов исполнительной власти, их структурных подразделений и должностных лиц, совершаемые ими в процессе выполнения управленческих функций и направленные на установление, изменение или прекращение конкретных правоотношений, указанных в самом этом акте субъектов.

Административные правовые акты управления рассчитаны на однократное применение и распространяются на строго определенный, в самом этом акте поименно указанный круг субъектов. Главное отличие индивидуальных (административных, ненормативных) актов управления от нормативных в том, что они не содержат правовых норм, не изменяют и не отменяют уже существующие нормы, а являются актами применения действующих норм права к конкретным фактам, событиям, случаям.

Административное исполнительство, или административно-исполнительские действия как особая и специфическая форма управленческой деятельности — есть исполнение законов, а также нормативных и индивидуальных (ненормативных) актов управления путем совершения тех или иных юридически значимых административных действий, не являющихся индивидуальными правовыми актами управления.

Административно-исполнительские действия следует отличать, с одной стороны, от распорядительной деятельности в форме нормативных и административных правовых актов управления, а с другой — от технического исполнительства (прием и передача информации, размножение управленческой документации и т. д.). От административного нормотворчества и административного распорядительства они отличаются тем, что не направлены на организацию каких-то отношений, а служат одним из средств исполнения и реализации требований определенных нормативных и индивидуальных правовых актов управления.

Методы управления и их классификация

Метод управления — это подход, способ решения управленческих вопросов, осуществления функций управления в процессе реализации исполнительной власти. Суть понятия метода управления и его содержательной характеристики как элемента управленческого процесса отражают два взаимосвязанных момента: во-первых, характер и формы социальных взаимосвязей управляющего субъекта с управляемыми объектами и подчиненными лицами; во-вторых, те средства, которые управляющий субъект использует или может использовать в качестве орудия управленческого воздействия на управляемые объекты и подчиненных лиц.

По масштабу применения все методы управления можно разделить на всеобщие и частные. *Всеобщие методы управления* применяются во всех областях, отраслях и сферах государственного управления, на всех его иерархических уровнях для решения любых задач и осуществления

управленческих функций. К этой группе методов управления относятся убеждение и принуждение. *Частные же методы* управления применяются лишь в немногих отраслях и сферах государственного управления либо хотя и во многих, но эпизодично, для решения лишь отдельных управленческих задач.

По характеру и направленности организующего взаимодействия следует выделить правовые и не правовые методы взаимоотношений управляющих субъектов с управляемыми объектами, а среди тех и других — еще целый ряд их разновидностей: *методы идеологического воздействия*, связанные с использованием различного рода призывов, лозунгов, политических программ, социальных концепций и других идеологических средств группового воздействия; *методы психологического воздействия*, при которых различными организационно-психологическими средствами создаются условия от 27 мая 2003 года психологической предрасположенности к труду, проявлению социальной активности и выполнению каких-либо гражданских обязанностей (повышение общественной репутации профессии, всевозможные психологические побуждения к выполнению гражданского долга, возбуждение патриотических чувств и т. д.); *методы экономического воздействия* с помощью различных систем материального стимулирования, ценообразования, налоговых льгот и других рычагов организационно-экономического воздействия; *методы организационно-властного (административного) воздействия*, формами проявления которых являются директива, приказ, указание управляющего субъекта подчиненным лицам и руководимым объектам о целях, характере и способах их деятельности.

По видам применяемых средств воздействия на управляемые объекты и подчиненных лиц методы управления делятся на методы убеждения, стимулирования и принуждения.

Административное принуждение как специфический метод охраны и защиты действующего в стране конституционного правопорядка имеет ряд характерных отличительных признаков. По основаниям применения административное принуждение делится на принуждение в форме привлечения к административной ответственности за совершенные правонарушения и объективное принуждение при отсутствии правонарушения, применяемое в силу общественной и государственной необходимости либо в общественно полезных и объективно необходимых контрольно-профилактических целях.

6. Административное правонарушение и административная ответственность

Административная ответственность — это предусмотренная законодательством правовая ответственность за совершенное административное правонарушение, связанная с применением административных наказаний (санкций). Как основная форма и наиболее распространенный вид

административного принуждения она имеет свои цели и определенное предназначение в общей системе правовой ответственности.

Задачами законодательства об административных правонарушениях (ст. 1.2 КоАП РФ) являются: во-первых, охрана прав и свобод человека и гражданина, здоровья граждан, санитарно-эпидемиологического благополучия населения, окружающей среды, установленного порядка осуществления государственной власти, общественного порядка и общественной безопасности, собственности; во-вторых, защита личности, общественной нравственности, законных экономических интересов физических и юридических лиц, общества и государства от административных правонарушений; в-третьих, предупреждение административных правонарушений.

Применение административной ответственности — это привлечение виновных в совершении административных правонарушений физических и юридических лиц к административной ответственности, применение к ним предусмотренных законом административных наказаний судьями, государственными органами и их должностными лицами, уполномоченными рассматривать дела об административных правонарушениях (гл. 23 КоАП РФ, ст. 23.1–23.61).

Существуют три тесно взаимосвязанных основания административной ответственности: юридическое, фактическое и процессуальное основания. *Юридическое основание административной ответственности* — это предусмотренность ее за конкретные правонарушения в действующем законодательстве. *Фактическим основанием* административной ответственности служит конкретное в полном составе составляющих его элементов административное правонарушение, 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.

Административным правонарушением как фактическим основанием административной ответственности признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность (п. 1 ст. 1 КоАП РФ).

Содержащее все признаки административного проступка деяние может быть фактическим основанием административной ответственности лишь тогда, когда оно находится в полном соответствии с условиями привлечения к административной ответственности (или исключениями ее). Условиями привлечения к административной ответственности (или исключениями ее) является наличие или соответственно отсутствие следующих обстоятельств: умышленной или неосто-

рожной вины (ст. 2.2 КоАП РФ), возраста, по достижении которого наступает административная ответственность (ст. 2.3), соблюдение давностных сроков привлечения к административной ответственности (ст. 4.5), состояние крайней необходимости (ст. 2.7), невменяемость правонарушителя (ст. 2.8), смягчающие и отягчающие административную ответственность обстоятельства (ст. 4.2, 4.3), а по некоторым составам административных правонарушений также причинная связь между противоправным действием и наступившими последствиями.

Признаваемое административным правонарушением действие (бездействие) по своей объективной стороне является антиобщественным вредоносным деянием, дезорганизующим систему общественных отношений, но, в отличие от преступления, оно не рассматривается государством в качестве общественно опасного деяния. При этом граница между антиобщественной вредоносностью административного правонарушения и общественной опасностью преступления устанавливается при формулировании составов административных правонарушений законодателем (а не правоприменителем), причем зачастую достаточно точно и четко. Хищение чужого имущества, например, стоимостью до пяти минимальных размеров оплаты труда, признается административным правонарушением (мелким хищением, ст. 7.27 КоАП РФ), а выше этого размера — преступлением.

Несовершеннолетние от 16 до 18-летнего возраста привлекаются к административной ответственности с некоторыми особенностями в соответствии с ч. 2 ст. 2.3 КоАП РФ. С учетом конкретных обстоятельств дела и данных о лице, совершившем административное правонарушение в возрасте от 16 до 18 лет, комиссией по делам несовершеннолетних и защите их прав, оно может быть освобождено от административной ответственности с применением к нему меры воздействия, предусмотренной федеральным законодательством о защите прав несовершеннолетних. При совершении же ими серьезных, прямо перечисленных в КоАП РФ относительно немногочисленных административных правонарушений (мелкое хулиганство, стрельба из огнестрельного оружия в населенных пунктах, злостное неповиновение законному распоряжению работника милиции и некоторые другие) они подлежат административной ответственности и на общих основаниях, но опять же с определенными изъятиями: во-первых, и по этим составам административных правонарушений дела могут (а по всем остальным — должны) передаваться на рассмотрение комиссий по делам несовершеннолетних и защите их прав, которые могут применять меры воздействия, предусмотренные Положением об этих комиссиях; во-вторых, к ним не применяется административный арест в качестве меры административного наказания.

Военнослужащие и иные лица, на которых распространяется действие дисциплинарных уставов, также относятся к категории особых субъектов административной ответственности. В соответствии со ст. 2.5 КоАП РФ они, как правило, не подлежат административной ответственности.

ности, а за совершенные ими административные правонарушения привлекаются к дисциплинарной ответственности как за позорящие проступки в соответствии с дисциплинарными уставами.

Административной ответственности на общих основаниях они подлежат лишь за некоторые прямо указанные в законе административные правонарушения, связанные исключительно с реализацией их гражданской правосубъектности (нарушение правил охоты, рыбной ловли, водительских правил движения по улицам и дорогам, таможенных и некоторых других правил, исчерпывающий перечень которых содержится в ст. 2.5 КоАП РФ). Но и за эти административные правонарушения к военнослужащим и приравненным к ним лицам не может применяться в качестве меры административного наказания административный арест, а к военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, также и административный штраф.

Должностные лица также выступают в качестве особых субъектов административной ответственности. Административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Особенностями административной ответственности должностных лиц как особых ее субъектов является то, что, во-первых, фактическим основанием административной ответственности должностных лиц является административно-дисциплинарное правонарушение, отличающееся от обычного административного проступка определенной спецификой; во-вторых, в целом и даже в пределах одного и того же административного проступка законодательство устанавливает для должностных лиц более строгие административные взыскания, чем для граждан; в-третьих, к должностным лицам могут применяться специфические административные наказания, в частности, дисквалификация.

Организации как субъекты административной ответственности тоже нужно рассматривать в ряду особых субъектов. Выступая субъектами административной ответственности (но не субъектами административного проступка), организации в установленном законом порядке и случаях отвечают за противоправную деятельность своих членов и здесь понятие субъекта ответственности расходится с понятием субъекта административного правонарушения.

Административная ответственность юридических лиц предусмотрена ст. 2.10 КоАП РФ, согласно которой юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями особой части КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

В административном порядке в качестве административных наказаний к организациям могут быть применены: предупреждение, админи-

стративный штраф, возмездное изъятие орудия совершения или предмета административного правонарушения и их конфискация. Могут применяться также и некоторые другие административные меры, например, различные экономические санкции (лишение налоговых и некоторых иных финансовых льгот, лицензий, установленных ранее квот и т. д.), не являющиеся однако административными наказаниями.

Административные наказания являются установленной государством мерой ответственности за уже совершенные административные правонарушения и применяются в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами (ст. 3.1 КоАП РФ). В статье 3.2 КоАП РФ дается исчерпывающий перечень конкретных видов административных наказаний, которые могут применяться к совершившим те или иные административные правонарушения физическим и юридическим лицам: 1) предупреждение; 2) административный штраф; 3) возмездное изъятие орудия совершения или предмета административного правонарушения; 4) конфискация орудия совершения или предмета административного правонарушения; 5) лишение специального права, предоставленного физическому лицу (права управления транспортными средствами, права охоты, права на эксплуатацию радиоэлектронных средств или высокочастотных устройств); 6) административный арест; 7) административное выдворение за пределы Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства; 8) дисквалификация. В отношении юридического лица могут применяться первые четыре вида административных наказаний.

Производство по делам об административной ответственности является одним из институтов административно-процессуального права, который включает в себя административно-процессуальные нормы, регулирующие порядок (процесс) применения мер административного принуждения к субъектам, совершившим административные правонарушения. Производству по делам об административных правонарушениях посвящен специальный четвертый раздел Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (гл. 24—30).

Задачами производства по делам об административных правонарушениях являются всестороннее, полное, объективное и своевременное выяснение обстоятельств каждого дела, разрешение его в соответствии с законом, обеспечение исполнения вынесенного постановления, а также выявление причин и условий, способствовавших совершению административных правонарушений (ст. 24.1 КоАП РФ). Дела об административных правонарушениях подлежат открытому рассмотрению за небольшими исключениями (охраняемая законом тайна, защита чести и достоинства граждан, обеспечения их безопасности). Решение о закрытом рассмотрении дела выносится судьей, органом, должностным лицом, рассматривающим дело, в виде определения.

Статья 24.5 КоАП РФ дает исчерпывающий перечень обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении: отсутствие события, состава административного правонарушения, действия в состоянии крайней необходимости, истечение сроков давности привлечения к административной ответственности, смерть правонарушителя и некоторые другие (всего восемь обстоятельств).

В гл. 25 КоАП РФ (ст. 25.1–25.14) определен административно-процессуальный статус всех возможных участников производства по делам об административных правонарушениях: лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении; потерпевший; законные представители физического и юридического лица; защитник (помощь правонарушителю) и представитель (помощь потерпевшему); свидетель; понятой; специалист; эксперт; переводчик; прокурор.

Отдельная специальная глава 26 КоАП РФ посвящена вопросам о предмете доказывания, видах доказательств и их оценке. При этом особо подчеркивается, что оценка доказательств должна основываться на всестороннем, полном и объективном исследовании всей их совокупности. Никакие доказательства не могут иметь заранее установленную силу.

Весь процесс производства по делам об административной ответственности имеет несколько процедурных стадий. Под стадией производства по делам об административной ответственности понимается комплекс следующих в строгой последовательности друг за другом взаимосвязанных административно-исполнительских действий, необходимых и достаточных для принятия по делу определенного юридически значимого акта (решения).

Вся процедура производства по делам об административной ответственности включает в себя четыре стадии, которым в КоАП РФ специально посвящены отдельные главы: возбуждение дела об административном правонарушении (гл. 28); рассмотрение дела об административном правонарушении (гл. 29); пересмотр постановлений и решений по делам об административных правонарушениях (гл. 30); исполнение постановлений по делам об административных правонарушениях (разд. 5, гл. 31, 32). Основу содержательной характеристики каждой из этих стадий составляют три главных элемента: основания и условия выполнения каждой стадии; субъекты и участники проведения данной стадии; конкретное содержание, указывающее что конкретно должно быть выполнено на каждой данной стадии, из каких решений и действий она складывается.

Дело об административном правонарушении рассматривается в пятнадцатидневный срок со дня получения судьей, органом, должностным лицом, правомочными рассматривать дело, протокола об административном правонарушении и других материалов дела, а в случае поступления ходатайств от участников производства по делу либо в случае необходимости в дополнительном выяснении обстоятельств дела срок рассмотрения может быть продлен мотивированным определением су-

ды, органа, должностного лица, рассматривающих дело. Дело об административном правонарушении, совершение которого влечет административный арест, рассматривается в день получения протокола об административном правонарушении и других материалов дела, а в отношении лица, подвергнутого административному задержанию, — не позднее 48 часов с момента его задержания. Порядок рассмотрения дела об административном правонарушении установлен и подробно регламентирован статьей 29.7 КоАП РФ.

Дела об административных правонарушениях рассматриваются по месту их совершения или по месту жительства нарушителя (по его ходатайству), по месту учета транспортного средства при лишении прав на управление транспортным средством, а при проведении административного расследования — по месту нахождения органа, проводящего административное расследование.

По результатам рассмотрения дела об административном правонарушении может быть вынесено постановление (о назначении административного наказания или, в установленных законом случаях, о прекращении производства по делу об административном правонарушении) либо определение (о передаче дела судье, в орган, должностному лицу, уполномоченным назначать административные наказания иного вида или размера либо применять иные меры воздействия в соответствии с федеральным законодательством, а также о передаче дела на рассмотрение по подведомственности, если выяснено, что рассмотрение дела не относится к компетенции рассмотревших его судьи, органа, должностного лица).

Постановление по делу об административном правонарушении объявляется немедленно по окончании рассмотрения дела, а его копия вручается под расписку физическому лицу, или законному представителю физического или юридического лица, в отношении которых оно вынесено, а также потерпевшему по его просьбе либо высылается указанным лицам в трехдневный срок со дня вынесения этого постановления.

Судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, при установлении причин административного правонарушения и условий, способствовавших его совершению, вносят в соответствующие организации и соответствующим должностным лицам представление о принятии мер по устранению указанных причин и условий, которые подлежат обязательному рассмотрению адресатом в течение месяца со дня его получения с сообщением о принятых мерах.

Пересмотр постановлений и решений по делам об административных правонарушениях по жалобам и протестам прокурора достаточно четко регламентируется статьями главы 30 (ст. 30.1—30.11) КоАП РФ.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано наказанным правонарушителем, потерпевшим, законными представителями физического или юридического лица, защитниками и представителями: 1) вынесенное судьей — в вышестоя-

щий суд; 2) вынесенное коллегиальным органом — в районный суд по месту нахождения коллегиального органа; 3) вынесенный должностным лицом — в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела; вынесенные иным органом, созданным в соответствии с законом субъекта Российской Федерации — в районный суд по месту рассмотрения дела. По результатам рассмотрения жалобы выносится решение.

Постановление по делу об административном правонарушении, совершенном юридическим лицом или частным предпринимателем, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица обжалуется в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении может быть подана в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления и государственной пошлиной не облагается. Порядок подачи этих жалоб регламентируется ст. 30.2 КоАП РФ.

Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении подлежит рассмотрению в десятидневный срок со дня поступления со всеми материалами в суд, орган, должностному лицу, полномочным рассматривать жалобу, а на постановление об административном аресте — в течение суток с момента подачи жалобы, если лицо, привлеченное к административной ответственности, отбывает административный арест. Постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное должностным лицом и (или) решение вышестоящего должностного лица по жалобе на это постановление могут быть обжалованы в суд по месту рассмотрения жалобы, а затем в вышестоящий суд. А постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное коллегиальным органом, созданным в соответствии с законом субъекта Российской Федерации, и (или) решение судьи по жалобе на это постановление могут быть обжалованы в вышестоящий суд.

Не вступившие в законную силу постановления по делу об административном правонарушении и (или) последующие решения вышестоящих инстанций по жалобам на это постановление могут быть опротестованы прокурором в порядке и сроки, установленные законом.

Вступившие в законную силу постановления по делу об административном правонарушении, решения по результатам рассмотрения жалоб, протестов могут быть опротестованы прокурорами субъектов Российской Федерации и их заместителями, Генеральным прокурором Российской Федерации и его заместителями.

Вступившие в законную силу постановления об административном правонарушении и решения по результатам рассмотрения жалоб, протестов правомочны пересматривать также председатели верховных судов субъектов Российской Федерации и их заместители, Председатель Верховного Суда Российской Федерации и его заместители. Такие постановления могут быть пересмотрены в порядке надзора также и Высшим Арбитражным Судом Российской Федерации в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

Исполнение постановлений по делам об административных правонарушениях специально регламентируется отдельным пятым разделом КоАП РФ, который включает в себя не только общие положения (гл. 31, ст. 31.1—31.11 КоАП РФ), но и нормы о порядке исполнения всех отдельных видов административных наказаний (гл. 32, ст. 32.1—32.11 КоАП РФ).

Постановление по делу об административном правонарушении с момента его вступления в законную силу обязательно для исполнения всеми органами государственной власти, органами местного самоуправления, должностными лицами, гражданами и их объединениями, юридическими лицами.

Постановление о назначении административного наказания не подлежит исполнению в случае, если это постановление не было приведено в исполнение в течение года со дня его вступления в законную силу. При этом течение срока давности прерывается в случае, если лицо, привлеченное к административной ответственности, уклоняется от исполнения постановления.

Административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее тридцати дней со дня вступления постановления в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или рассрочки. При отсутствии самостоятельного заработка у несовершеннолетнего административный штраф взыскивается с его родителей или иных законных представителей.

При неуплате административного штрафа в установленный законом срок копия постановления о его наложении направляется судьей, органом, должностным лицом, вынесшими постановление: в отношении физического лица — в организацию, в которой оштрафованный работает, учится либо получает пенсию для удержания суммы административного штрафа из его заработной платы, вознаграждения, стипендии, пенсии или из иных доходов; в отношении юридического лица — в банк или иную кредитную организацию для взыскания суммы административного штрафа из денежных средств или из доходов юридического лица. Если подвергнутое административному штрафу физическое лицо не работает либо взыскание суммы административного штрафа из его заработной платы или из иных доходов невозможно, а также в случае отсутствия денежных средств на счетах юридического лица, подвергнутого административному штрафу, постановление о наложении административного штрафа направляется судьей, органом, должностным лицом, вынесшими постановление, судебному приставу-исполнителю для обращения административного взыскания на имущество, принадлежащее физическому или юридическому лицу, в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Если же административный штраф взымается на месте совершения физическим лицом административного правонарушения, ему выдается постановление-квитанция установленного образца.

Контрольные вопросы:

1. Что представляет собой административное право с точки зрения особенностей своего предмета и метода административно-правового регулирования?
2. Что такое государственное управление, каковы взаимосвязь и соотношение понятий «исполнительная власть» и «государственное управление»?
3. Из каких частей складывается система административного права?
4. Что представляет собой источник административного права?
5. Кто может выступать субъектом административного права?
6. Дайте общую характеристику административно-правового статуса гражданина как участника административно-правовых отношений.
7. Охарактеризуйте основы административно-правового статуса основных видов общественных объединений граждан.
8. Назовите основные виды службы и служащих по действующему законодательству.
9. Какие существуют виды административного принуждения и в чем особенности каждого из них?

Глава 18. ЭКОЛОГИЧЕСКОЕ ПРАВО**1. Понятие, предмет, методы, система и источники экологического права**

Экологическое право представляет собой самостоятельную комплексную отрасль права, которая регулирует общественные отношения в области охраны окружающей среды и использования природных ресурсов (вод, лесов, недр, животного мира и т. д.). В качестве таковой оно признается в связи с наличием собственного предмета регулирования — экологически значимого поведения людей, а также специфических задач по сохранению окружающей среды, улучшения ее состояния, обеспечение экологического правопорядка и др. Данные задачи не могут быть решены другими отраслями права. Комплексность экологического права объясняется тем, что общественные экологические отношения наряду с нормами экологического права регулируются также нормами других отраслей российского права: конституционного, гражданского, административного, уголовного, финансового, трудового и др.

В соответствии с современными представлениями, разделяемыми большинством ученых, исследующих экологию-правовые проблемы, предметом экологического права являются три группы отношений:

- Отношения в сфере охраны окружающей среды.
- Отношения в сфере рационального использования природных ресурсов.
- Отношения по защите экологических прав и законных интересов физических и юридических лиц.

Таким образом, предметом экологического права являются волевые общественные отношения, складывающиеся в сфере охраны окружающей среды, рационального использования природных ресурсов и защите экологических прав и законных интересов физических и юридических лиц.

Методы правового регулирования экологических отношений. Специфика метода обусловлена спецификой предмета экологического права, поэтому комплекс экологических общественных отношений, составляющих предмет экологического права, обуславливает и методы их правового регулирования.

Метод правового регулирования экологических отношений проявляется, как и в других отраслях права, через императивный и диспозитивный подход к установлению обязанностей и прав субъектов правоотношений.

Императивный подход в установлении правомочий субъектов выражается в установлении обязательных предписаний и установлении запретов.

Диспозитивный подход в установлении правомочий субъектов выражается в трех основных формах: рекомендаций, санкционирования принятых природопользователями решений и разрешений.

В настоящее время регулирование экологических отношений осуществляется путем сочетания императивного и диспозитивного методов, с преобладанием императивного, что обусловлено тем, что охрана окружающей природной среды — государственная задача, решаемая, прежде всего, путем установления запретов и разрешений, методом власти и подчинения.

Вместе с тем, все большее развитие получают договорные, экономические способы возникновения и регулирования экологических отношений, то есть, применение диспозитивных норм и диспозитивного метода.

Система экологического права. Как право в целом, так и каждая его отрасль должна представлять собой систему, а поэтому раскрыть понятие отрасли права означает раскрыть его систему. Под системой экологического права понимается структура основных элементов, частей этой отрасли — подотраслей, институтов и норм.

2. Источники экологического права

Источники экологического права можно классифицировать по следующим основаниям:

1. По юридической силе их можно подразделить на законы и подзаконные нормативно- правовые акты:

а) законы как источники экологического права представляют собой нормативные акты, принятые высшими органами представительной власти Российской Федерации и субъектов Федерации — Федеральным Собранием Российской Федерации и законодательными органами республик, краев, областей, автономного округа, городов Москвы и Санкт-Петербурга;

б) подзаконные нормативные акты как источники экологического права представляют собой документы нормативного характера, принятые Президентом Российской Федерации, Правительством России, а также министерствами и ведомствами, как Российской Федерации, так и субъектов Российской Федерации, органами власти муниципальных образований, а также иными органами и должностными лицами, имеющими право на принятие данных актов.

2. По предмету регулирования все источники можно классифицировать на общие и специальные.

Общие источники характеризуются тем, что предмет их регулирования широк и охватывает как экологические общественные отношения, так и иные, не относящиеся к сфере экологии (Конституция Российской Федерации).

Специальные источники отличаются от общих тем, что имеют предмет регулирования только экологические или преимущественно экологические общественные отношения (Федеральный закон «Об охране окружающей среды», Федеральный закон «Об экологической экспертизе» и т. д.).

3. По направленности правового регулирования все источники можно подразделить на материальные и процессуальные.

Материальные источники имеют предметом своего регулирования экологические общественные отношения, складывающиеся по поводу использования тех или иных природных объектов, их охраны и обеспечения экологической безопасности.

Процессуальные источники в отличие от материальных направлены на процедуру обеспечения охраны окружающей среды, рационального использования природных ресурсов и являются формой ее обеспечения.

4. По характеру нормативных правовых актов источники можно условно подразделить на кодифицированные и не являющимися таковыми.

К кодифицированным относятся нормативные акты, в которых в ходе правотворческой деятельности произведена систематизация нормативного материала и он приведен в соответствие с системой регулируемых общественных отношений. Такие нормативные правовые акты отличаются более высоким качеством и, как правило, являются головными в той или иной отрасли права (Водный кодекс, Лесной кодекс).

Характеризуя источники экологического права, необходимо отметить, что ст. 72 Конституции Российской Федерации относит регулирование экологических правоотношений к совместному ведению Федера-

ции и ее субъектов. Отсюда следует, что субъекты Российской Федерации могут иметь свое экологическое законодательство.

3. Экологические основы природопользования

Право природопользования в Российской Федерации представляет собой установленный законом порядок использования природных ресурсов для удовлетворения потребностей народного хозяйства и граждан.

В субъективном смысле право природопользования — это совокупность установленных законодательством прав и обязанностей природопользователей по использованию объектов и ресурсов природы, окружающей природной среды в целом для удовлетворения экономических потребностей, а также с целью отдыха, туризма, лечения, удовлетворения культурных и эстетических интересов.

Потребляя природные ресурсы, человек использует природу в двух качествах: как естественное условие своей жизни и деятельности и как объект своей хозяйственной и культурной работы. В зависимости от этого право природопользования подразделяется на право общего и специального природопользования.

Право общего природопользования — предоставленная и гарантированная законом возможность для всех граждан пользоваться чистой, здоровой окружающей средой и всеми благами природы. К этому же виду природопользования необходимо отнести и установленное Федеральным законом «Об охране окружающей среды» право каждого гражданина на благоприятную окружающую среду на ее защиту от негативного воздействия, вызванного хозяйственной или иной деятельностью (ст. 11).

Право общего природопользования в отношении отдельных природных ресурсов устанавливается природно-ресурсными законами. Например, Лесной кодекс Российской Федерации, в ст. 86 устанавливает, что граждане имеют право бесплатно находиться на территории лесного фонда и лесов, не входящих в лесной фонд, собирать для собственных нужд дикорастущие плоды, ягоды, орехи, грибы, другие пищевые лесные ресурсы, лекарственные растения и техническое сырье, участвовать в культурно-оздоровительных, туристических и спортивных мероприятиях, охотиться, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации. Статья 86 Водного кодекса Российской Федерации содержит норму о том, что использование водных объектов без применения сооружений, технических средств и устройств (общее водопользование) может осуществляться гражданами и юридическими лицами без получения лицензии на водопользование. Общее водопользование может осуществляться как на водных объектах общего пользования, так и на водных объектах, не состоящих в общем пользовании, в порядке, предусмотренном Водным кодексом.

Право специального природопользования возникает в связи с использованием природной среды и ее ресурсов в качестве средства производ-

ства материальных благ, источника для удовлетворения экономических и культурно-оздоровительных потребностей.

Это право устанавливается и регулируется государством в целях научно обоснованного, комплексного и рационального использования природных ресурсов для нужд народного хозяйства и отдельных граждан.

Иногда бывает важно уметь отличить право общего природопользования от права специального природопользования. Наряду с общим принципом разделения, который был нами приведен и заключающимся в разделении природопользования на виды в соответствии с целью использования природной среды, природно-ресурсными законами могут устанавливаться и иные критерии разграничения видов природопользования. Например, уже приводилось положение Водного кодекса, устанавливающее, что общим водопользованием признается такое водопользование при осуществлении которого не используются технические средства сооружения или устройства.

Право природопользования может быть классифицировано на виды и по иным критериям. Так, в зависимости от правомерности деятельности по использованию природной среды, можно выделить **правомерное** природопользование и **неправомерное** природопользование.

При этом **правомерным** признается такое природопользование, которое осуществляется в соответствии с установленными в России порядком и правилами, а также в рамках лимитов и лицензий, выданных конкретному природопользователю.

Неправомерным, в свою очередь, признается такое природопользование, которое осуществляется либо без разрешения государства, либо в объемах, превышающие разрешенные.

В зависимости от способа воздействия на природную среду выделяются следующие виды природопользования:

- 1) связанное с изъятием природного ресурса из природной среды (добыча нефти, газа, руды, вырубка леса и т. д.);
- 2) связанное с размещением в природной среде отходов производства и жизнедеятельности;
- 3) связанное с использованием природных объектов без их изъятия (использование земель в сельском хозяйстве, водных объектов в качестве транспортных путей и т. д.).

Порядок пользования природной средой и природными ресурсами в нашей стране основывается на принципах охраны окружающей природной среды и неистощительного использования природных ресурсов, создания нормальных экологических и экономических условий для ныне живущих и последующих поколений людей, учета и контроля за использованием окружающей природной среды и природных ресурсов.

Основания возникновения и прекращения права природопользования. В зависимости от вида природопользования решается вопрос и об основаниях возникновения права на природопользование. Если об-

щее природопользование осуществляется человеком свободно, без получения специального разрешения со стороны государства, в силу принадлежащих ему естественных прав, то право на специальное природопользование может возникнуть лишь после получения такого разрешения.

4. Окружающая среда как объект правовой охраны

Понятие и структура механизма охраны окружающей природной среды. В соответствии с современными представлениями, охрану окружающей среды можно обеспечить лишь путем принятия комплекса организационных, правовых, экономических и идеологических мер, направленных на восстановление разрушенной природной среды и снижение уровня вредного воздействия человеческой деятельности на нее.

Комплекс этих мер можно рассматривать как механизм охраны окружающей природной среды, т.к. практика последних лет доказала, что опора на что-либо одно (например, на ужесточение ответственности за неправомерное загрязнение природной среды) не привела к положительным сдвигам в состоянии природной среды.

Таким образом, механизм охраны окружающей среды можно определить, как находящиеся в тесном взаимодействии и в силу этого рассматриваемые в качестве единого целого организационные, правовые, экономические и идеологические меры, направленные на охрану окружающей среды, обеспечение рационального использования природных ресурсов и благоприятных условий жизни человека.

Организационный механизм охраны окружающей природной среды включает в себя несколько элементов.

Первым элементом являются органы экологического управления и контроля Российской Федерации, которые разделяются на две большие группы: органы общей компетенции и специально уполномоченные органы по охране окружающей природной среды, обладающие установленной компетенцией в этой сфере.

В качестве второго элемента мы можем рассматривать основные виды организационной деятельности этих органов, направленные на достижение установленного качества природной среды. Сюда относится, во-первых, ведение экологического мониторинга, под которым понимается система наблюдения и контроля за состоянием окружающей природной среды (атмосферный воздух, водоемы, мировой океан, почвы, животный и растительный мир) и изменением ее в процессе хозяйственной деятельности, система сбора, обобщения, оценки и передачи информации о реальных или ожидаемых вредных последствиях.

Кроме того, во-вторых, организационная деятельность этих органов включает в себя установление нормативов качества окружающей природной среды. К таким нормативам относятся предельно допустимые концентрации вредных веществ в природной среде (ПДК), предельно

допустимые уровни вредных воздействий (ПДУ), предельно допустимые нормы нагрузки на среду.

На основании ПДК и ПДУ разрабатываются и устанавливаются для каждого хозяйствующего субъекта нормы предельно допустимых выбросов и сбросов отходящих веществ в природную среду (ПДВ и ПДС), т. е. разрешенные государством объемы загрязнения окружающей среды.

В-третьих, элементом организационного механизма является экологический контроль. Статья 64 Закона «Об охране окружающей среды» устанавливает четыре вида экологического контроля: государственный, производственный, муниципальный и общественный. Важнейшим и наиболее эффективным из них является государственный контроль. Его осуществляют специально уполномоченные государственные органы.

В-четвертых, к организационному механизму необходимо отнести и установление ответственности за нарушение природоохранительного законодательства и причинение вреда окружающей среде и здоровью человека, а так же системы органов, применяющих эту ответственность.

Экономический механизм охраны окружающей природной среды выполняет функцию создания экономической заинтересованности природопользователей в рациональном использовании природных ресурсов и уменьшении вредного воздействия их деятельности на состояние окружающей природной среды.

Под **идеологическим механизмом** охраны окружающей природной среды понимается система мер по экологическому воспитанию и образованию. Он включает в себя деятельность по привитию всем гражданам чувства личной ответственности за состояние окружающей природной среды, эколого-правовому воспитанию.

Эколого-правовой механизм представляет собой механизм реализации природоохранительных правовых норм. В соответствии с современными представлениями, он состоит из четырех звеньев: экологического императива, экологизированных правовых норм и нормативов, гарантий по обеспечению выполнения эколого-правовых требований и эколого-правового отношения. Цель механизма — обеспечить материализацию эколого-правовой нормы. Природоохранительные правовые нормы, призванные выполнять базовые эколого-правовые функции, сконцентрированы в головном природоохранительном законе «Об охране окружающей среды» и дополняющих его природоохранительных актах. Закон содержит следующие виды эколого-правовых норм: нормы-принципы, нормы-приоритеты, нормы-императивы, нормы-гарантии.

Нормы-принципы закрепляют основополагающие начала правового регулирования природоохранительных отношений. Они сформулированы в ст. 3 Федерального закона «Об охране окружающей среды».

Нормы-приоритеты выражают определенные преимущества в правовом регулировании охраны и использования одних природных объектов перед другими в целях их особой защиты от нерационального потребления. Высшими приоритетами являются приоритеты охраны жизни и

здоровья человека, прав граждан на здоровую и благоприятную для жизни окружающую природную среду.

Нормы-императивы содержат экологические требования ко всем источникам воздействия на среду и здоровье человека и предлагают им обязательную модель поведения. Экологические императивы устанавливают запреты на экологически вредную деятельность, лимиты на природопользование, порядок выдачи лицензий на использование природных ресурсов.

Эти нормы содержатся не только в актах экологического законодательства, но и в экологизированных нормативных правовых актах.

Экологизацией законодательства называется процесс внедрения экологических требований в законодательные и иные нормативные акты, регулирующие хозяйственную и иную деятельность, оказывающую негативное воздействие на окружающую природную среду.

Исходя из такого понимания экологизации, становится понятным, что экологизированные нормы содержатся в нормативных актах иных отраслей российского права. Их наличие необходимо для организации хозяйственной деятельности в соответствии с установленными правилами охраны природной среды, так как хозяйствующие субъекты руководствуются в процессе производства прежде всего различного рода техническими нормами, СНиПами, ГОСТами.

Гарантии исполнения экологического императива являются третьим звеном эколого-правового механизма охраны окружающей природной среды. Оно призвано создать все условия для реализации природоохранительной нормы в жизни. Поэтому в социально-правовом смысле они представляют собой:

Во-первых, не только и не столько нормы права, но и правовые отношения, т. е. нормы права в движении.

Во-вторых, нормы, которые касаются не только правовых институтов (например, правоохранительных органов), но и других категорий — политических, экономических, культурно-просветительных и т. д. Таким образом, мы можем сказать, что в реализации нормы-гарантии участвуют как правовые (возложение обязанности, ответственность) средства, так и не правовые — экономическая заинтересованность, культурно-просветительная деятельность, воспитательная работа и др.

Правоотношения являются необходимым элементом эколого-правового механизма. Если они отсутствуют, то теряет смысл существование всех иных элементов механизма действия экологического права. В самом деле, мы можем сформулировать блестящие природоохранительные нормы, продублировать их в экологизированных нормативных правовых актах, установить гарантии их исполнения, но если субъекты отношений в сфере использования природной среды будут строить их в соответствии с какими-то иными нормами, то механизм действовать никогда не будет. В силу такого понимания, становится ясно, что в процесс охраны окружающей среды должен быть включен еще и идеоло-

гический механизм, представляющий собой систему экологического воспитания и образования, формирования у участников отношений правосознания и личной ответственности за сохранение окружающей природной среды.

5. Организационно-правовые формы экологического контроля

Экологический контроль представляет собой важнейшую правовую меру обеспечения рационального использования природных ресурсов и охраны окружающей среды и включает в себя систему мер, направленных на предотвращение, выявление и пресечение нарушения законодательства в области охраны окружающей среды, обеспечения соблюдения субъектами хозяйственной и иной деятельности требований, в том числе нормативов и нормативных документов, в области охраны окружающей среды и природопользования. Данный вид контроля проводится органами государственной власти Российской Федерации, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, юридическими и физическими лицами.

В Российской Федерации осуществляется государственный, производственный, муниципальный и общественный контроль в области охраны окружающей среды.

Государственный контроль в области охраны окружающей среды (государственный экологический контроль) осуществляется федеральными органами исполнительной власти в порядке, установленном Правительством Российской Федерации. Перечень объектов, подлежащих федеральному государственному экологическому контролю в соответствии с настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами, определяется Правительством Российской Федерации. Перечень должностных лиц федерального органа исполнительной власти, осуществляющих федеральный государственный экологический контроль (федеральные государственные инспектора в области охраны окружающей среды), устанавливается Правительством Российской Федерации.

Запрещается совмещение функций государственного контроля в области охраны окружающей среды (государственного экологического контроля) и функций хозяйственного использования природных ресурсов. В ст. 65 Федерального закона «Об охране окружающей среды» закреплены права, обязанности и ответственность государственных инспекторов в области охраны окружающей среды. В частности государственные инспектора в области охраны окружающей среды при исполнении своих должностных обязанностей в пределах своих полномочий имеют право в установленном порядке:

— посещать в целях проверки организации, объекты хозяйственной и иной деятельности независимо от форм собственности, в том числе

объекты, подлежащие государственной охране, оборонные объекты, объекты гражданской обороны, знакомиться с документами и иными необходимыми для осуществления государственного экологического контроля материалами;

— проверять соблюдение нормативов, государственных стандартов и иных нормативных документов в области охраны окружающей среды, работу очистных сооружений и других обезвреживающих устройств, средств контроля, а также выполнение планов и мероприятий по охране окружающей среды;

— проверять соблюдение требований, норм и правил в области охраны окружающей среды при размещении, строительстве, вводе в эксплуатацию, эксплуатации и выводе из эксплуатации производственных и других объектов;

— проверять выполнение требований, указанных в заключении государственной экологической экспертизы, и вносить предложения о ее проведении;

— предъявлять требования и выдавать предписания юридическим и физическим лицам об устранении нарушения законодательства в области охраны окружающей среды и нарушений природоохранных требований, выявленных при осуществлении государственного экологического контроля;

— приостанавливать хозяйственную и иную деятельность юридических и физических лиц при нарушении ими законодательства в области охраны окружающей среды;

— привлекать к административной ответственности лиц, допустивших нарушение законодательства в области охраны окружающей среды;

— осуществлять иные определенные законодательством полномочия.

Государственные инспектора в области охраны окружающей среды обязаны:

— предупреждать, выявлять и пресекать нарушение законодательства в области охраны окружающей среды;

— разъяснять нарушителям законодательства в области охраны окружающей среды их права и обязанности;

— соблюдать требования законодательства.

Решения государственных инспекторов в области охраны окружающей среды могут быть обжалованы в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Производственный контроль в области охраны окружающей среды (производственный экологический контроль)

Производственный контроль в области охраны окружающей среды (производственный экологический контроль) осуществляется в целях обеспечения выполнения в процессе хозяйственной и иной деятельности мероприятий по охране окружающей среды, рациональному использованию и восстановлению природных ресурсов, а также в целях соблю-

ления требований в области охраны окружающей среды, установленных законодательством в области охраны окружающей среды.

Субъекты хозяйственной и иной деятельности обязаны предоставить сведения об организации производственного экологического контроля в федеральные органы исполнительной власти и органы местного самоуправления, осуществляющие соответственно государственный и муниципальный контроль в порядке, установленном законодательством.

Муниципальный контроль в области охраны окружающей среды (муниципальный экологический контроль) и общественный контроль в области охраны окружающей среды (общественный экологический контроль)

Муниципальный контроль в области охраны окружающей среды (муниципальный экологический контроль) на территории муниципального образования осуществляется органами местного самоуправления или уполномоченными ими органами в соответствии с законодательством Российской Федерации и в порядке, установленном нормативными правовыми актами органов местного самоуправления.

Общественный контроль в области охраны окружающей среды (общественный экологический контроль) осуществляется в целях реализации права каждого на благоприятную окружающую среду и предотвращения нарушения законодательства в области охраны окружающей среды. Данный вид контроля осуществляется общественными и иными некоммерческими объединениями в соответствии с их уставами, а также гражданами в соответствии с законодательством.

6. Юридическая ответственность за экологические правонарушения

Понятие и виды экологических правонарушений. Законодательное определение понятия экологическое правонарушение было впервые дано в Законе РСФСР «Об охране окружающей природной среды». До его принятия ответственность осуществлялась за нанесение вреда различным природным объектам. Этот Закон объединил ответственность за такие правонарушения в общую систему. В ст. 75 Федерального закона «Об охране окружающей среды» за нарушение законодательства в области охраны окружающей среды предусмотрена имущественная, дисциплинарная, административная и уголовная ответственность.

Ответственность за экологические правонарушения предусматривает возложение на нарушителя обязанности претерпевать неблагоприятные последствия имущественного и личного неимущественного характера, вызванные совершением им экологического правонарушения. Она представляет собой комплексный институт экологического права, выполняющий три основные функции: **стимулирующую** к соблюдению норм права, выполнению эколого-правовых предписаний; **компенсационную**, направленную на возмещение потерь в природной среде и вос-

становление здоровья человека, **превентивную**, обеспечивающую предупреждение новых правонарушений.

Институт эколого-правовой ответственности состоит из двух частей. Первая объединяет правоотношения, возникающие по факту нарушения эколого-правовых норм (земельные, водные, лесные, по охране атмосферного воздуха, животного мира), вторая — правоотношения по применяемым санкциям за эти правонарушения (уголовным, административным, гражданско-правовым, дисциплинарным и т. д.). Эти две части существуют в органическом единстве, ибо при отсутствии первой части (нарушения) существование второй (санкции) становится излишним. С другой стороны, отсутствие санкций превращает институт эколого-правовой ответственности в обычную декларацию.

Основанием возложения эколого-правовой ответственности служит экологическое правонарушение, состоящее из трех основных элементов — виновность, противоправность, наличие вреда.

Экологическим правонарушением признается противоправное, как правило виновное деяние (действие или бездействие), причиняющее вред окружающей природной среде (экологический вред) или создающее реальную угрозу причинения такого вреда, либо нарушающее иные права и законные интересы субъектов экологического права.

Существуют три наиболее распространенных классификаций эколого-правовой ответственности: по видам природных объектов, охраняемых законом; по способам причинения вреда — загрязнение, истощение, порча, повреждение, уничтожение; по применяемым санкциям.

Некоторые виды ответственности могут применяться одновременно, например, дисциплинарная ответственность плюс возмещение вреда. Другие же — только на альтернативной основе. Это относится к уголовной и административной ответственности. Объективная сторона данных правонарушений может совпадать. Разница состоит лишь в степени ответственности за содеянное. Поэтому за одно и то же нарушение нельзя привлечь одновременно к уголовной и административной ответственности.

Характеристика отдельных видов юридической ответственности за экологические правонарушения. Дисциплинарная ответственность за экологические правонарушения предусмотрена в ст. 75 Федерального закона «Об охране окружающей среды». Дисциплинарная ответственность за экологический проступок выражается в наложении дисциплинарного взыскания (замечание, выговор, увольнение), на виновного работника за невыполнение своих трудовых обязанностей или ненадлежащее исполнение возложенных на него трудовых обязанностей, связанных с охраной окружающей среды или природопользованием. Субъективную сторону такого проступка составляет прямой либо косвенный умысел. Круг субъектов и меры дисциплинарного наказания регулируются Трудовым кодексом РФ. До применения дисциплинарного взыскания работодатель должен затребовать от работника в письменной форме объяс-

нение, отказ работника от дачи объяснения не является препятствием для применения дисциплинарного взыскания. Дисциплинарное взыскание применяется не позднее одного месяца со дня обнаружения проступка, не считая времени болезни работника, пребывания его в отпуске, а также времени, необходимого на учет мнения представительного органа работников.

Наложение дисциплинарного взыскания не исключает при наличии правовых оснований возможности применения к виновному работнику более строгих видов ответственности — уголовной, административной, имущественной (гражданской).

Административная ответственность за экологические правонарушения выражается в применении компетентным органом государства мер административного взыскания за совершение административного экологического правонарушения.

Административным экологическим правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие), посягающее на установленный в Российской Федерации экологический правопорядок, экологические права граждан, порядок управления охраной окружающей среды и природопользованием, причиняющее вред окружающей среде или содержащее реальную угрозу такого причинения, за которое законодательством предусмотрена административная ответственность.

Составы экологических правонарушений в основном сконцентрированы в гл. 8 Кодекса РФ об административных правонарушениях, отдельные составы экологических правонарушений содержатся и в гл. 7, в области охраны собственности, например: ст. 7.9 — самовольное занятие участка лесного фонда или участка леса, не входящего в лесной фонд, самовольная добыча янтаря — ст. 7.5 и т. д. ; гл. 10 — в сельском хозяйстве, ветеринарии и мелиорации земель, ст. 10.2 — нарушение порядка ввоза и вывоза подкарантинной продукции (подкарантинного материала, подкарантинного груза) и т. д.

В области охраны окружающей природной среды и природопользования административная ответственности установлена например, за несоблюдение экологических требований при планировании, технико-экономическом обосновании проектов, проектировании, размещении, строительстве, реконструкции, вводе в эксплуатацию, эксплуатации предприятий, сооружений или иных объектов (ст. 8.1); за сокрытие или искажение экологической информации (ст. 8.5); за уничтожение редких и находящихся под угрозой исчезновения видов животных или растений (ст. 8.35) и т. д.

Уровень экологических правонарушений в нашей стране очень высок, ежегодно выявляются десятки тысяч случаев загрязнения окружающей природной среды, нарушения законодательства о недрах, об охране животного и растительного мира. Одними из самых распространенных выявленных правонарушений является нарушение правил пользования животным миром (незаконная охота, рыболовство).

Возбуждение и рассмотрение дел об административном экологическом правонарушении, а также исполнение постановлений регулируется гл. 28, 29, 31, 32 КоАП РФ. Закон подчеркивает непреложное правило, привлечение к административной ответственности за экологические правонарушения не освобождает виновное лицо от обязанности возмещения причиненного экологического вреда, если такой имеется. Дополнительными видами административной ответственности являются: предупреждение; изъятие орудий нарушений; изъятие незаконно добытой продукции; обязанность устранить вред; лишение права на охоту; приостановление, прекращение деятельности.

Уголовная ответственность за экологические преступления. Экологическое преступление — это предусмотренное уголовным законом и запрещенное им под угрозой наказания виновное общественно опасное деяние (действие или бездействие), посягающее на окружающую среду и ее компоненты.

Уголовный кодекс РФ (гл. 26) содержит специальные составы экологических преступлений. Ответственность наступает за: нарушение правил охраны окружающей среды при производстве работ (ст. 1246); нарушение правил обращения экологически опасных веществ и отходов (ст. 247); нарушение правил безопасности при обращении с микробиологическими либо другими биологическими агентами или токсинами (ст. 248); нарушение ветеринарных правил и правил, установленных для борьбы с болезнями и вредителями растений (ст. 249); загрязнение вод (ст. 250); загрязнение атмосферы (ст. 251); загрязнение морской среды (ст. 252); нарушение законодательства Российской Федерации о континентальном шельфе и об исключительной экономической зоне Российской Федерации (ст. 253); порчу земли (ст. 254); нарушение правил охраны и использования недр (ст. 255); нарушение правил охраны рыбных запасов (ст. 257); незаконную охоту (ст. 258); уничтожение критических местообитаний для организмов, занесенных в Красную книгу Российской Федерации (ст. 259); незаконную порубку деревьев и кустарников (ст. 260); уничтожение или повреждение лесов (ст. 261); нарушение режима особо охраняемых природных территорий и природных объектов (ст. 262).

Но не все составы экологических преступлений вошли в главу 26 УК РФ, например, такой состав как экоцид (ст. 358), расположен в главе 34, устанавливающей ответственность за преступления против мира и безопасности человечества.

7. Международно-правовая охрана окружающей среды

Осознание проблем, связанных с формированием новой модели развития человечества, акцентированной на принятии комплекса мер по предотвращению глобального экологического кризиса, привело к формированию во второй половине XX века новой отрасли международного права — международного права окружающей среды (экологического права).

Основными предпосылками для его формирования стали:

— осознание единства глобальной экосистемы, которая уже не может рассматриваться в рамках административных границ государств, а требует межгосударственного подхода к своей охране;

— социальная значимость природных ресурсов, как традиционно используемых для добычи (полезные ископаемые) и в целях потребления (водные ресурсы), так и атмосферных газовых ресурсов, ресурсов Мирового океана, климатических и рекреационных ресурсов и т. д.;

— необходимость создания экологически обусловленного механизма обеспечения мира и безопасности, ограничения военных конфликтов, гонки вооружений и распространения различных видов оружия (в первую очередь ядерного, химического и биологического);

— интеграция мировой экономики, связанная с ведением экологически значимой деятельности отдельными ее субъектами на территории многих государств, возрастающими трансграничными материальными потоками (сырье, продукция, отходы, загрязнения) и т. д.

Международное право окружающей среды представляет собой совокупность международно-правовых норм, регулирующих отношения между его субъектами по обеспечению рационального использования природных ресурсов Земли и охране глобальной окружающей среды от вредных воздействий в интересах настоящего и будущих поколений людей.

Международное право окружающей среды имеет самостоятельный предмет (экологические общественные отношения) и объект (природный объект, обладающий следующими отличительными признаками: естественным происхождением, экологической взаимосвязью с природной средой, а также экологической, экономической и социальной ценностью) правового регулирования, самостоятельные источники права, регулирующие отношения по поводу предмета и объекта, а также механизм правового регулирования указанных правоотношений.

Субъектами международных правоотношений в области охраны окружающей среды являются в первую очередь государства. Наряду с государствами, если это предусмотрено правовыми нормами, в международных экологических правоотношениях участвуют: нации и народы, международные межправительственные и неправительственные организации, юридические и физические лица, действующие на международной арене.

Государства являются основными субъектами международных правоотношений в области охраны окружающей среды по следующим причинам: нормы современного международного права предполагают регулирование главным образом отношений между государствами;

— правосубъектность других субъектов международного права проявляется прежде всего в их взаимоотношениях с государствами;

— в отличие от других субъектов международного права, государство обладает универсальной правоспособностью, не ограниченной во вре-

мени. Право на благоприятную среду обитания не зафиксировано как самостоятельная норма в основополагающих документах по правам человека, однако оно закреплено в ряде международно-правовых актов по проблемам окружающей человека среды. В частности, Стокгольмская декларация, принятая конференцией ООН по проблемам окружающей человека среды 16 июня 1972 года указала, что сохранение и улучшение качества окружающей человека среды является важной проблемой, влияющей на благосостояние народов и экономическое развитие всех стран мира; это является выражением воли народов всего мира и долгом правительства всех стран.

Более поздние международно-правовые документы, принимаемые в области охраны окружающей среды, последовательно расширяли и дополняли принципы, изложенные в Стокгольмской декларации по окружающей среде. К таким документам относится Всемирная хартия природы, одобренная резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН 37/7 от 29 октября 1982 года.

В 1992 году на конференции ООН по окружающей среде и развитию в Рио-де-Жанейро была принята знаменитая Декларация ООН по окружающей среде и развитию, которая подтвердила Стокгольмскую декларацию, развила ее и фактически дала новый толчок к разработке нового, справедливого механизма глобального партнерства посредством создания новых уровней сотрудничества между государствами, ключевыми секторами общества и людьми в области охраны окружающей среды и устойчивого развития.

Международно-правовое регулирование состоит из нескольких этапов:

- 1) выработка общих конвенций, трансформирующих общие принципы в обязательные нормы;
- 2) заключение договоров, развивающих международно-правовые принципы в области окружающей среды;
- 3) заключение региональных договоров, касающихся общих или специальных вопросов охраны окружающей среды.

Международный договор — источник большинства международно-правовых норм. Договор одновременно служит как инструментом, обеспечивающим функционирование всей системы международных отношений, так и инструментом внешней политики каждого государства. Каждый международный договор может иметь один из статусов: действующий или отмененный.

Присоединяясь к международному договору, каждое государство проходит как правило через три стадии: участие в его разработке и согласовании параметров, подписание и ратификация. Ратификация — это окончательное утверждение международного договора высшим органом государственной власти. В международно-правовом аспекте ратификация окончательно закрепляет обязательства государства по участию в договоре (в форме ратификационной грамоты), а во внутригосударствен-

ном аспекте — закрепляет международно-правовые нормы в форме закона, указа, постановления и т. п.

С осуществлением правовой реформы в РФ, все конвенции ратифицируются Федеральными законами. Например, Рамочная Конвенция ООН об изменении климата (РККИК) принятая в 1992 году, и вступившая в силу 21 марта 1994 года ратифицирована Российской Федерацией Федеральным законом от 4 ноября 2004 года № 128-ФЗ.

Ратификационный федеральный закон, принимаемый Государственной Думой подлежит обязательному рассмотрению в Совете Федерации. Президент РФ подписывает закон, а также ратификационную грамоту.

Основным международным документом, определяющим понятие, статус и порядок принятия и ратификации международных договоров, является Венская конвенция о праве международных договоров 1969 года. Согласно этой конвенции каждое государство самостоятельно устанавливает процедуру и форму ратификации международного договора. Статья 19 Венской конвенции содержит право каждого государства на оговорку при подписании, ратификации, принятии и утверждении договора.

Право на оговорку исходит из признания суверенного права каждого договаривающегося государства делать одностороннее заявление в любой формулировке и под особым наименованием, посредством которого оно желает исключить или изменить юридическое действие отдельных положений договора в их применении к данному государству (ст. 19). Оговорка не изменяет положений договора для других участников в их отношениях между собой (ст. 21).

Каждая страна, ратифицирующая международный договор, обязана соответствовать принципу его соблюдения, закрепленному в Уставе ООН, согласно которому:

— налагается запрет на одностороннее произвольное изменение и прекращение международных договоров;

— существует обязательство выполнения международного договора несмотря на смену формы правления в государстве, территориальные изменения;

— налагается запрет на заключение государствами договоров, противоречащих обязательствам по ранее заключенным договорам;

— исполнение договора не зависит от состояния отношений между отдельными странами и изменений в международной обстановке.

Для обеспечения международного правопорядка важное значение имеет международная ответственность.

Согласно международному праву, под международной ответственностью государств понимается совокупность юридических последствий, наступающих для субъектов международных правоотношений в результате совершения международного правонарушения, а также обязательств по компенсации причиненного вреда.

В соответствии с действующим международным правом все международные правонарушения подразделяются на преступления и деликты. Всякое международно-правовое деяние, которое не является международным преступлением, признается международным деликтом. Международное право предусматривает два вида ответственности государства: материальная и нематериальная (политическая).

Контрольные вопросы:

1. Какие отношения регулирует экологическое право?
2. Каковы экологические основы природопользования?
3. Перечислите правовые меры охраны окружающей среды.
4. Назовите формы экологического контроля.
5. Экологическое правонарушение. Понятие, виды, состав?
6. Каковы особенности международного права окружающей среды как отрасли международного права?
7. Какие международно-правовые документы в области охраны окружающей среды являются основными?

Глава 19. ЗЕМЕЛЬНОЕ ПРАВО

1. *Земельное право* — это совокупность правовых норм, регулирующих отношения по поводу использования и охраны земель, как природного объекта, так и недвижимого имущества. Земельное право — самостоятельная отрасль права, имеющим свой предмет, метод и кодифицированный нормативный правовой акт.

Предметом земельного права являются отношения, возникающие при использовании земельных участков и управлении земельными ресурсами, урегулированные законодательством в целях обеспечения рационального использования и охраны земель, сохранения и восстановления плодородных ее свойств, охраны прав и законных интересов правообладателей земельных участков.

✓ Земельные отношения имеют определенную специфику, так как их объектом являются земельные участки, рассматриваемые в земельном праве не только как недвижимое имущество, но и природный объект.

Непосредственно с определением предмета земельного права связано содержание понятия «*земельные правоотношения*» — земельные отношения, урегулированные нормами земельного права, которые возникают, изменяются и прекращаются по основаниям, предусмотренным законодательством.

Земельные правоотношения можно классифицировать на виды в зависимости от их содержания: имущественные, в сфере управления земельными ресурсами, в сфере платы за землю, возникающие при использовании земель различных категорий. Так, например, отношения, возникающие при совершении сделок относятся к имущественным, а

правоотношения, возникающие при осуществлении контроля за охраной и использованием земель, к отношениям в сфере управления.

Методами правового регулирования земельных отношений является императивный и диспозитивный. Императивный метод применяется в сфере государственного управления земельными ресурсами (при предоставлении земель, находящихся в государственной или муниципальной собственности, осуществлении контроля за их охраной и использованием, кадастрового учета земель, ведении мониторинга и государственного земельного кадастра, проведении землеустройства и т. д.), взимания платы за земельные участки. Диспозитивный метод, как правило, применяется при регулировании отношений между равноправными участниками земельных отношений, например, при совершении сделок с земельными участками.

Многогранный характер земельных отношений, обусловленный особым положением земли, являющейся и природным объектом и недвижимым имуществом, предопределяет соотношение указанных методов. В настоящее время усиливается значение диспозитивного метода, так как введена частная собственность и разрешено совершать любые сделки с земельными участками.

Земельное право, как и иные отрасли права, имеет свою систему, представляющую собой совокупность правовых институтов, объединяемых в общую и особенные части. В общую часть земельного права включаются правовые институты, содержащие нормы, которыми регулируются отношения, возникающие при использовании любых земель, независимо от их целевого назначения и разрешенного использования. **Институтами общей части земельного права** являются: право собственности и иные вещные права на землю; управление земельными ресурсами Российской Федерации; правовое регулирование платы за землю; правовой охрана земель; ответственность за нарушения земельного законодательства.

В особенную часть земельного права включаются правовые институты, содержащие нормы, устанавливающие особенности использования земель в зависимости от их целевого назначения и разрешенного использования. **Институтами особенной части земельного права** являются: правовой режим использования земель сельскохозяйственного назначения, земель поселений; земель промышленности, транспорта, обороны и иного специального назначения; земель лесного и водного фондов; земель особо охраняемых территорий.

2. **Объектами земельных отношений** выступают: земля как природный объект и природный ресурс, земельные участки, части земельных участков.

Земельный участок — часть поверхности земли (в том числе поверхностный почвенный слой), границы которой описаны и удостоверены в установленном порядке (п. 1 ст. 6 ЗК РФ). Все земельные участки в зависимости от целевого использования относятся к той или иной катего-

рии: земли сельскохозяйственного назначения; земли поселений; земли промышленности, энергетики, транспорта, связи, радиовещания, телевидения, информатики, земля для обеспечения космической деятельности, земли обороны, безопасности и земли иного специального назначения; земли особо охраняемых территорий и объектов; земли лесного фонда; земли водного фонда; земли запаса.

Правовое значение разграничения земель на категории заключается в том, что по каждой категории земель устанавливается свой правовой режим использования. Отнесение земельного участка к той или иной категории определяет целевое назначение земельного участка.

В Кодексе определены документы, в которых должна указываться категория земель, решения государственных органов исполнительной власти и органов местного самоуправления о предоставлении земельных участков; договоры, предметом которых являются земельные участки; документы государственного земельного кадастра; документы о государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним и др. (п. 2 ст. 8 ЗК РФ).

Участниками земельных отношений являются граждане, юридические лица, Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования (п. 1 ст. 5 ЗК РФ).

3. Источники земельного права — это нормативные правовые акты, принятые компетентными органами государственной власти и местного самоуправления, регулирующие отношения, возникающие при использовании земли. В соответствии со ст. 2 ЗК РФ земельное законодательство состоит из Земельного кодекса, федеральных законов и принимаемых в соответствии с ними нормативных правовых актов субъектов Российской Федерации и органов местного самоуправления. Земельные отношения могут регулироваться также указами Президента и постановлениями Правительства Российской Федерации.

Земельный кодекс и изданные в соответствии с ним иные акты земельного законодательства основываются на следующих основных **принципах**: учет значения земли как основы жизни и деятельности человека, согласно которому регулирование отношений по использованию и охране земли осуществляется исходя из представлений о земле как о природном объекте и природном ресурсе, используемом в качестве средства производства в сельском хозяйстве и лесном хозяйстве и основы осуществления хозяйственной и иной деятельности на территории Российской Федерации, и одновременно как о недвижимом имуществе; приоритет охраны жизни и здоровья человека, согласно которому при осуществлении деятельности по использованию и охране земель должны быть приняты такие решения и осуществлены такие виды деятельности, которые позволили бы обеспечить сохранение жизни человека или предотвратить негативное (вредное) воздействие на здоровье человека, даже если это потребует больших затрат; единство судьбы земельных участков и прочно связанных с ними объектов, согласно которому все

прочны связанные с земельными участками объекты следуют судьбе земельных участков, за исключением случаев, установленных федеральными законами; платность использования земли, согласно которому любое использование земли осуществляется за плату, за исключением случаев, установленных федеральными законами и законами субъектов Российской Федерации; деление земель по целевому назначению на категории, согласно которому правовой режим земель определяется исходя из их принадлежности к той или иной категории и разрешенного использования в соответствии с зонированием территорий и требованиями законодательства и др.

Основным нормативным правовым актом, определяющим конституционные основы регулирования земельных отношений, является Конституция РФ, в которой существуют нормы, непосредственно регулирующие земельные отношения. К ним относятся: ст. 9, устанавливающая, что земля и другие природные ресурсы используются и охраняются как основа жизни и деятельности народов, проживающих на определенной территории, а также определяющая формы собственности на земельные участки и иные природные ресурсы; ст. 36, провозглашающая частную собственность на земельные участки, и, предусматривающая свободное распоряжение ими, если это не наносит ущерба окружающей среде и нарушает права и законные интересы иных лиц; ст. 72, относящая земельное законодательство к совместному ведению Федерации и ее субъектов.

Кодифицированным актом, регулирующим земельные отношения, является Земельный кодекс РФ, принятый 25 октября 2001 году, в нем содержатся основные, общие нормы, поэтому приняты иные нормативные правовые акты, обеспечивающие применение норм Земельного кодекса. Так отношения по осуществлению учета земель регулируются Федеральным законом от 2 января 2000 года «О государственном земельном кадастре»¹. Процедура проведения землеустройства определяется Федеральным законом от 18 июня 2001 года «О землеустройстве»². Порядок совершения купли-продажи земельных участков, их дарения, передачи в аренду, залог предусматриваются Гражданским кодексом РФ, Федеральными законами от 7 июля 1998 года «Об ипотеке (залоге недвижимости)»³ и от 21 июля 1997 года «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним»⁴.

В соответствии со ст. 72 Конституции земельные отношения относятся к совместному ведению Федерации и ее субъектов. Это значит, что субъекты Федерации вправе принимать свои законы и иные нормативные правовые акты, регулирующие земельные отношения. Какие нор-

¹ СЗ РФ. 2000. № 2. Ст. 149.

² СЗ РФ. 2001. № 26. Ст. 2582.

³ СЗ РФ. 1998. № 29. Ст. 3400; 2004. № 6. Ст. 406.

⁴ СЗ РФ. 1997. № 30. Ст. 3594; 2001. № 11. Ст. 997; 2001. № 16. Ст. 1533; 2002. № 15. Ст. 1377; 2003. № 24. Ст. 2244.

мативные правовые акты могут принимать субъекты Федерации, определяет Земельный кодекс. Например, законами субъектов Федерации устанавливаются максимальные размеры земельных участков, предоставляемых гражданам в собственность бесплатно (п. 2 ст. 33 ЗК РФ); порядок определения размера арендной платы, порядок, условия и сроки ее внесения при аренде земель, находящихся в государственной или муниципальной собственности (п. 3 ст. 65 ЗК РФ), предусматриваются случаи бесплатного предоставления земельных участков в собственность гражданам и юридическим лицам (п. 2 ст. 28 ЗК РФ).

Полномочия органов местного самоуправления в сфере регулирования земельных отношений также определяются Земельным кодексом. В частности, органами местного самоуправления предусматриваются предельные нормы предоставления земельных участков для индивидуального жилищного строительства и личного подсобного хозяйства (п. 1 ст. 33 ЗК РФ).

4. Виды прав на земельные участки.

Земельным кодексом определены права, на которых граждане и юридические лица могут использовать земельные участки: *собственность; пожизненное наследуемое владение; постоянное (бессрочное) пользование; сервитут, аренда, безвозмездное срочное пользование.*

Собственники земли вправе совершать любые гражданско-правовые сделки: продавать, дарить, передавать в аренду, залог и др. Лица, использующие земельные участки на праве пожизненного наследуемого владения, могут совершать только одну сделку — передать земельный участок по наследству (п. 2 ст. 21 ЗК РФ). Лица, использующие земельные участки на праве постоянного (бессрочного) пользования, вообще не могут распоряжаться земельными участками (п. 4 ст. 20 ЗК РФ).

Следует отметить, что ЗК РФ, принятый в 2001 году, сохранил виды прав на земельные участки, предусмотренные ранее действовавшим законодательством.

Право собственности на землю может рассматриваться в объективном смысле как правовой институт, представляющий совокупность норм, регулирующих отношения по поводу владения, пользования и распоряжения земельными участками, а также как субъективное право. Субъективное право собственности на землю — это, установленная субъективным правом мера возможного поведения носителя субъективного права.

Право собственности на землю не является абсолютным. *Отдельные категории и виды земель изъяты из гражданского оборота и не могут предоставляться в частную собственность.* Согласно п. 4 ст. 27 ЗК РФ изъяты из гражданского оборота, то есть не предоставляются в частную собственность земельные участки, занятые следующими объектами: государственными природными заповедниками и национальными парками; объектами использования атомной энергии, пунктами хранения ядерных материалов и радиоактивных веществ; воинскими и гражданскими захоронениями и др.

В п. 5 указанной статьи определяются земельные участки, которые ограничиваются в обороте, их также запрещается предоставлять в частную собственность, если федеральными законами не установлено иного. Ограничиваются в обороте земельные участки: в пределах лесного фонда; предоставленные для нужд связи и организаций транспорта, в том числе морских, речных портов, вокзалов, аэродромов и аэропортов, сооружений навигационного обеспечения воздушного движения и судоходства и др. Кроме того, действующее федеральное законодательство определяет виды земель, приватизация которых запрещена, то есть их также запрещается предоставлять в частную собственность. В соответствии с п. 12 ст. 85 ЗК РФ не подлежат приватизации земельные участки, занятые площадями, улицами, проездами, автомобильными дорогами, набережными, скверами, бульварами, закрытыми водоемами, пляжами и другими объектами, находящиеся в поселении.

В соответствии с п. 2 ст. 9 Конституции РФ в Российской Федерации признаются следующие формы собственности на землю: *частная; государственная (федеральная и субъектов Федерации); муниципальная.*

Частной собственностью являются земельные участки, принадлежащие гражданам и юридическим лицам.

Государственной собственностью являются земельные участки, принадлежащие Федерации или ее субъектам, а муниципальной собственностью являются земельные участки, принадлежащие муниципальным образованиям.

В Земельном кодексе установлены основания возникновения государственной или муниципальной собственности: права, возникшие на основании федеральных законов, а право муниципальной собственности и на основании законов субъектов Федерации; при разграничении государственной собственности на землю; при совершении сделок (ст. 17—19 ЗК РФ).

Например, Лесной кодекс РФ устанавливает федеральную собственность на земли лесного фонда, разрешая отдельные участки передавать в собственность субъектов Федерации на основании совместных решений Федерации и ее субъектов.

Основания и порядок разграничения государственной собственности на землю определены Федеральным закон от 17 июля 2001 года «О разграничении государственной собственности на землю»⁵. Согласно Закону право государственной или муниципальной собственности на земельные участки возникает после их государственной регистрации на основании акта Правительства РФ (ст. 2—5 Закона).

Право государственной и муниципальной собственности может возникать и в результате приобретения земельных участков по гражданско-правовым сделкам, например, выкуп для государственных или муниципальных нужд участков, находящихся в собственности граждан или юридических лиц.

⁵ СЗ РФ. 2001. № 30. Ст. 3060.

На праве пожизненного наследуемого владения земельные участки могут предоставляться только гражданам, которые могут совершить лишь одну сделку — передать земельный участок по наследству. Земельный кодекс РФ запретил предоставление земельных участков гражданам на праве пожизненного наследуемого владения после введения в действие Кодекса. Но граждане, которые приобрели земельные участки на этом праве до введения в действие Кодекса, сохраняют его и имеют право приобрести их в собственность бесплатно.

Земельный кодекс РФ ограничил круг лиц, которые могут использовать земельные участки **на праве постоянного (бессрочного) пользования**. В п. 1 ст. 20 ЗК РФ определено, что это государственные и муниципальные учреждения, федеральные казенные предприятия, а также органы государственной власти и местного самоуправления.

До введения в действие Земельного кодекса на указанном праве предоставлялись гражданам, они это право сохраняют и имеют право приобрести их в собственность бесплатно.

Сервитуты — право ограниченного пользования чужим земельным участком. В Земельном кодексе данные отношения урегулированы в ст. 23, предусматривающей два вида сервитутов: публичные и частные.

Публичный сервитут устанавливается законами или иными нормативными правовыми актами в тех случаях, когда это необходимо для обеспечения интересов государства, местного самоуправления или местного населения, например, для прохода или проезда через земельный участок; использования земельного участка в целях ремонта коммунальных, инженерных, электрических и других линий и сетей, использования земельного участка в целях охоты, ловли рыбы, сбора дикорастущих растений (п. 2, 3 ст. 23 ЗК РФ). Примером публичного сервитута является пользование дорогами, скверами, парками и другими землями общего пользования в поселениях.

Частный сервитут устанавливается по соглашению между лицом, требующим установление сервитута, и собственником соседнего земельного участка. При возникновении спора между указанными лицами, сервитут устанавливается по решению суда. Собственник земельного участка, обремененного частным сервитутом, вправе требовать плату от лиц, в интересах которых установлен сервитут (ст. 274 ГК РФ). Примером частного сервитута является пользование соседним земельным участком для прохода к жилому строению или прокладки водо-, газопровода.

Одним из наиболее распространенных прав на земельные участки является **аренда**. Арендные отношения, возникающие при использовании земли, регулируются как нормами ГК РФ, так и ст. 22 ЗК РФ.

Договор аренды заключается на срок, определенный договором. Если срок аренды в договоре не определен, договор аренды считается заключенным на неопределенный срок. Законом могут устанавливаться максимальные (предельные) сроки договора для отдельных видов аренды, а

также для аренды отдельных видов имущества. Земельным кодексом РФ не устанавливаются максимальные сроки аренды земель. Федеральным законом от 24 июля 2002 года «Об обороте земель сельскохозяйственного назначения» установлен предельный максимальный срок аренды земель сельскохозяйственного назначения — 49 лет.

Арендатор земельного участка также как и арендатор иного имущества, надлежащим образом исполнявший свои обязанности, по истечении срока договора имеет при прочих равных условиях преимущественное перед другими лицами право на заключение договора аренды на новый срок, если иное не предусмотрено законом или договором аренды. Применяя данную норму, необходимо учитывать требования земельного законодательства, устанавливающего исключительные случаи, определенные в п. 1 ст. 36 ЗК РФ, гарантирующие права владельца здания, строения и сооружения на земельный участок.

Основания возникновения и прекращения прав на земельные участки.

Права на земельные участки возникают по основаниям, установленным гражданским законодательством и подлежат государственной регистрации. Для определения оснований возникновения прав на земельные участки необходимо воспользоваться ст. 8 ГК РФ, анализ которой позволяет установить следующие основания:

- договоры и иные сделки;
- решения государственных органов и органов местного самоуправления;
- судебное решение, установившее гражданские права и обязанности.

Права на земельные участки граждан и юридических лиц могут возникать в результате совершения сделок, таких как купля-продажа, дарения, мена. При совершении сделок обязательно должно соблюдаться такое требование как сохранение целевого использования земельного участка, то есть если земельный участок предоставлялся для индивидуального жилищного строительства, то, купив его, на нем нельзя разместить магазин или иной объект, не соответствующий цели предоставления участка.

Законодатель учитывает, что могут существовать объективные причины для изменения целевого назначения земельного участка и предусматривает особую процедуру совершения сделок в этих случаях. Необходимо решение органов управления, компетенция которых определяется формой собственности на землю, о переводе земель из одной категории в другую. В отношении земель, находящихся в частной собственности, решение принимается органами местного самоуправления, за исключением земель сельскохозяйственного назначения, в отношении которых решение принимается органами управления субъекта Федерации. Земельный участок, представленный крестьянскому (фермерскому) хозяйству, покупается с целью строительства автомобильной дороги. Договор

купли-продажи может быть заключен на основании решения органа управления о переводе земель сельскохозяйственного назначения в земли промышленности и иного специального назначения.

При купле-продаже, дарении, мене земельных участков должен соблюдаться принцип единства судьбы земельного участка и прочно связанных с ними объектов, то есть, отчуждение земельного участка возможно лишь с одновременным отчуждением здания, строения, сооружения, находящихся на нем. Подобное правило должно соблюдаться и продажи здания, строения, сооружения. Продать перечисленные объекты возможно лишь с земельным участком, необходимым для их использования, если земельный участок не запрещено предоставлять в частную собственность (п. 4 ст. 36 ЗК РФ).

При продаже зданий, строений, сооружений, находящихся на земельных участках, используемых на правах постоянного (бессрочного) пользования, аренды также должен соблюдаться принцип единства судьбы земельного участка и объектов недвижимости, расположенных на нем. Если земельные участки используются на правах не являющихся собственностью, то при продаже (дарении, мене) здания, строения, сооружения, его собственнику должно перейти право на используемый земельный участок, то на котором он использовался до совершения сделки со строением. Если земельный участок, например, использовался на правах аренды, то при приобретении здания его собственнику перейдет право аренды земельного участка.

Данное правило не применяется в отношении земельных участков, используемых на правах пожизненного наследуемого владения, так как Земельный кодекс запретил предоставлять участки на этом праве (п. 1 ст. 21 ЗК РФ). Не применяется данное правило и в отношении земельных участков, используемых гражданами на праве постоянного (бессрочного) пользования, так как после вступления в силу Земельного кодекса участки на указанном праве им не предоставляются. Таким образом, при продаже гражданам строения, расположенного на земельном участке, используемом на правах пожизненного наследуемого владения или постоянного (бессрочного) пользования, до совершения сделки право на земельный участок должно быть переоформлено. Как указывалось выше граждане — землевладельцы и землепользователи вправе бесплатно приобрести земельный участок в частную собственность. Основанием возникновения права на земельный участок в данном случае является решение компетентного органа управления.

Особенности правового регулирования залога земельных участков установлены ГК РФ и Федеральным законом «Об ипотеке (залоге недвижимости)». Предметом залога могут являться земельные участки, которые на основании этого Закона не изъяты и не ограничены в обороте.

Правила залога недвижимого имущества заключаются в том, что при залоге зданий и сооружений в залог должен передаваться и земельный участок, на котором находится это здание или сооружение либо части

земельного участка, функционально обеспечивающего закладываемый объект.

Иное правило устанавливается при залоге земельных участков. При их залоге здания и сооружения могут и не передаваться в залог, это определяется договором.

На земельном участке, заложенном по договору об ипотеке, залогодатель вправе без согласия залогодержателя возводить в установленном порядке здания или сооружения, если иное не предусмотрено договором об ипотеке. На эти здания и сооружения не распространяется право залога, и залогодатель может распоряжаться ими.

Обратить взыскание на заложенный земельный участок возможно в тех случаях, когда не выполнены условия основного договора. Взыскание обращается на основании решения суда или нотариально удостоверенной договоренности сторон.

В решении суда должны быть указаны: наличие оснований для обращения взыскания, дата проведения торгов, стартовая цена. При залоге земель сельскохозяйственного назначения может быть предоставлена отсрочка по обращению взыскания до одного года. Имущество, на которое обращено взыскание реализуется путем продажи с публичных торгов. Не допускается обращения взыскания на заложенный земельный участок из состава земель сельскохозяйственного назначения до истечения соответствующего периода сельскохозяйственных работ с учетом времени, необходимого для реализации произведенной или произведенной и переработанной сельскохозяйственной продукции. Данной требование действует до 1 ноября года, в котором предусмотрено исполнение обеспеченного ипотекой обязательства или его части, если договором об ипотеке не предусмотрено иная дата (ст. 68 Закона).

На основании решения органов управления права на земельные участки возникают в тех случаях, когда земля находится в государственной или муниципальной собственности. Предоставление земель, находящихся в государственной или муниципальной собственности, осуществляется либо посредством вынесения решения о предоставлении земельного участка, либо посредством продажи земельных участков на торгах. Торги обязательны при предоставлении земельного участка в частную собственность. Исключения составляют следующие случаи: участок принадлежит лицам на праве пожизненного наследуемого владения, постоянного (бессрочного) пользования и иных правах, не являющихся собственностью; на участке находятся здания, строения, сооружения, принадлежащие гражданам или юридическим лицам, которое имеет исключительное право на земельный участок; лицо имеет право на бесплатное приобретение земельного участка.

Решение о предоставлении земельного участка или проведении земельных торгов вправе принимать федеральные органы исполнительной власти, если земельный участок является федеральной собственностью; исполнительные органы государственной власти субъектов

Федерации, если земельный участок является собственностью субъекта Федерации; органы местного самоуправления, если земельный участок является муниципальной собственностью (ст. 9—11 ЗК РФ). До разграничения государственной собственности на землю все земельные участки находятся в распоряжении органов местного самоуправления, если законодательством не установлено иного (п. 10 ст. 3 Федерального закона «О введении в действие Земельного кодекса Российской Федерации»).

До вынесения решения должны быть выполнены мероприятия по формированию земельного участка, то есть, составлен проект его границ и границы установлены на местности, а также осуществлен кадастровый учет участка — индивидуальное описание земельного участка, при котором он приобретает признаки, позволяющие выделить его из других земельных участков, и ему присваивается индивидуальный кадастровый номер.

Исполнительный орган государственной власти или орган местного самоуправления на основании заявления гражданина или юридического лица, заинтересованных в предоставлении земельного участка для строительства, в двухнедельный срок принимает решение о предоставлении земельного участка, в котором должно содержаться описание земельного участка: местоположение, площадь участка, его кадастровый номер, вид права и ограничения прав, целевое назначение и разрешенное использование.

В решение должно быть указано за плату или бесплатно предоставляется земельный участок в собственность. В соответствии с п. 2 ст. 28 ЗК РФ предоставление земельных участков, находящихся в государственной или муниципальной собственности, в собственность граждан и юридических лиц осуществляется за плату. Предоставление земельных участков в собственность граждан и юридических лиц может осуществляться бесплатно в случаях, предусмотренных Земельным кодексом РФ, федеральными законами и законами субъектов Российской Федерации. Как отмечалось, в соответствии с нормами Земельного кодекса участки в собственность бесплатно предоставляются гражданам, использующим их на правах пожизненного наследуемого владения или постоянного (бессрочного) пользования (п. 5 ст. 20; п. 3 ст. 21 ЗК РФ).

Земельным кодексом усилены гарантии прав граждан и юридических лиц, желающих приобрести земельные участки. Не допускается отказ в предоставлении в собственность граждан и юридических лиц земельных участков, находящихся в государственной или муниципальной собственности, для строительства, за исключением случаев: изъятия земельных участков из оборота; запрета на приватизацию земельных участков; резервирования земельных участков для государственных или муниципальных нужд.

До разграничения государственной собственности на землю продавцом выступают орган местного самоуправления или исполнительный орган государственной власти, уполномоченные на предоставление со-

ответствующих земельных участков. Организатором торгов выступает либо продавец участка или специализированная организация, действующая на основании договора с ним. До выставления земельного участка на торги он должен быть сформирован, определена цель его использования и технические условия подключения объектов к сетям инженерных коммуникаций (водоснабжению, линиям электропередачи, теплоснабжению и т. д.); осуществлен кадастровый учет (п. 4 ст. 30 ЗК РФ).

По результатам торгов составляется протокол, позволяющий определить победителя, и являющийся основанием для заключения с победителем торгов договора купли-продажи или аренды земельного участка.

При предоставлении земельных участков гражданам в собственности должны учитываться предельные (максимальные и минимальные) нормы их предоставления. Нормы устанавливаются для земельных участков, предоставляемых для целей, перечисленных в Земельном кодексе: ведение крестьянского (фермерского) хозяйства, садоводство, огородничество, животноводство, дачное строительство, ведение личного подсобного хозяйства и индивидуальное жилищное строительство.

Права граждан и юридических лиц на земельные участки подлежат государственной регистрации. Документом, свидетельствующим о ее осуществлении, является свидетельство о государственной регистрации права на земельный участок.

Земельный кодекс РФ определяет не только основания и порядок возникновения прав на земельные участки, но и основания и порядок их прекращения. Права на земельные участки могут прекращаться добровольно (по желанию гражданина или юридического лица, обладающего участком) или принудительно (без учета его желания). Добровольно право на земельный участок прекращается, например, при совершении сделки с ним. Продажа земельного участка его собственником влечет прекращение его права на землю. Владелец земельного участка вправе и отказаться от права на него (ст. 53 ЗК РФ).

Принудительное прекращение права на земельный участок возможно лишь в случаях предусмотренных законом.

Примером принудительного изъятия земельного участка является изъятие для государственных или муниципальных нужд, то есть когда земельный участок необходим для размещения иных объектов. Изъять земельный участок возможно лишь в исключительных случаях, в частности, для размещения следующих объектов государственного или муниципального значения при отсутствии других вариантов их возможного размещения: обороны и безопасности, использования атомной энергии, федерального транспорта, путей сообщения, связи.

Решение об изъятии земельного участка принимается органами государственного управления или местного самоуправления, в зависимости от того для каких нужд необходим участок. Если, например, участок необходим для федеральных нужд (обеспечения государственной безо-

пасности, нужд обороны, космической деятельности и др.), то решение принимается федеральным органом управления.

Права обладателей земельных участков защищены законом. Граждане и юридические лица, обладатели земельных участков, должны быть не позднее, чем за год до предстоящего изъятия земельного участка, уведомлены об этом и им полностью должны быть возмещены причиненные убытки.

Собственнику земельного участка возмещается выкупная его стоимость, включающая рыночную стоимость земельного участка и находящихся на нем зданий, строений, сооружений иного недвижимого имущества, а также иные убытки. Лицу, использующему земельный участок на правах пожизненного наследуемого владения, постоянного (бессрочного) пользования или аренды, также должны быть возмещены причиненные убытки в полном объеме, за исключением стоимости земельного участка.

Принудительно земельный участок может быть изъят и в случае нарушения земельного законодательства. Земельные правонарушения, являющиеся основанием для изъятия земельных участков, определены в ст. 45—47 ЗК РФ, к ним, в частности, относятся: использование земельного участка не в соответствии с его принадлежностью к той или иной категории земель; использование земельного участка способами, которые приводят к существенному снижению плодородия сельскохозяйственных земель или значительному ухудшению экологической обстановки. Принудительное прекращение права осуществляется при условии, если после наложения административного взыскания в виде штрафа и вынесения предупреждения о допущенных земельных правонарушениях не устранены факты ненадлежащего использования земельного участка. Материалы о прекращении права на земельный участок ввиду его ненадлежащего использования направляются в суд, которым принимается решение о прекращении права на земельный участок.

5. Права и обязанности обладателей земельных участков при их использовании.

Основные права и обязанности обладателей земельных участков определены в ст. 40—42 ЗК РФ. Они не зависят от вида прав на участки, но различны в зависимости от цели предоставления земельного участка.

Общими права и обязанностями наделяются все землеобладатели не зависимо от целевого использования земли. К ним относятся: права пользования земельным участком; использование в установленном порядке для собственных нужд имеющихся на земельном участке общераспространенных полезных ископаемых, пресных подземных вод, а также закрытых водоемов; право собственности на посевы и посадки сельскохозяйственных культур, полученную сельскохозяйственную продукцию и доходы от ее реализации и др.

Специальными права наделяются правообладатели с учетом целевого использования земельных участков, к ним могут быть отнесены:

возведение жилых, производственных, культурно-бытовых и иных зданий, строений, сооружений, которые могут быть осуществлены на земельных участках, предоставленных под застройку; проведение мелиоративных работ, которые могут быть выполнены на землях сельскохозяйственного назначения и лесного фонда; строительство прудов и иных закрытых водоемов, возможно лишь на участках предоставленных для этих целей.

Каждому праву соответствуют обязанности, перечисленные в ст. 42 Кодекса, ограничивающие права на земельные участки в целях обеспечения их рационального использования и охраны.

Право пользования земельным участком ограничено обязанностью строго целевого использования земельных участков. Право пользование имеющимися на земельном участке общераспространенными полезными ископаемыми, пресными подземными водами, а также закрытыми водоемами возможно с соблюдением требований экологического законодательства.

Право возведение зданий, строений, сооружений ограничено обязанностью — соблюдения требований градостроительных регламентов, строительных, экологических, санитарно-гигиенических, противопожарных и иных правил, нормативов.

Использование земель в Российской Федерации является платным, поэтому обладатели земельных участков обязаны своевременно вносить плату за землю. В ст. 65 ЗК РФ установлены следующие формы платы за землю: земельный налог и арендная плата. Земельный налог уплачивают собственники, землевладельцы, землепользователи, арендную плату платят арендаторы.

В Земельном кодексе определены лишь общие права и обязанности, конкретизируются они в специальных нормативных правовых актах, устанавливающих режим использования земли с учетом целей их предоставления. Например, Федеральный закон от 15 апреля 1998 года «О садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан»⁶ определяет обязанности лиц, использующих земельные участки для садоводства, огородничества, дачного строительства. Указанные лица обязаны соблюдать агротехнические требования; своевременно уплачивать членские взносы; в течение трех лет освоить земельный участок.

В отношении отдельных земельных участков права могут быть ограничены не только возложением соответствующих обязанностей. По решению органов управления могут устанавливаться запреты и ограничения на осуществление отдельных видов хозяйственной деятельности и использования земель. В ст. 56 ЗК РФ определены возможные ограничения прав на земельные участки. К ним, в частности, относятся особые условия использования земельных участков и режим хозяйственной де-

⁶ СЗ РФ 1998. № 16. Ст. 1801; 2000. № 48. Ст. 4632; 2002. № 12. Ст. 1093.

тельности в охранных, санитарно-защитных зонах. Примером охранных зон являются водоохранные зоны. Особенности использования земли в этих зонах установлены в Положение о водоохраных зонах водных объектов и их прибрежных защитных полосах, утвержденным постановлением Правительства РФ от 23 ноября 1996 года⁷. В водоохраных зонах запрещаются те виды хозяйственной деятельности, при осуществлении которых может быть причинен вред водному объекту: применение химических средств при производстве сельскохозяйственных работ; размещение складов ядохимикатов, минеральных удобрений, горюче-смазочных материалов, животноводческих комплексов и ферм; захоронение бытовых отходов и др.

Земельным кодексом предусмотрено несколько видов зон с особыми условиями использования земель. В составе земель промышленности и иного специального назначения в целях обеспечения безопасности населения и создания необходимых условий для эксплуатации промышленных производств и объектов также могут устанавливаться охранные, защитные, санитарные и иные зоны. Земельные участки, которые включены в такие зоны, у собственников, землевладельцев, землепользователей и арендаторов не изымаются, но в их границах может быть введен особый режим использования земель, ограничивающий или запрещающий те виды деятельности, которые несовместимы с целями установления зон (п. 3 ст. 87 ЗК РФ). Так, в соответствии со ст. 93 ЗК РФ на земельных участках в границах охранных зон объектов системы газоснабжения не допускается строительство каких бы то ни было зданий, строений, сооружений; не разрешается препятствовать организации — собственнику системы газоснабжения или уполномоченной ею организации в выполнении ими работ по обслуживанию и ремонту объектов системы газоснабжения, ликвидации последствий возникших на них аварий, катастроф.

Ограничения прав на землю сохраняются при переходе права собственности на земельный участок к другому лицу.

Земельным кодексом не только определены права на земельные участки, но и **способы их защиты**. Согласно ст. 65 ЗК РФ земельные споры рассматриваются в судебном порядке. Разрешая земельный спор, суд вправе применять следующие способы защиты земельных прав: признание права на земельный участок; признание недействительным акта исполнительного органа государственной власти или акта органа местного самоуправления; возмещение убытков и др.

В случае неисполнения обязанностей и правил использования земли, установленных Земельным кодексом РФ, виновные лица привлекаются к ответственности.

Согласно ст. 74 ЗК РФ лица, виновные в совершении земельных правонарушений, несут **административную или уголовную ответственность**, в

⁷ СЗ РФ 1996. № 49. Ст. 5567.

порядке, установленном уголовным и административным законодательством.

Административная ответственность за нарушения земельного законодательства предусмотрена Кодексом об административных правонарушениях РФ. Наиболее распространенным правонарушением является самовольное занятие земельного участка, ответственность за которое установлена в ст. 7.1 КоАП РФ. Самовольное занятие земельного участка — это использование его без правоустанавливающих документов.

Административно-наказуемым правонарушением является порча земли. Согласно ст. 8.6 КоАП РФ под порчей земли понимается самовольное снятие или перемещение плодородного слоя почвы; уничтожение плодородного слоя почвы, а равно порча земель в результате нарушения правил обращения с пестицидами и агрохимикатами или иными опасными для здоровья людей и окружающей среды веществами и отходами производства и потребления.

В Кодексе об административных правонарушениях не определено, в результате каких действий может произойти уничтожение плодородного слоя почвы. Следовательно, возможно предположить, что указанные последствия могут наступить как в результате загрязнения земель, то есть нарушение правил обращения с химическими и биологическими веществами, отходами производства и потребления, так и в результате нарушения правил снятия и хранений плодородного слоя земли. Действия квалифицируются как уничтожение плодородного слоя в тех случаях, когда восстановить его невозможно.

В ст. 8.8 Кодекса предусмотрена ответственность за использование земель не по целевому назначению, а равно невыполнение установленных требований и обязательных мероприятий по улучшению земель и охране почв от ветровой, водной эрозии и предотвращению других процессов, ухудшающих качественное состояние земель. Целевое назначение земель — это отнесение их к одной из категории, перечисленных в ст. 7 ЗК РФ, а в ст. 8 Кодекса установлен порядок изменения целевого назначения земель. Таким образом, использование земельного участка не в соответствии с той категорией, в которую он включен, квалифицируется как использования его не в соответствии с целевым назначением. Например, на земельном участке, предоставленном для ведения крестьянского (фермерского) хозяйства, построена автозаправочная станция или магазин.

В этой же статье предусматривается ответственность не невыполнение установленных требований и обязательных мероприятий по улучшению земель и охране почв от ветровой, водной эрозии и предотвращению других процессов, ухудшающих качественное состояние земель. Однако законодатель не определяет, какие мероприятия являются обязательными. В ст. 12—13 ЗК РФ определяется содержание охраны земель. В указанных статьях перечислены общие мероприятия, которые не являются обязательными для конкретного землеобладателя.

Привлечение лица к уголовной или административной ответственности не освобождает его от обязанности устранить допущенные земельные правонарушения и возместить причиненный им вред. Как правило, вред определяется по фактическим затратам, необходимым для восстановления земельного участка.

В соответствии со ст. 75 ЗК РФ должностные лица и работники организации, виновные в совершении земельных правонарушений, привлекаются к дисциплинарной ответственности в случаях, если в результате ненадлежащего выполнения ими своих должностных или трудовых обязанностей организация понесла административную ответственность за проектирование, размещение и ввод в эксплуатацию объектов, оказывающих негативное (вредное) воздействие на состояние земель, их загрязнение химическими и радиоактивными веществами, производственными отходами и сточными водами.

Кроме того, отдельные правонарушения являются основанием для прекращения права на земельный участок.

6. Органы управления земельными ресурсами и их полномочия.

В зависимости от осуществляемых полномочий органы управления земельными ресурсами РФ могут быть подразделены на органы общей и специальной компетенции. Органы управления общей компетенции — это представительные и исполнительные органы государственной власти и местного самоуправления.

Органы управления специальной компетенции — **Федеральное агентство кадастра объектов недвижимости**, основными функциями которых являются: создание и ведение государственного кадастра объектов недвижимости; организация проведения кадастровой оценки земель и оценки иных объектов недвижимости; осуществление государственного мониторинга земель; оказание услуг в сфере землеустройства, государственного кадастрового учета, государственной кадастровой оценки земель, оценки иных объектов недвижимости; проведение экспертизы землеустроительной документации⁸.

Функциональные органы управления:

Федеральное агентство по управлению федеральным имуществом — осуществляет проведение единой государственной политики в области имущественных и земельных отношений, а также полномочия собственника в пределах, предусмотренных федеральным законодательством⁹.

Министерство природных ресурсов РФ — осуществляет управление земельными ресурсами как природным объектом¹⁰.

⁸ Постановление Правительства РФ от 8 апреля 2004 г. «Вопросы Федерального агентства кадастра объектов недвижимости» // СЗ РФ. 2004. № 15. Ст. 1494.

⁹ Постановление Правительства РФ от 8 апреля 2004 г. «Вопросы Федерального агентства по управлению федеральным имуществом» // СЗ РФ. 2004. № 15. Ст. 1470.

¹⁰ Постановление Правительства РФ от 6 апреля 2004 г. «Вопросы Министерства природных ресурсов Российской Федерации» // СЗ РФ. 2004. № 15. Ст. 1474.

Государственное агентство по строительству и жилищно-коммунальному хозяйству – осуществляет управление земельными ресурсами, используемыми под застройку¹¹.

7. Мониторинг земель.

Государственный мониторинг земель представляет собой систему наблюдений за состоянием земель. Объектами государственного мониторинга земель являются все земли в Российской Федерации.

Задачи государственного мониторинга земель состоят в: своевременном выявлении изменений состояния земель, оценки этих изменений, выработки рекомендаций о предупреждении и об устранении последствий негативных процессов; информационном обеспечении ведения государственного земельного кадастра, государственного земельного контроля за использованием и охраной земель, осуществлении иных функций государственного и муниципального управления земельными ресурсами, а также землеустройства; обеспечении граждан информацией о состоянии окружающей среды в части состояния земель.

Кадастровый учет земель и ведение земельного кадастра.

Кадастровый учет земель осуществляется в целях обеспечения их охраны и рационального использования, а также защиты прав землеобладателей в соответствии с Федеральным законом от 2 января 2000 года «О государственном земельном кадастре»¹².

Государственный кадастровый учет земельных участков — описание земельных участков, в результате чего каждый участок получает такие характеристики, которые позволяют однозначно выделить его из других земельных участков и осуществить его качественную и экономическую оценки. Государственный кадастровый учет земельных участков сопровождается присвоением каждому земельному участку кадастрового номера.

Кадастровый учет земельных участков осуществляется посредством ведения **государственного земельного кадастра**, представляющего свод сведений о местоположении, целевом назначении и правовом положении земель Российской Федерации и наличии расположенных на земельных участках и прочно связанных с этими земельными участками объектов.

Основным документом Земельного кадастра является **Единый государственный реестр земель**, в котором содержатся все необходимые сведения о земельных участках (ст. 14 Закона).

Сведения государственного земельного кадастра являются открытыми и предоставляются в виде выписок по месту учета данного земельного участка за плату или бесплатно. Бесплатно сведения об определен-

¹¹ Постановление Правительства РФ от 8 апреля 2004 г. «Вопросы Федерального агентства по строительству и жилищно-коммунальному хозяйству» //Собрание законодательства РФ. 2004. № 15. Ст. 1488.

¹² СЗ РФ. 2002. № 2. Ст. 149; 2004. № 35. Ст. 3607.

ном земельном участке предоставляются: правообладателю земельного участка; налоговым органам; судам и правоохранительным органам; органам, осуществляющим государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним; лицам, имеющим право на наследование земельного участка правообладателя по завещанию или закону; иным установленным законом лицам.

Государственная кадастровая оценка земель проводится для целей налогообложения с учетом данных земельного, градостроительного, лесного, водного и других кадастров. Результаты государственной кадастровой оценки земель вносятся в государственный земельный кадастр. Результаты государственной кадастровой оценки земель утверждаются органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации.

Контроль за охраной и использованием земель — это административная деятельность органов государственной власти и местного самоуправления, которая выражается в осуществлении проверок за состоянием земель, выполнением мероприятий по рациональному использованию и охране земельных участков и соблюдение земельного законодательства. Действующее законодательство предусматривает несколько видов контроля: государственный, муниципальный, общественный и производственный контроль.

Государственный контроль за охраной и использованием земель осуществляется в соответствии с Положением о государственном земельном контроле, утвержденным постановлением Правительства РФ от 19 ноября 2002 года:¹³ Федеральным агентством кадастра объектов недвижимости и его территориальными органами во взаимодействии с другими заинтересованными федеральными органами исполнительной власти, их территориальными органами, с органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, организациями, общественными объединениями, а также гражданами.

Государственные инспекторы по использованию и охране земель при выполнении возложенных на них обязанностей имеют право: посещать организации и объекты, обследовать земельные участки; давать обязательные для исполнения предписания по вопросам соблюдения требований земельного законодательства, а также об устранении нарушений, выявленных в ходе проведения проверок; составлять по результатам проверок акты с обязательным ознакомлением с ними собственников, владельцев, пользователей, арендаторов земельных участков; составлять протоколы о нарушениях земельного законодательства и привлекать к административной ответственности; выдавать предписания о приостановлении работ, ведущихся с нарушением права юридических лиц и граждан на землю или создающих угрозу их нарушения.

¹³ СЗ РФ 2002. № 47. Ст. 4685.

8. **Землеустройство** — это мероприятия по изучению состояния земель, планированию и организации рационального использования земель и их охраны.

Землеустройство проводится в обязательном порядке в случаях: изменения границ земельных участков; предоставления и изъятия земельных участков; перераспределения используемых гражданами и юридическими лицами земельных участков для осуществления сельскохозяйственного производства; выявления нарушенных земель, а также земель, подверженных водной и ветровой эрозии и другим негативным воздействиям; проведения мероприятий по восстановлению и консервации земель, рекультивации нарушенных земель, защите земель от подтопления, заболачивания, загрязнения отходами производства и потребления, радиоактивными и химическими веществами, заражения и других негативных воздействий.

Одним из мероприятий землеустройства является **межевание участков**. Представляет собой работы по установлению на местности границ земельных участков с закреплением таких границ межевыми знаками и определению их координат.

Межевание объектов землеустройства осуществляется на основе сведений государственного земельного кадастра, землеустроительной, градостроительной и иной, связанной с использованием, охраной и перераспределением земель, документации.

Состав земель. По целевому назначению земли в Российской Федерации подразделяются на следующие категории земель: сельскохозяйственного назначения; поселений; промышленности, энергетики, транспорта, связи, радиовещания, телевидения, информатики, для обеспечения космической деятельности, обороны, безопасности и иного специального назначения; особо охраняемых территорий и объектов; лесного и водного фонда; земли запаса.

Разрешенное использование земельных участков — это конкретная цель, для которой предоставлен участок. Примерами разрешенного использования земельного участка является индивидуальное жилищное строительство, садоводство, личное подсобное хозяйство.

Целевое назначение и разрешенное использование земельного участка определяют режим его использования, то есть особые условия его использования.

Земельный кодекс определяет, какие земельные участки относятся к той или иной категории земель, и устанавливает основные особенности использования.

К землям сельскохозяйственного назначения относятся земли, находящиеся за пределами черты поселения, предназначенные или используемые для нужд сельского хозяйства. Указанные земли предоставляются сельскохозяйственным предприятиям, гражданам для ведения крестьянских (фермерских) хозяйств, личного подсобного хозяйства, садоводства, огородничества, животноводства.

Особой охране подлежат земли, занятые сельскохозяйственными угодьями — это пашня, сенокосы, пастбища, то есть участки, непосредственно используемые для выращивания сельскохозяйственной продукции. Особенности использования этих земель обусловлены тем, что они обладают плодородными свойствами, позволяющими использовать их для выращивания сельскохозяйственных культур. Законодатель предусматривает меры, обеспечивающие сохранение площадей сельскохозяйственных угодий. В этих целях запрещается или ограничивается их изъятие из сельскохозяйственного производства. Согласно п. 2 ст. 79 ЗК РФ для несельскохозяйственного производства предоставляются земли, непригодные для ведения сельскохозяйственного производства, либо земли худшего качества. Применение данной нормы обеспечивается требованием о том, что при предоставлении сельскохозяйственных угодий для несельскохозяйственных целей должны быть возмещены потери сельскохозяйственного производства. Потери сельскохозяйственного производства — это затраты, необходимые для освоения новых земель или выполнения мероприятий по повышению плодородию земель, используемых в сельскохозяйственном производстве в целях сохранения его объемов.

Специальным Федеральным законом от 24 июля 2002 года «Об особенностях оборота земель сельскохозяйственного назначения» устанавливаются принципы совершения сделок с землями, отнесенными к данной категории земель. Например, принцип, ограничивающий права иностранных лиц на земельные участки. Иностранные лица, лица без гражданства могут обладать земельными участками только на праве аренды (ст. 3 Закона).

Если земли сельскохозяйственного назначения имеют основное целевое использование — выращивание сельскохозяйственной продукции, то земли в **поселениях** используются и предназначены под застройку и развитие городских и сельских поселений (п. 1 ст. 83 ЗК РФ). Целевое использование данной категории земель определяет особенности правового режима, заключающиеся в том, что особое значение в поселениях имеет градостроительная документация. Режим использования земель в поселениях определяется не только Земельным, но Градостроительным кодексом РФ.

При использовании земель в поселениях должны соблюдаться следующие принципы: обеспечение сбалансированного учета экологических, экономических и социальных и иных факторов; соблюдение требований охраны окружающей природной среды и экологической безопасности; сохранения объектов историко-культурного наследия и особо охраняемых природных территорий; обеспечения инвалидам условий для беспрепятственного доступа к объектам социального и иного назначения.

Одним из основных градостроительных документов, требования которого должны соблюдаться при застройке земель в поселениях, являет-

ся генеральный план поселения. Генеральный план определяет размещение объектов электро-, тепло-, газо- и водоснабжения; автомобильных дорог и иных объектов.

Карты, содержащиеся в генеральных планах, отображают территориальные зоны поселения — участки, имеющие различное целевое использование. В законодательстве названы следующие зоны: *жилые* — это зоны жилой застройки, в которых допускается размещение объектов социального и коммунально-бытового назначения, объектов здравоохранения, образования, стоянок автомобильного транспорта, гаражей; *общественно-деловые* — предназначены для размещения объектов здравоохранения, культуры, торговли, общественного питания, коммунально-бытового назначения, предпринимательской деятельности, делового, финансового назначения и иных; *производственные* — предназначенные для размещения промышленных складских объектов, в том числе сооружений и коммуникаций железнодорожного, автомобильного, речного, морского транспорта, *связи*; *сельскохозяйственного использования* — земли, занятые пашней, сенокосами, пастбищами, а также предназначенные для ведения садоводства, дачного строительства, личного подсобного хозяйства и др. Применительно к каждой территориальной зоне устанавливаются виды разрешенного использования.

На картах генерального плана отражаются границы земельных участков, которые предоставлены для размещения объектов капитального строительства федерального, регионального и местного значения, а также зоны, планируемого размещения указанных объектов.

Строительство, реконструкция объектов капитального строительства, их капитальный ремонт могут осуществляться на основании разрешения на строительство — документа, предоставляющего право на совершение перечисленных действий. Разрешение на строительство выдается при наличии проектной документации, содержащей материалы, определяющие конструктивные и инженерно-технические решения для обеспечения строительства.

Земельные участки, занятые объектами промышленности, энергетики, транспорта, связи, радиовещания, и иного специального назначения, находящиеся за пределами поселений, включены в отдельную категорию земель промышленности, энергетики, транспорта, связи, радиовещания, телевидения, информатики и иного специального назначения.

Земли промышленности и иного специального назначения в зависимости от характера специальных задач, для решения которых они используются или предназначены, подразделяются на земли: промышленности; энергетики; транспорта; связи, радиовещания, телевидения, информатики; земли для обеспечения космической деятельности; обороны и безопасности; иного специального назначения.

В состав земель промышленности и иного специального назначения в целях обеспечения безопасности населения и создания необходи-

мых условий для эксплуатации объектов промышленности, энергетики, особо радиационно опасных и ядерно опасных объектов, пунктов хранения ядерных материалов и радиоактивных веществ, транспортных и иных объектов могут включаться охранные, санитарно-защитные и иные зоны с особыми условиями использования земель.

Земельные участки, включенные в состав таких зон, у собственников земельных участков, землепользователей, землевладельцев и арендаторов земельных участков не изымаются, но в их границах может быть введен особый режим их использования, ограничивающий или запрещающий те виды деятельности, которые несовместимы с целями установления зон.

Режим использования земель лесного, водного фондов и особо охраняемых территорий и их объектов определяется тем, что на них находятся иные природные объекты, объекты истории и культуры, связи с чем устанавливаются требования, обеспечивающие охрану и рациональное использования указанных объектов.

Так к землям лесного фонда относятся лесные земли (земли, покрытые лесной растительностью и не покрытые ею, но предназначенные для ее восстановления) и предназначенные для ведения лесного хозяйства нелесные земли (просеки, дороги, болота и другие).

Режим использования этих земель определяется не только Земельным, но и Лесным кодексом РФ. Земли лесного фонда предоставляются для заготовки древесины, второстепенных лесных ресурсов (пней, коры, бересты, пихтовых, сосновых, еловых лап, новогодних елок и других); осуществления побочного лесопользования (сенокосение, пастьба скота, размещение ульев и пасек, заготовка древесных соков и др.); пользование участками лесного фонда для нужд охотничьего хозяйства, научно-исследовательских и культурно-оздоровительных, туристических и спортивных целей на правах аренды, безвозмездного пользования, концессии.

Таким образом, по каждой из категорий земель устанавливается свой режим использования с учетом цели использования земельного участка.

Контрольные вопросы:

1. Какие отношения регулируются земельным правом?
2. Назовите источники земельного права.
3. Определите виды прав на земельные участки.
4. Какие основания возникновения и прекращения прав на земельные участки предусмотрены действующим законодательством?
5. Какие ограничения прав на землю установлены законодательством?
6. Определите органы управления земельными ресурсами и их полномочия.
7. Какие виды ответственности установлены за нарушения земельного законодательства?

Глава 20. УГОЛОВНОЕ ПРАВО

Общая часть

1. Понятие уголовного права; предмет науки уголовного права, метод, система, источники уголовного права

Под уголовным правом понимается два явления — уголовное законодательство и уголовно-правовая теория. Уголовно-правовая теория — это система идей, взглядов о генезисе, содержании, эффективности и путях совершенствования уголовно-правовой нормы. Уголовное законодательство — это самостоятельная отрасль права и в таком качестве представляет собой совокупность установленных государством норм, в которых описываются преступления, а также устанавливаются виды и размеры уголовных наказаний.

Предметом уголовно-правовой охраны являются общественные отношения, возникающие в результате совершения преступления. Преступление является основанием возникновения в будущем уголовно-правовых отношений между преступником и судом. Содержанием этих отношений являются взаимные права и обязанности субъектов. Суд имеет право и обязан признать лицо виновным в совершении преступления, правильно квалифицировать деяние, назначить ему уголовное наказание, учесть при этом смягчающие обстоятельства; виновный обязан претерпеть неблагоприятные последствия осуждения и отбыть назначенное наказание. Но он имеет право требовать правильной квалификации совершенного деяния, учета смягчающих наказание обстоятельств, назначение справедливого наказания в пределах, установленных санкцией применяемой нормы.

Методами правового регулирования уголовных правоотношений являются метод запрета совершать преступление, а также метод применения уголовно — правовых санкций. Поскольку уголовное законодательство предусматривает наиболее строгий вид ответственности, привлечение виновного к этой ответственности и назначение уголовного наказания возможны только судом и только в строгой процессуальной форме обвинительного приговора, который выносится от имени государства.

В ст. 2 УК РФ сформулированы следующие задачи уголовного законодательства: охрана прав и свобод человека и гражданина, собственности, общественного порядка и общественной безопасности, окружающей среды, конституционного строя Российской Федерации от преступных посягательств, обеспечение мира и безопасности человечества, а также предупреждение преступлений.

Единственным источником уголовного права является уголовный закон. Это означает, что никакими другими нормативными правовыми актами преступность и наказуемость деяний в Российской Федерации определяться не могут. Не являются источником уголовного права и постановления Пленума Верховного Суда РФ, эти постановления не

создают новой уголовно-правовой нормы, они лишь дают толкование этим нормам. Вместе с тем толкование уголовного закона, которое дает Пленум Верховного Суда РФ, обязательно для всех правоприменителей.

Единственным уголовно-правовым актом в России является УК РФ. Если Госдума принимает новый уголовный закон, он должен быть обязательно внесен в УК РФ. С 1 января 1997 года на территории Российской Федерации действует УК РФ, который был принят Госдумой 24 мая 1996 года.

Впервые в истории нашего государства в УК РФ сформулированы принципы уголовного законодательства: законности, равенства граждан перед законом, вины, справедливости, гуманизма.

Уголовный кодекс имеет следующую структуру: он состоит из Общей и Особенной частей.

В Общей части сформулированы задачи уголовного законодательства, его принципы, определяется основание уголовной ответственности, даются определения понятий преступления, соучастия, стадии совершения преступления, наказания, называются виды наказаний, формулируются основные начала назначения наказания, устанавливаются правила назначения наказания при особых обстоятельствах, определяются основания и условия освобождения от уголовной ответственности и наказания. Специальный раздел содержит статьи, регламентирующие особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних преступников.

В Особенной части сформулированы составы преступлений — убийства, кражи, разбоя и т. д.

Каждая часть состоит из разделов, разделы — из глав, главы — из частей.

2. Уголовный закон

Уголовный закон — это нормативно-правовой акт, принимаемый Государственной Думой РФ, устанавливающий преступность и наказуемость деяния. Известно, что и другие законы РФ принимаются также Госдумой. Поэтому отличительным признаком уголовного закона является не процедура его принятия, а содержание — это единственный нормативный правовой акт, в котором перечисляются преступления и наказания, подлежащие применению за их совершение.

Преступность и наказуемость деяния определяется, в соответствии со ст. 9 УК РФ, законом, действовавшим в момент совершения этого деяния.

Вступление уголовного закона в действие означает, что все общественно опасные деяния, совершенные после его вступления в действие, должны квалифицироваться по этому закону.

Закон прекращает свое действие:

по истечении срока, на который он был принят;

с момента его отмены специальным законом;

с момента введения в действие другого закона, принятого по этому

поводу. Например, введение в действие с момента опубликования закона РФ от 21 июля 2004 года «О внесении изменений в ст. 57 и 205 УК РФ», в соответствии с которым в ч. 3 ст. 205 («Терроризм») предусматривалось пожизненное лишение свободы за совершение акта терроризма, прекращала действие прежняя редакция ст. 205 УК РФ, в том числе и санкции ч. 3 этой статьи.

Как отмечалось выше, общественно опасное деяние подлежит квалификации по закону, действовавшему в момент совершения этого деяния. Однако из этого правила делается исключение, которое называется «обратная сила уголовного закона». Обратная сила закона означает, что деяние, совершенное в период действия прежнего закона, подлежит квалификации по новому закону в трех случаях:

— если новый закон не признает преступлением то деяние, которое признавалось таковым по прежнему закону;

— если новый закон смягчает наказание по сравнению с прежним законом. Например, санкция ч. 1 ст. 109 УК в новой редакции от 21 ноября 2003 года устанавливает наказание до двух лет лишения свободы, тогда как прежний закон предусматривал наказание за это же преступление (причинение смерти по неосторожности) до трех лет лишения свободы. В связи с этим, если данное преступление было совершено до 21 ноября 2003 года, а уголовное дело рассматривается судом, например, 10 января 2005 года, виновному следует назначить наказание не более двух лет лишения свободы, поскольку новый закон понизил наказание в сравнении с ранее действовавшим;

— если новый закон иным образом улучшает положение виновного. Например, в ч. 1 ст. 63 УК РФ в ее редакции до 21 ноября 2003 года в качестве одного из отягчающих наказание обстоятельств фигурирует неоднократность совершения преступлений. 21 ноября 2003 года данное обстоятельство исключено из числа отягчающих, и это улучшает положение виновного иным образом.

Уголовный закон РФ действует только на территории Российской Федерации, к которой относятся:

- суша в пределах государственной границы РФ;
- все водоемы в пределах этой же границы;
- исторически принадлежащие России острова;
- территориальное море (12 морских миль вглубь моря или океана от линии наибольшего отлива), прилегающая зона (12 морских миль от внешней линии территориального моря), исключительная экономическая зона (200 морских миль от внешних границ территориального моря).
- воздушное пространство над сушей, островами, территориальным морем РФ до высоты 100 км;
- континентальный шельф — поверхность дна моря под территориальным морем, прилегающей зоной и исключительной экономической зоной. На континентальном шельфе Россия имеет исключительное право добывать рыбу, водных животных, растения, разрабатывать недра, сооружать искусственные острова;

— военные морские и воздушные суда России в любой точке земного шара, гражданские суда в водах России и нейтральных водах.

По УК РФ, уголовную ответственность за преступление, совершенное на территории России несут российские граждане, лица без гражданства (не являющиеся гражданами России и не имеющие подтверждения принадлежности к гражданству другого государства), иностранцы, за исключением ответственных сотрудников дипломатических служб, аккредитованных на территории России, и их близкие родственники.

Граждане России, совершившие преступление на территории иностранных государств, подлежат уголовной ответственности по УК РФ в двух случаях:

— если они не привлекались к уголовной ответственности по законам иностранного государства;

— если совершенное деяние является преступлением и по УК РФ. В этом случае наказание не может превышать верхний предел наказания, установленный за такое преступление по УК той страны, где совершено преступление.

В соответствии со ст. 13 УК РФ гражданин РФ, совершивший преступление в иностранном государстве, не может быть выдан этому государству для привлечения к уголовной ответственности.

3. Преступление

В ст. 14 УК РФ называются следующие существенные признаки преступления:

- общественная опасность;
- противоправность;
- виновность;
- наказуемость.

Установление данных признаков позволяет отличить преступление от других правонарушений.

Общественная опасность означает вредность, вредоносность деяния. Общественно опасным может признаваться только деяние или причинившее существенный вред каким-либо благам, интересам или ставящее их под угрозу причинения такого вреда.

При оценке характера общественной опасности преступления имеется в виду его тяжесть в сравнении с преступлениями других видов — умышленное убийство, как вид преступления, более опасно, чем разбой, а разбой более опасен, чем грабеж, грабеж более опасен чем кража и т. д.

Под степенью общественной опасности имеется в виду сравнительная тяжесть различных преступлений одного и того же вида — кража в крупном размере менее опасна, чем в особо крупном размере; умышленное убийство при отягчающих обстоятельствах более опасно, чем простое умышленное убийство и т. д.

Противоправность, как признак преступления означает, что преступлением признается не любое общественно опасное деяние, а только то, которое в УК РФ названо в качестве такового. Это значит, что, с одной стороны, общественно опасное деяние не обязательно может быть преступлением; с другой стороны, преступлением может быть признано только общественно опасное деяние. Указание на противоправность, как обязательный признак преступления, означает, что применение уголовного закона по аналогии, то есть по похожему деянию на какое-то деяние, предусмотренное статьей УК, не допускается.

Под виновностью имеется в виду следующее: преступлением может быть признано только деяние, освященное сознанием и волей виновного. Если интеллект и воля человека не участвовали в «производстве» данного деяния, то хотя бы оно было общественно опасным и противоправным, признать его преступлением и осудить деятеля нельзя. Поэтому не являются преступлениями общественно опасные, противоправные деяния невменяемых, а так же лиц, не достигших возраста уголовной ответственности.

Наказуемость, как признак преступления, следует понимать не так, что за совершение любого преступления лицо обязательно будет наказано по УК РФ. Дело в том, что ряд статей УК РФ предусматривает возможность освобождать преступников от уголовной ответственности, а, следовательно, и от наказания (ст. 75, 76 УК РФ). В то же время, лицо, признанное виновным в совершении преступления, может быть освобождено от назначения наказания (ч. 1 ст. 80, 92 УК РФ), а так же от назначенного наказания (ст. 79, 80, 81, 84, 85 УК РФ). Наказуемость означает лишь то, что за каждое преступление, описанное в определенной статье Особенной части УК РФ, предусматривается определенный вид (виды) и размер уголовного наказания, которое может быть назначено за преступление). Статья 15 УК РФ посвящена классификации преступлений по степени их общественной опасности. В качестве определителя общественной опасности преступлений здесь используется строгость наказания, которое может быть назначено за то или иное преступление.

Называются четыре категории преступлений:

- преступления небольшой тяжести, за которое может быть назначено максимальное наказание не более двух лет лишения свободы;
- преступления средней тяжести, за которые может быть назначено наказание не более пяти лет лишения свободы;
- тяжкие преступления, за которые может быть назначено наказание не более десяти лет лишения свободы;
- особо тяжкие преступления, за которые может быть назначено наказание более десяти лет лишения свободы.

Значение классификации преступлений заключается в следующем:

- позволяет решать ряд важных проблем уголовно-процессуального характера (о подсудности, подсудности, сроках и порядке произ-

водства по делам о преступлениях разных категорий); уголовно-исполнительного (о содержании и объеме исправительного воздействия); криминологического (о классификации преступников); проблем уголовной статистики;

— в уголовном праве на основе единой классификации преступлений построены институты назначения наказания (глава 10), освобождения от уголовной ответственности и наказания (глава 11 и 12), судимости (ст. 86) и др.

— классификация преступлений предопределяет вид и размер наказания, которое может быть предусмотрено за криминализируемое деяние;

— облегчается процесс создания лаконичных и емких уголовно-правовых норм, а также ясных и удобных для применения актов об амнистии.

4. Основание уголовной ответственности

В соответствии со ст. 8 УК РФ, основанием уголовной ответственности является совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного УК РФ. Другими словами, состав преступления — единственное основание уголовной ответственности.

Состав преступления — это совокупность объективных и субъективных элементов, которые в соответствии с определенной статьей УК РФ характеризуют деяние в качестве преступления. К объективным элементам состава преступления относятся объект и объективная сторона преступления.

Под объектом имеется в виду определенный интерес, определенное благо, которое охраняется уголовным законом и на которое посягает преступление. Объектов уголовно-правовой охраны множество, но это множество можно классифицировать по признаку степени общности охраняемых отдельными статьями УК РФ благ, интересов. В частности, различаются следующие объекты: общий — вся совокупность благ, поставленных под защиту всех уголовно-правовых норм:

— родовый — группа сходных благ, интересов, поставленных под защиту статей УК РФ, сосредоточенных в одном из разделов кодекса (например, в разделе VII УК РФ «Преступления против личности» сосредоточены статьи, созданные для защиты важнейших, то есть, конституционных, прав человека и гражданина);

— видовой объект — еще более сходная группа благ, интересов, которые поставлены под защиту статей УК РФ, сосредоточенных в определенной главе определенного раздела УК РФ (например, в главе 16 VII раздела УК РФ сосредоточены статьи, призванные охранять жизнь и здоровье человека);

— непосредственный объект — это тот конкретный интерес (благо), который должен защищаться конкретной уголовно-правовой нормой или рядом норм УК РФ. Например, ст. 205 УК РФ, создана для защиты одного блага — общественной безопасности (непосредственный объект); между тем ст. 158, 159, 160, 161, 162 и др. призваны защищать тоже одно

благо — право собственности, независимо от ее форм, однако, от различных видов нападения.

Объективная сторона — это внешняя сторона преступления. Прежде всего следует иметь в виду, что преступление может выражаться только в виде действия или бездействия. Большинство составов предусматривают ответственность за совершение действий, то есть активное поведение (например, кража, разбой, клевета). Однако многие статьи устанавливают ответственность за преступное бездействие (например, халатность, неоказание помощи больному, оставление в опасности). В некоторых статьях УК РФ предусматривается ответственность как за действие, так и за бездействие (например, убийство, мошенничество, воспрепятствование законной предпринимательской и иной деятельности).

Действие может выражаться в телодвижении, произнесении слов, изготовлении документа и т. п.

За бездействие могут отвечать только те, кто обязан был действовать в определенный момент определенным образом, к чему его обязывает закон (в соответствии с законом о семье, родители обязаны заботиться о своих несовершеннолетних детях), профессиональная деятельность (пожарный обязан спасать от огня не только материальные ценности, но и людей, и не может ссылаться на то, что в зоне бедствия была высокая температура), предшествующее поведение (если кто-то согласился сопроводить через проезжую часть слепого, он обязан выполнить принятое на себя обязательство до конца, в противном случае должен нести уголовную ответственность за оставленного человека в опасности).

Кроме деяния, при конструировании некоторых составов преступлений законодатель включает в объективную сторону так же последствия, которые могут выражаться в причинении смерти, вреда здоровью, имущественного, политического, морального вреда. Если последствия деяния включены в объективную сторону состава преступления, такой состав именуется материальным. В этом случае преступление следует считать оконченным с момента наступления общественно опасных последствий.

В конструкции других составов законодатель последствия не включает, и преступление следует считать окончательным с момента совершения общественно опасного деяния, независимо от наступления или ненаступления общественно опасных последствий. Такие составы именуются формальными. Например, в соответствии со ст. 162 УК РФ, разбоем признается нападение с целью завладения чужим имуществом, сопряженное с насилием, опасным для жизни или здоровья, или с угрозой применения такого насилия. Разбой следует считать оконченным с момента нападения, хотя бы преступник и не сумел завладеть имуществом.

Применительно к материальным составам обязательным признаком их объективной стороны является причинная связь между деянием и его последствиями. Причинной связью будет в случае, если: деяние во времени предшествовало последствию; в деянии заключалось потенциальная

возможность наступления данного последствия; деяние было совершенно виновно.

В объективную сторону некоторых составов законодатель включает место, время, способ, обстановку, орудия преступления. Данные обстоятельства именуются факультативными признаками объективной стороны, поскольку включаются в конструкцию не всех, а лишь некоторых составов, например, в ч. 2 ст. 254 УК РФ установлена повышенная ответственность за порчу земли в зоне чрезвычайной экологической ситуации (место); в ч. 1 ст. 258 УК РФ предусматривается ответственность за незаконную охоту на территории заповедника, заказника (место); в ст. 270 УК РФ за неоказание капитаном судна помощи терпящем бедствие (обстановка); в ч. 3 ст. 331 УК РФ установлена повышенная наказуемость за совершение преступления против военной службы в военное время.

Субъектом преступления может быть только физическое лицо — человек. Юридические лица, механизмы, животные, субъектами преступления по УК РФ быть не могут.

Уголовная ответственность предусмотрена: с 14 лет — за некоторые тяжкие и особо тяжкие преступления; с 16 лет — за все другие преступления, за исключением преступлений, за которые ответственность возложена с 18 лет (например, развратные действия — ст. 135 УК РФ) или по достижении 25 лет (например, вынесение заведомо неправосудного приговора, решения или иного судебного акта — ст. 305 УК РФ).

Таким образом, одним из существенных признаков субъекта преступления является его возраст. Вторым таким признаком является вменяемость — это способность лица осознавать характер своих поступков и руководить ими. Если лицо в момент совершения общественно опасного деяния страдало каким-либо психическим заболеванием и в связи с этим не могло осознавать характер своих действий или не могло руководить ими, такое лицо по определению суда должно быть признано невменяемым и его следует освободить от уголовной ответственности.

Существуют пограничные состояния, когда виновный, страдая каким-либо психическим заболеванием, был вменяем в момент совершения преступления, однако его способность руководить своими действиями была ограничена психическим заболеванием. Подобные состояния именуемые в теории ограниченной вменяемостью, не являются основанием для освобождения от уголовной ответственности, но должны учитываться при назначении наказания и обязывают суд применить наряду с наказанием принудительные меры медицинского характера (ст. 22 УК РФ).

Для констатации невменяемости надо установить два критерия — медицинский, то есть наличие у лица какого-либо психического заболевания в момент совершения общественно опасного деяния и психологический или юридический, то есть невозможность понимать характер совершаемых им деяний или руководить ими. Данный критерий именуется юридическим в связи с тем, что только его наличие имеет юридическое значение, то есть, если лицо в момент совершения общественно

опасного деяния страдало психическим заболеванием, это само по себе не предвещает заключения о невменяемости. Только установление невозможности лица осознавать характер своего поведения или руководить им дает основание для признания лица невменяемым и только поэтому освободить его от уголовной ответственности.

В некоторых статьях УК предусматривается ответственность только для субъектов, обладающих специфическими признаками. В связи с этим принято говорить о специальном субъекте преступления, например, за преступление против военной службы уголовную ответственность могут нести только военнослужащие, за должностные преступления — должностные лица и т. д.

Под четвертым элементом состава преступления понимается его субъективная сторона. Ее составными частями являются: вина, мотивы, цели, эмоции. В ст. 24 УК РФ называются две формы вины — умысел и неосторожность. А в ст. 27 УК дается определение еще одной формы вины — двойной.

Вина считается умышленной в случаях, когда виновный осознавал общественную опасность и противоправность совершаемого деяния, предвидел возможность наступления общественно опасных последствий, желал их наступления или осознавал неизбежность их наступления (прямой умысел) или не желал, но сознательно допускал их наступление (косвенный умысел).

В соответствии со ст. 26 УК РФ, преступление признается совершенным по легкомыслию (один из видов неосторожности), если виновный, совершая общественно опасное деяние, предвидит возможность наступления общественно опасных последствий, однако легкомысленно рассчитывает на их предотвращение. Например, водитель автомобиля осуществляет обгон транспортного средства с выездом на полосу встречного движения, осознавая, что этот маневр опасен, поскольку навстречу движется транспортное средство. Водитель мог рассчитывать на свое мастерство, на мощность двигателя своего автомобиля и т. д., но этот расчет оказался легкомысленным, неосновательным, в связи с чем произошло столкновение со встречным автомобилем.

Вторым видом неосторожности является небрежность. Это такое психическое отношение виновного к деянию, при котором он не осознает общественную опасность совершаемого деяния, не предвидит возможность наступления общественно опасных последствий, хотя по обстоятельствам дела мог и должен был это предвидеть. Например, водитель автомобиля производил обгон транспортного средства с выездом на полосу встречного движения на зарытом подъеме, когда обзор встречной полосы ограничен. В результате такого нарушения происходит столкновение со встречным автомобилем.

Форму вины в каждой статье действующего УК РФ определить очень легко — в соответствии с ч. 2 ст. 24 УК РФ, деяние, совершенное только по неосторожности, признается преступлением лишь в случае, когда это специально предусмотрено соответствующей статьей Особенной части

УК. То есть, если в какой-то статье Особенной части УК при описании преступления не использованы слова «неосторожность», «по неосторожности» и т. п., это означает, что здесь предусмотрена ответственность только за умышленное преступление.

Невиновное причинение вреда. Если лицо, совершая деяние, не осознавало, не могло и не должно было осознавать общественной опасности своего деяния или не предвидело, не могло и не должно было предвидеть возможность наступления общественно опасных последствий. Кроме того, невиновно совершенным признается и деяние, совершенное лицом, которое хотя и предвидело возможность наступления общественно опасных последствий, но не могло их предотвратить по двум причинам: 1) в силу несоответствия своих психофизиологических качеств требованиям экстремальных условий; 2) в силу несоответствия нервно-психических перегрузок возникшим экстремальным условиям (ст. 28 УК РФ).

5. Обстоятельства, исключающие преступность деяния

Действующий УК РФ предусматривает шесть обстоятельств, исключающих преступность деяния и, следовательно, уголовную ответственность: необходимая оборона; причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление; физическое или психическое принуждение; обоснованный риск; исполнение приказа или распоряжения. В теории, кроме того, называют согласие потерпевшего на причинение ему вреда.

Право на необходимую оборону — одно из важнейших естественных прав человека и гражданина и именно поэтому возведено в ранг конституционного (ч. 2 ст. 45 Конституции РФ). Статья 37 УК РФ строго различает два вида необходимой обороны. В соответствии с ч. 1 названной статьи не является преступлением причинение вреда нападающему, если его нападение было сопряжено с насилием, опасным для чьей-либо жизни или непосредственной угрозой применения такого насилия.

Из этого надо сделать следующие выводы: 1) необходимая оборона — это право на отражение общественно опасного посягательства, но не обязанность. Однако, для некоторых лиц осуществление такого акта является обязанностью. Например, пограничник обязан применять насилие к любому нарушителю Государственной границы РФ; 2) необходимая оборона возможна не только для отражения преступного посягательства, но и другого общественно опасного нападения — например, нападения психически неполноценных невменяемых лиц, а также лиц, не достигших возраста уголовной ответственности; 3) необходимая оборона — это акт насилия в отношении нападающего, которое можно применять независимо от того, мог ли защищающийся прибегнуть к помощи других граждан или сотрудников правоохранительных органов; 4) против нападающего, если его деяние сопряжено с насилием, опасным для жизни защищающегося или других лиц, можно применять любые защитительные действия, применять любые орудия защиты, причинять нападающему любой вред, вплоть до причинения ему смерти.

При расследовании подобных дел доказыванию подлежат два факта: 1) имело ли место общественно опасное посягательство; 2) было ли оно сопряжено с насилием, опасным для чьей-то жизни с непосредственной угрозой применения такого насилия. Если на оба вопроса получены положительные ответы, следователь обязан прекратить уголовное дело за отсутствием в деянии состава преступления и не имеет права обсуждать вопрос о превышении пределов необходимой обороны. Другими словами, потерпевший, защищавшийся в подобной ситуации, всегда прав.

Другое дело, когда защита осуществляется против нападения, не опасного для чьей-то жизни. В этих случаях, насилие в отношении нападающего будет законным, если защищающийся не превысил пределы необходимой обороны, то есть если не совершил действий, явно не соответствующих характеру и опасности отражаемого нападения.

При оценке правомерности защиты следует оценивать: число нападавших и защищавшихся, их вооруженность, пол, возраст, время и место нападения и другие обстоятельства.

Сходным с необходимой обороной по правовой регламентации является задержание лица, совершившего преступление. При юридической оценке действий по задержанию преступника следует учитывать: опасность совершенного преступления; характер оказываемого задерживаемым сопротивления; интенсивность этого сопротивления.

Состояние крайней необходимости может возникнуть в связи с осуществлением общественно опасного посягательства; в связи с агрессивным поведением животных (если их поведением не управляет злоумышленник), действиями механизмов, стихийными силами природы, состоянием голода, жажды, переохлаждения человека и т. п.

Если при необходимой обороне вред причиняется нападающему, то при крайней необходимости — третьим лицам, то есть, тем, кто не причастен к возникшей опасности; например, при пожаре пожарные в целях локализации огня разрушают рядом стоящие строения и этим спасают от уничтожения огнем поселок; при необходимой обороне вред, причиняемый нападающему, может быть более значительным, чем тот, которым угрожал нападающий (например, правомерным будет убийство женщиной насильника для отражения его насилия), однако в состоянии крайней необходимости вред, причиняемый третьим лицам для отражения грозящей опасности, не может быть не только больше, но и даже равным вреду угрожающему. Поэтому, например убийство кого-либо для спасения чьей-то жизни не может оцениваться как правомерное.

В случаях, когда кто-либо совершает общественно опасное деяние под влиянием физического принуждения, деятель подлежит освобождению от уголовной ответственности, когда такое принуждение явилось непреодолимой силой, то есть у него не было выбора вариантов поведения. Вопрос об ответственности лиц, совершивших общественно опасное деяние под влиянием психического принуждения, может решаться по правилам крайней необходимости: если под влиянием психичес-

кого принуждения принуждаемый причинил вред, более значительный, чем тот, которым угрожали ему, деяние должно быть признано не преступным и наоборот.

Правомерность действий в условиях риска следует оценивать с учетом следующих обстоятельств: рискованное действие осуществляется для достижения общественно полезных целей; без риска такое деяние было невозможным; осуществлению рискованного деяния предшествовала тщательная подготовительная работа, учтены последние научно-технические, технологические и т. п. достижения.

Еще одним обстоятельством, исключаящим преступность деяния, является исполнение приказа или распоряжения. Жизнь общества и государства невозможна без отношений субординации, соподчиненности. Приказы, распоряжения начальников являются обязательными для подчиненных. Их неисполнение означало бы торжество хаоса, угрожающего катастрофическими для человечества последствиями.

Однако иногда исполнение приказов и распоряжений заканчивается наступлением общественно опасных последствий. В связи с этим возникают вопросы: есть ли основание для оценки деяния как преступления; кто должен нести уголовную ответственность за такое деяние — начальник, подчиненный, они оба или никто. УК РФ обязывает данные вопросы решать следующим образом: подчиненный, не осознававший незаконность исполняемого приказа, освобождается от уголовной ответственности. А отдавший такой приказ должен нести ответственность как исполнитель преступления. В случаях, когда приказ начальника был для подчиненного явно, то есть, очевидно незаконным, подчиненный должен нести уголовную ответственность как исполнитель, а начальник — как подстрекатель.

В законе не предусматривается в качестве обстоятельства, исключаящего преступность деяния, согласие потерпевшего на причинение ему вреда. В теории этот вопрос предлагается решать следующим образом. Право собственности на принадлежащее гражданину имущество (то есть право владения, пользования и распоряжения им) является абсолютным, поэтому если кто-то уничтожает или повреждает чье-то имущество с согласия собственника, причинитель освобождается от уголовной ответственности.

В то же время причинение вреда здоровью или смерти потерпевшему с его согласия не освобождает причинителя от уголовной ответственности. Именно поэтому уголовно наказуемой по УК РФ является эвтаназия (причинение смерти по просьбе потерпевшего).

6. Соучастие в преступлении

Соучастием, в соответствии со ст. 32 УК РФ следует считать умышленное участие двух или более лиц в совершении умышленного преступления.

Объективные признаки соучастия:

— соучаствовать могут как минимум два субъекта. Если один из деятелей не является субъектом преступления по возрасту (малолетний) или в силу невменяемости, второй не может быть признан виновным в совершении преступления в соучастии;

— объединение усилий для совместного совершения преступления;

— единый для всех соучастников преступный результат, для достижения которого, собственно, и объединяются усилия сообщников;

— причинная связь между действиями соучастников и исполнителя;

Субъективные признаки соучастия:

— соучастие возможно только при совершении умышленных преступлений; то есть, в неосторожных преступлениях соучастие невозможно;

— возможно только умышленное соучастие; это означает, что неосторожно соучаствовать в совершении преступления невозможно;

— соучастники объединяются в группу для достижения единой для всех цели;

— мотивы деятельности соучастников могут быть разными. Например, заказчик умышленного убийства может иметь мотив мести, а исполнитель — корыстный мотив. Но цель у них одна — лишить потерпевшего жизни.

В преступлении могут участвовать: организатор, подстрекатель, пособник, исполнитель. Организатором должен быть признан тот, кто подыскал соучастников, склонил их к совместному совершению преступления, распределил роли, снабдил группу оружием, деньгами, или руководил действиями соучастников в процессе совершения преступления.

Подстрекатель — это лицо, склонившее исполнителя к совершению преступления уговорами, угрозами и т. п.

Пособником признается тот, кто оказал исполнителю интеллектуальную помощь советами, указаниями, иной информацией или физическую помощь — предоставлением орудий, оружия, средств, устранением препятствий.

Соучастие возможно в двух формах — соисполнительства и соучастия с распределением ролей. Соисполнителями следует считать соучастников, которые совместно полностью или частично выполняют объективную сторону преступления (два вора вместе проникают в чужое жилое помещение, завладевают имуществом и перемещают его за пределы жилья). Соисполнителями следует признавать и тех соучастников, которые, хотя и не выполняют объективную сторону преступления, но по взаимной договоренности с непосредственным исполнителем страховал его, находясь вне квартиры, перемещал имущество за пределами квартиры, транспортировал его в определенное место и т. п.

Соучастием с распределением ролей признается соучастие, в совершении которого участвовали, кроме исполнителя, организатор, подстрекатель, пособник, или кто-то один из них. Если организатор, подстрекатель, пособник, помимо своих специфических действий,

участвовали в непосредственном совершении преступления, действия всех участников следует квалифицировать как соисполнительство без ссылки на ст. 33 УК РФ.

УК РФ выделяет четыре вида соучастия: без предварительного соглашения, когда к преступной деятельности исполнителя присоединяется другой преступник; с предварительным соглашением, когда в совершении преступления участвуют два и более исполнителя; организованная или устойчивая группа (в которой есть организатор, деятельность планируется, в одном составе совершается три или более преступлений, зафиксировано устойчивое распределение ролей и т. д.); преступное сообщество (его признаки названы в ст. 210 УК РФ).

7. Стадии совершения умышленного преступления

Принципиальным с точки зрения соблюдения прав и свобод граждан является положение УК РФ о том, что зарождение и обнаружение умысла на совершение преступления не является основанием уголовной ответственности.

В соответствии со ст. 29 УК РФ стадиями совершения преступления признаются приготовление к нему, покушение на него, оконченное преступление. Таким образом, преступлением считается не умысел, а деяние, свидетельствующее о реализации, объективации мысли.

Для понимания сущности стадий совершения преступления следует иметь в виду, что в каждой статье Особенной части УК сформулирован состав на стадии оконченного преступления.

В связи с этим приготовлением к преступлению является совершение деяния, не входящего в объективную сторону преступления: приискание, приспособление орудий и средств совершения преступления, подыскание соучастников, иное создание условий для совершения преступления.

Покушением на преступление считается совершение деяния, непосредственно направленного на достижение преступного результата в случаях, когда последний не был достигнут по независящим от виновного обстоятельствам.

Следует различать оконченное и неоконченное покушение. Оконченным является покушение в случаях, когда виновный выполнил все действия, необходимые для наступления общественно опасного результата. Например, виновный с целью убийства производит прицельный выстрел в потерпевшего, однако промахивается.

Неоконченным является покушение, когда виновный не смог выполнить все действия, необходимые для наступления общественно опасных последствий. Например, с целью кражи проник в квартиру, но здесь же был задержан потерпевшим.

Оконченное покушение более опасно, чем неоконченное, что следует учитывать при назначении наказания. Кроме того, надо иметь в виду, что добровольный отказ от доведения преступления до конца воз-

можен только на стадиях приготовления и неоконченного покушения — нельзя отказаться от того, что уже совершено.

По действующему УК РФ преступлением признается приготовление только к совершению тяжких и особо тяжких преступлений. Поскольку приготовление и покушение менее опасные стадии, чем стадия оконченного преступления, закон (ст. 66 УК) предусматривает понижение наказания за приготовление и покушение — за приготовление наказания не может превышать половину, а за покушение трех четвертей от максимально возможного срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК.

При приготовлении к преступлению и покушении на него, суд не может применить смертную казнь или пожизненное лишение свободы.

Наиболее опасной является стадия оконченного преступления. Ее следует констатировать, когда виновный полностью реализовал свой умысел в совершенном деянии.

8. Уголовное наказание: понятие, цели, виды

Уголовное наказание — это мера государственного принуждения, назначаемая судом за совершение преступления. Таким образом, уголовное наказание характеризуется следующими существенными признаками: 1) это мера, размер принуждения; 2) оно назначается только за совершение преступления; 3) назначить наказание может только суд; 4) назначение уголовного наказания облекается в форму обвинительного приговора суда, который выносится от имени Российской Федерации; 5) последствием назначения уголовного наказания является возникновение у осужденного судимости.

Назначение уголовного наказания возможно только после признания лица виновным судом за совершение преступления. Однако уголовная ответственность не всегда сопровождается назначением наказания. Например, в соответствии со ст. 92 УК РФ некоторые категории несовершеннолетних осужденных могут быть освобождены от наказания с применением принудительных мер воспитательного воздействия. В связи с этим уголовную ответственность нельзя отождествлять с уголовным наказанием.

В соответствии со ст. 43 УК РФ, уголовное наказание имеет следующие цели: восстановление социальной справедливости, исправление осужденного, предупреждение совершения новых преступлений.

Восстановление социальной справедливости как цель уголовного наказания означает восстановление нарушенного преступлением порядка вещей. Конечно, восстановить наказанием поправное преступлением нормальное течение жизни, вернуть все в допреступное состояние невозможно. Цель восстановления социальной справедливости и результат применения назначенного наказания никогда не совпадают. Данная цель — это идеал, к которому надо стремиться, назначая уголовное наказание, имея при этом в виду, что идеал воплотить в жизнь принципиально невозможно.

Под исправлением преступника следует понимать изменение привычных для преступника стереотипов поведения, привитие ему навыков удовлетворения актуальных потребностей легальными, общепринятыми в данном обществе, в данное время способами.

Наказание назначают также с целью предупреждения преступлений со стороны данного лица (специальное предупреждение) и со стороны других лиц, склонных к совершению преступлений (общее предупреждение).

В системе уголовных наказаний (ст. 44 УК РФ) фигурируют двенадцать их видов. Они расположены в порядке нарастания их строгости — самым мягким наказанием является штраф, самым строгим — смертная казнь.

Все наказания классифицируются по следующим признакам: 1) наказания основные, которые могут назначаться только самостоятельно, и дополнительные, которые могут назначаться только в дополнение к какому-либо основному; некоторые наказания могут назначаться в качестве и основных, и дополнительных; 2) наказания срочные и без указания срока; 3) связанные со специальным исправительным воздействием на осужденного и не связанные с ним; 4) наказания общие, которые могут назначаться любым осужденным, и специальные, которые могут назначаться только некоторым категориям осужденных; 5) наказания, сопряженные с изоляцией осужденного от общества, и не связанные с таковым.

Штраф может назначаться и как основное, и как дополнительное наказание; это наказание без указания срока, его размер выражается или в твердой денежной сумме (от 2,5 тысячи до 1 миллиона рублей), или в размере дохода осужденного за период от двух недель до пяти лет. Штраф может быть назначен с рассрочкой выплаты сроком до трех лет.

Штраф не связан с изоляцией осужденного от общества и со специальным исправительным воздействием на него. Он должен назначаться с учетом тяжести преступления, имущественного положения осужденного и его семьи. В то же время, несовершеннолетним штраф может назначаться независимо от наличия у них самостоятельного источника дохода в размере от 2,5 тысячи до 50 тысяч рублей и его выплата может быть возложена на родителей несовершеннолетнего с их согласия.

Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью может назначаться в качестве и основного, и дополнительного наказания. Оно может назначаться на срок от шести месяцев до трех лет в качестве дополнительного, и на срок от одного года до пяти лет — в качестве основного. В качестве основного наказания его можно назначать только в случаях, предусмотренных санкцией применяемой нормы, а в качестве дополнительного — также и в случаях, не предусмотренных санкцией, когда преступление виновного связано с его должностью или деятельностью. Это наказание не связано с изоляцией от общества и со специальным исправительным воздействием на осужденного.

Лишение специального воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград может быть назначено только в качестве дополнительного наказания. Оно является специальным, поскольку может быть назначено только за тяжкие и особо тяжкие преступления и лицам, имеющим звания или награды и т. д. В санкциях статей Особенной части УК РФ данное наказание не фигурирует и это значит, что оно может назначаться по усмотрению суда.

Обязательные работы могут назначаться в качестве основного наказания. Это наказание срочное. Его срок исчисляется в часах — от 60 до 240 часов. Это специальное наказание, которое не может назначаться инвалидам, беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей, военнослужащим. Наказание не сопряжено с изоляцией осужденного от общества и должно отбываться на объектах, определяемых органами местного самоуправления, в течение четырех часов в день после истечения времени основной работы.

Исправительные работы относятся к категории основных наказаний. Это наказание срочное — может назначаться на срок от двух месяцев до двух лет. Репрессивная сила этого наказания выражается также в проценте удержаний из заработка осужденного в доход государства — от 5 до 20 процентов ежемесячно. Наказание связано со специальным исправительным воздействием на осужденного — оно отбывается на каком-либо предприятии и предполагается, что исправительное воздействие на лицо будет оказывать трудовой коллектив. Преимущество данного наказания заключается в том, что виновный не лишается свободы и, следовательно, у него сохраняются социально-полезные связи с семьей, учебным заведением, друзьями и т. д. Данное наказание является специальным — оно может назначаться только лицам, не имеющим основного места работы.

Ограничение по военной службе является основным наказанием, срочным, может назначаться на срок от трех месяцев до двух лет. Это наказание специальное — может назначаться только военнослужащим-контрактникам. Оно не сопряжено с изоляцией осужденного от общества, так как отбывается по месту службы осужденного. Из его заработка производятся удержания в доход государства до 20 процентов ежемесячно. Ограничения заключаются в следующем: военнослужащему не может быть присвоено очередное воинское звание, он не может быть переведен на более высокую должность в течение срока наказания и этот срок не засчитывается в срок выслуги для присвоения очередного воинского звания.

Ограничение свободы предусматривается в качестве основного наказания. Не будучи сопряженным с изоляцией осужденного от общества, это наказание ограничивает свободу осужденного. Его сущность заключается в том, что осужденный должен работать в специальном учреждении с осуществлением за ним надзора. Наказание является срочным, его продолжительность зависит от формы вины совершенного преступления — от одного года до трех лет при осуждении за умышленное

преступление лицам, не имеющим судимости; от одного года до пяти лет за неосторожные преступления. Наказание является специальным — не может назначаться инвалидам, женщинам беременным и имеющим детей в возрасте до 14 лет, мужчинам и женщинам пенсионного возраста, военнослужащим.

Арест предусматривается в качестве основного наказания. Является срочным — совершеннолетним преступникам может назначаться на срок от одного до шести месяцев, несовершеннолетним — на срок от одного до четырех месяцев. Наказание сопряжено с лишением свободы, однако в отличие от обычного лишения свободы должно отбываться в условиях строгой изоляции.

Содержание в дисциплинарной воинской части является основным и срочным наказанием — может назначаться на срок от 2 месяцев до 2 лет. Это наказание специальное — подлежит применению только к военнослужащим, проходящим воинскую службу по призыву, и к контрактникам, не выслужившим срок службы по призыву. Наказание сопряжено со специальным исправительным воздействием на осужденного, хотя и не сопряженного с изоляцией его от общества — оно отбывается в специальной воинской части.

Лишение свободы на определенный срок — это основное срочное наказание — может назначаться сроком от двух месяцев до двадцати лет, при совокупности преступлений — до двадцати пяти лет, при совокупности приговоров — до тридцати лет. Наказание связано с физической изоляцией осужденного от общества с помещением в специальные исправительные учреждения, сопряжено со специальным исправительным воздействием на осужденного. Лишение свободы относится к общим наказаниям, поскольку может быть назначено любым категориям осужденных — женщинам и мужчинам, совершеннолетним и несовершеннолетним, рецидивистам и лицам, осужденным впервые.

Пожизненное лишение свободы предусмотрено в качестве основного и бессрочного наказания. Относится к категории специальных — может назначаться только за особо тяжкие преступления против личности и общественной безопасности. В то же время не может назначаться несовершеннолетним, женщинам, мужчинам, достигшим 65-летнего возраста к моменту вынесения приговора.

Смертная казнь фигурирует в системе наказаний, хотя не применяется в связи с мораторием. В соответствии со ст. 59 УК РФ, смертная казнь является основным наказанием, бессрочным, специальным, поскольку, как и пожизненное лишение свободы, может назначаться за совершение особо тяжких преступлений против личности, и не может назначаться тем же категориям осужденных, что и пожизненное лишение свободы.

Судимость. Одним из существенных признаков уголовного наказания является порождение у осужденного судимости. Судимость означает определенное правовое состояние лица, заключающее в общеправовых и уголовно-правовых ограничениях. Лицо, имеющее судимость, не может работать адвокатом, дознавателем, следователем, судьей. Совер-

шение умышленного преступления лицом, имеющим судимость за умышленное преступление, совершенное в совершеннолетнем возрасте, означает наличие рецидива. А рецидив являетсяотячающим наказание обстоятельством. Кроме того, при особо опасном рецидиве осужденный должен отбывать лишение свободы или в тюрьме, или в исправительной колонии особого режима.

Судимым лицо признается в течение определенного времени. В соответствии со ст. 86 УК РФ, судимость может быть погашена по истечении определенного времени с момента отбытия наказания. Величина этого срока зависит от тяжести совершенного преступления — чем более тяжким оно было, тем более длительным будет этот срок. Судимость может быть снята судом досрочно по ходатайству осужденного, если он вел себя безупречно после отбытия наказания.

Освобождение от уголовной ответственности и наказания. УК РФ предусматривает в ряде статей возможность освобождения от уголовной ответственности, а следовательно, и от уголовного наказания, а также освобождение от наказания без освобождения от уголовной ответственности.

Надо различать условия и основания освобождения от уголовной ответственности и наказания. В соответствии со ст. 75, 76 УК, виновный может быть освобожден от уголовной ответственности при наличии следующих условий: совершение преступления впервые; это преступление небольшой или средней тяжести; лицо явилось с повинной (ст. 75 УК), примирилось с потерпевшим, возместило причиненный ущерб (ст. 76 УК).

Основанием такого освобождения является убежденность суда в том, что лицо исправится без привлечения к уголовной ответственности. В соответствии со ст. 78 УК РФ, лицо должно быть освобождено от уголовной ответственности, если с момента совершения преступления истекли определенные сроки, лицо не скрывалось от следствия или суда. Сроки давности зависят от тяжести совершенного преступления — чем более тяжким является преступление, тем более длительным — срок давности.

УК РФ предусматривает следующие виды освобождения от уголовного наказания: условно-досрочное, с заменой наказания более мягким, в связи с изменением обстановки, в связи с болезнью, в связи с истечением сроков давности исполнения обвинительного приговора суда (соответственно ст. 79, 80, 81-1, 82, 83 УК РФ).

Амнистия и помилование. Акт об амнистии может объявлять только Государственная Дума РФ. Акт о помиловании может принимать только Президент РФ. Амнистия может освобождать как от уголовной ответственности и назначения наказания, так и от назначенного наказания в процессе его отбывания. При этом у осужденного может быть снята судимость. Актом амнистии назначенное лицу наказание может быть смягчено или заменено другим более мягким. Актом помилования осужденный может быть: освобожден от дальнейшего отбывания наказания; назначенное наказание может быть сокращено; назначенное наказание может быть заменено более мягким; с лица может быть снята судимость.

Таким образом, Президент РФ полномочен решать только вопросы, связанные с уголовным наказанием. В то время как Государственная Дума РФ имеет право освобождать преступников не только от уголовного наказания, но и от уголовной ответственности.

Особенная часть

9. Преступления против личности

Преступления против жизни и здоровья

В зависимости от непосредственного объекта посягательства выделяют следующие группы преступлений:

- преступления против жизни (ст. 105—110)¹;
- преступления против здоровья (ст. 111—115, 118);
- преступления против телесной неприкосновенности (ст. 116, 117);
- преступления, создающие угрозу жизни и здоровью человека (ст. 119—125);

Преступления против жизни

УК РФ в ч. 1 ст. 105 устанавливает уголовную ответственность за простое убийство (без отягчающих и смягчающих обстоятельств). Часть 2 ст. 105 предусматривает ответственность за квалифицированные убийства (убийства с отягчающими обстоятельствами), ст. 106, 107, 108 — убийства со смягчающими обстоятельствами (привилегированные убийства). Квалифицированные и привилегированные убийства являются специальными нормами по отношению к простому убийству и базируются на общих признаках. К преступлениям против жизни относятся также причинение смерти по неосторожности (ст. 109) и доведение до самоубийства (ст. 110), не являющиеся убийствами.

Непосредственным объектом рассматриваемых преступлений является жизнь другого человека. Начало жизни — это момент отделения плода от организма роженицы. При этом должен иметься хотя бы один из 4 признаков живорождения: сердцебиение, сокращения мускулатуры, пульсация пуповины, дыхание.

Смерть человека констатируется при наличии признаков смерти мозга или биологической смерти.

Смерть мозга проявляется развитием необратимых изменений в головном мозге.

Биологическая смерть выражается посмертными изменениями во всех органах и системах организма, которые носят постоянный, необратимый, трупный характер.

Как правило деяние совершается в форме активных действий (нанесение ударов, производство выстрелов, отравление ядом). Возможно совершение преступлений и путем бездействия. (мать перестает кормить новорожденного, который впоследствии умирает от истощения).

¹ Здесь и далее имеются в виду статьи действующего Уголовного кодекса РФ.

Преступления окончены с момента наступления смерти. Если по не зависящим от преступника обстоятельствам смерть не наступила (преступник промахнулся при выстреле), имеет место покушение на убийство.

Обязательным признаком объективной стороны является причинно-следственная связь между деянием виновного и наступившей смертью. Например, причинно-следственная связь имеет место, если потерпевший умирает от прицельного выстрела в сердце произведенного обвиняемым. В то же время причинно-следственная связь будет отсутствовать если потерпевший умирает не от причиненных ему повреждений, а, например, в результате ошибки врача, оперирующего полученные повреждения.

Объективная сторона доведения до самоубийства (ст. 110) состоит в высказывании угроз, жестоком обращении (систематическом нанесении побоев, истязаниях и т. п.), систематическом унижении чести и достоинства потерпевшего. Данное преступление окончено с момента покушения потерпевшего на самоубийство.

Субъект убийства — вменяемое физическое лицо, достигшее на момент совершения возраста уголовной ответственности: по ч. 1, 2 ст. 105 — 14 лет, по ст. 106—110 — 16 лет.

По ст. 106 субъектом является женщина, находящаяся после родов в состоянии ограниченной вменяемости.

Субъектом преступления по ч. 2 ст. 109 является лицо, которое в силу профессиональных обязанностей должно было обеспечить безопасность других лиц.

Субъективная сторона всех убийств и доведения до самоубийства характеризуется виной в форме прямого или косвенного умысла. Прямой умысел имеет место, если виновный осознает общественную опасность своих действий, предвидит возможность или неизбежность наступления смерти потерпевшего и желает ее наступления (например, выстрел с близкого расстояния в голову свидетельствует о том, что виновный предвидит неизбежность наступления смерти).

При косвенном умысле виновный осознает общественную опасность своих действий, предвидит возможность наступления смерти потерпевшего, но относится к этому безразлично, либо допускает наступление смерти. (Например, потерпевшего в бессознательном или связанном состоянии бросают в снег, в результате чего, последний умирает от переохлаждения).

Субъективная сторона причинения смерти по неосторожности (ст. 109) характеризуется неосторожным отношением к последствиям в виде легкомыслия или небрежности.

Обязательным признаком субъективной стороны по ст. 107 является аффект, вызванный противоправными действиями потерпевшего.

Преступления против здоровья

Непосредственным объектом рассматриваемой группы преступлений выступает здоровье другого человека.

Объективную сторону образуют деяние, направленное на причинение вреда здоровью другого человека, последствия в виде вреда здоровью

и причинно-следственная связь между деянием виновного и наступившим вредом.

В зависимости от тяжести наступивших последствий различают тяжкий, средней тяжести и легкий вред здоровью.

Тяжкий вред здоровью образуют 2 группы повреждений:

Повреждения опасные для жизни в момент причинения и без оперативного медицинского вмешательства способные повлечь смерть человека.

Повреждения, не опасные для жизни в момент причинения, но относящиеся к тяжким по последствиям.

К первой группе повреждений относятся проникающие ранения грудной клетки, брюшной полости, повреждения крупных кровеносных сосудов, переломы основания черепа, шейных отделов спинного мозга, массивная кровопотеря, обширные ожоги и т.п.

Ко второй группе повреждений относятся:

потеря зрения (до остроты зрения 0, 04% и ниже);

потеря речи (утрата способности произносить членораздельные звуки);

потеря слуха (неспособность слышать разговорную речь на расстоянии 3—5 см. от ушной раковины);

потеря органа (руки, кисти руки, ноги, ступни, глаза, языка и т. п.);

утрата органом его функций (паралич конечностей, слепота на 1 глаз и т. п.);

прерывание беременности, независимо от ее сроков;

психическое расстройство, заболевание наркоманией либо токсикоманией;

неизгладимое обезображивание лица (шрамы, ожоги не могут быть устранены иначе как хирургическим путем);

значительная стойкая утрата трудоспособности не менее чем на одну треть;

полная утрата профессиональной трудоспособности (например утрата пальца руки пианистом).

Тяжкий вред здоровью является обязательным признаком объективной стороны преступлений, предусмотренных ст. ст. 111, 113, 114, 118.

Средней тяжести вред здоровью характеризуется повреждениями, не опасными для жизни в момент причинения, не повлекших последствий, указанных для тяжкого вреда здоровью, вызвавших длительное расстройство здоровья (свыше 21 дня) либо значительную стойкую утрату общей трудоспособности от 10 до 30%.

Средней тяжести вред здоровью является обязательным признаком составов преступлений, предусмотренных ст. ст. 112, 113, 114.

Легкий вред здоровью характеризуется кратковременным расстройством здоровья (до 21 дня) либо незначительной стойкой утратой общей трудоспособности (до 10%). Легкий вред здоровью является обязательным признаком состава преступления, предусмотренного ст. 115.

Обязательным признаком объективной стороны состава преступления, предусмотренного ст. 114 является обстановка его совершения: виновный причиняет тяжкий или средней тяжести вред здоровью при превышении пределов необходимой обороны или мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление.

Субъектом преступлений против здоровья является вменяемое физическое лицо, достигшее на момент совершения преступления по ст. 111, 112 — 14 лет, по остальным составам — 16 лет.

Субъективная сторона преступлений, предусмотренных ст. 111, 112, 113, 114 характеризуется виной в форме прямого или косвенного умысла. Кроме того, по ст. 113 обязательным признаком субъективной стороны является наличие у виновного состояния сильного душевного волнения (аффекта), вызванного противоправными действиями потерпевшего.

Статья 118 предусматривает причинение тяжкого вреда здоровью по неосторожности.

Субъектом преступлений против здоровья выступает вменяемое физическое лицо, достигшее по ст. 111 и 112 возраста 14 лет, по остальным преступлениям — с 16 лет.

Часть 2 ст. 118 предусматривает уголовную ответственность специального субъекта: лица, которое в силу профессиональных обязанностей должно было обеспечить безопасность других лиц.

Преступления против телесной неприкосновенности

Преступлениями против телесной неприкосновенности являются побои (ст. 116) и истязание (ст. 117).

В отличие от рассмотренных ранее преступлений, побои и истязания не влекут причинения вреда здоровью, непосредственным объектом данных преступлений выступает право личности на телесную неприкосновенность.

Объективная сторона выражается, как правило, в форме активного действия — нанесение ударов, иными насильственными действиями, причинившими потерпевшему физическую боль, например, заламывание рук (побои), либо систематическим совершением указанных действий (истязание). Систематичность представляет собой совершение деяния неоднократно в течении короткого промежутка времени, например, ежедневное нанесение побоев потерпевшему квалифицируется как истязание. Составы данных преступлений формальные. Преступление окончено с момента совершения перечисленных действий. Если в ходе побоев или истязания, потерпевшему причиняется вред здоровью, квалификация осуществляется по соответствующей части ст. 111, 112 или 115.

Субъективная сторона преступлений, предусмотренных ст. 116, 117 характеризуется виной в форме прямого умысла.

Возраст уголовной ответственности — с 16 лет.

Преступления, создающие угрозу жизни и здоровью человека

Непосредственным объектом рассматриваемой группы преступлений являются общественные отношения, направленные на охрану жизни и здоровья.

Некоторые составы преступлений предусматривают специальные признаки потерпевшего. По ч. 2 ст. 120 потерпевшим является лицо, находящееся в беспомощном состоянии, по ч. 2 ст. 121 — несовершеннолетний.

Объективную сторону образуют как активные действия, указанные в диспозиции, так и бездействие.

Путем активных действий совершаются: угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью (ст. 119), принуждение к трансплантации органов, сопряженное с насилием или угрозами его применения (ст. 120), заражение другого лица венерической болезнью (ст. 121), заражение ВИЧ-инфекцией (ст. 122), незаконное производство аборта (ст. 123).

Путем бездействия совершаются неоказание помощи больному (ст. 124) и оставление в опасности (ст. 125).

Основным отличием рассматриваемой группы преступлений является то, что они не причиняют последствий в виде смерти или вреда здоровью, однако создают угрозу причинения такого вреда. Исключением составляют лишь ст. 123 и ст. 124, предусматривающие в квалифицированных составах наступление последствий в виде смерти или тяжкого вреда здоровью.

Субъект рассматриваемой группы преступлений — вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Преступления, предусмотренные ч. 4 ст. 122, ст. 123, 124 и 125 устанавливают уголовную ответственность специального субъекта.

Так, уголовную ответственность за заражение ВИЧ-инфекцией по ч. 4 ст. 122 несет лицо, ненадлежащим образом выполнившее свои обязанности (медсестра не приняла мер по стерилизации хирургических инструментов). При незаконном производстве аборта (ст. 123) субъектом является лицо, не имеющее высшего медицинского образования соответствующего профиля, по ст. 124 «Неоказание помощи больному» — лицо, обязанное оказывать медицинскую помощь в соответствии с законом или по специальному правилу (сотрудники медицинских учреждений), по ст. 125 «оставление в опасности» — лицо, которое своими действиями поставило потерпевшего в опасное для жизни и здоровья состояние (например, водитель, совершивший ДТП и скрывшийся с места происшествия, не оказав помощи пострадавшим).

Субъективную сторону образует умышленная форма вины. Преступления, предусмотренные ч. 3 ст. 123 и ч. 2 ст. 124 предусматривают двойную форму вины — умышленное совершение деяния сочетается с неосторожным отношением к наступившим тяжким последствиям в виде смерти или тяжкого вреда здоровью.

Преступления против свободы, чести и достоинства личности

Глава 17 включает 2 группы преступлений:

Преступления против свободы.

Преступления против чести и достоинства личности.

Преступления против свободы

Преступлениями против свободы являются:

— похищение человека, ст. 126;

— незаконное лишение свободы, ст. 127;

— торговля людьми, ст. 127¹;

— использование рабского труда, ст. 127²;

— незаконное помещение в психиатрический стационар, ст. 128.

Непосредственным объектом указанных преступлений является свобода передвижения человека.

Объективная сторона совершается путем активных действий — изъятием человека и его перемещением с последующим удержанием (ст. 126), удерживанием человека в месте лишения свободы (ст. 127), куплей-продажей человека (ст. 127¹), принуждением человека к рабскому труду (ст. 127²), помещением человека в психиатрический стационар при отсутствии оснований для недобровольной госпитализации (ст. 128).

Возраст уголовной ответственности по ст. 126 — с 14 лет, по остальным составам — с 16 лет. Статья 128 предусматривает ответственность специального субъекта — лица, которое в силу своего должностного положения принимает решение о помещении лица в психиатрический стационар.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла. Квалифицированные составы ст. 126 и 127 предусматривают корыстный мотив.

Все преступления против свободы предусматривают в квалифицированных составах наступление последствий в виде смерти или причинения вреда здоровью по неосторожности. Субъективную сторону данных составов образует двойная форма вины — умышленное совершение деяния и неосторожное отношение к дополнительно наступившим последствиям. Умышленное причинение смерти или тяжкого вреда здоровью в отношении похищенного или незаконно лишенного свободы необходимо квалифицировать по совокупности со ст. 105 или 111 УК РФ.

Преступления против чести и достоинства личности

Преступления против чести и достоинства представлены ст. 129 «Клевета» и ст. 130 «Оскорбление».

Непосредственным объектом преступлений является честь и достоинство личности.

Объективная сторона выражается в форме активных действий — распространении заведомо ложных сведений, унижающих честь и дос-

тоинство личности (ст. 129), унижение чести и достоинства другого лица в неприличной форме (нецензурная брань, плевки, унижающие жесты и т. п.) — при оскорблении. Составы этих преступлений формальные.

Возраст уголовной ответственности — с 16 лет.

Субъективная сторона — вина в форме прямого умысла.

Квалифицированные составы преступлений предусматривают совершение деяния в публичном месте, средствах массовой информации.

Преступления против половой неприкосновенности и половой свободы личности

Глава 18 включает в себя насильственные и ненасильственные преступления против половой свободы и половой неприкосновенности личности.

К насильственным преступлениям относятся изнасилование (ст. 131) и насильственные действия сексуального характера (ст. 132).

Объектом этих преступлений выступает половая неприкосновенность и половая свобода личности. Свободой полового поведения обладают лица, достигшие возраста половой зрелости. О половой неприкосновенности можно говорить применительно к лицам, не достигшим возраста половой зрелости (16 лет) и душевнобольным.

Потерпевшими по ст. 131 являются только лица женского пола, по ст. 132 — и мужчины, и женщины.

Объективную сторону по ст. 131 составляет половое сношение, а по ст. 132 любые иные, не связанные с половым сношением, формы удовлетворения половой потребности, совершенные с применением насилия, угрозой его применения либо с использованием беспомощного состояния потерпевшей.

Использование насилия по ч. 1 ст. 131 и 132 предполагает нанесение потерпевшему побоев, причинение легкого или средней тяжести вреда здоровью. Насилие или угроза его применения выступают способом преодоления сопротивления потерпевшего. Беспомощное состояние потерпевшего — неспособность оказать сопротивление насильнику в силу душевной болезни, физической беспомощности (например, при тяжелом заболевании, тяжелой степени алкогольного или наркотического опьянения).

Уголовная ответственность по ст. 131 и 132 наступает с 14 лет.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла.

Часть 3 ст. 131 и 132 предусматривает двойную форму вины — умышленное совершение деяния и неосторожное отношение к дополнительно наступившим тяжким последствиям в виде смерти, тяжкого вреда здоровью и т. п. Если же будет установлено умышленное причинение смерти или тяжкого вреда здоровью, в процессе изнасилования либо после него, квалификация осуществляется по совокупности с п. «к» ч. 2 ст. 105 или соответствующей части ст. 111.

К ненасильственным преступлениям против половой неприкосновенности и половой свободы относятся:

- понуждение к действиям сексуального характера (ст. 133);
- половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста (ст. 134);
- развратные действия (ст. 135).

Непосредственным объектом преступления по ст. 133 — половая неприкосновенность и половая свобода, а по ст. 134, 135 — интересы нормального полового и нравственного развития подростка. Потерпевшими по ст. 134 и ст. 135 являются лица, не достигшие 16-летнего возраста.

Объективную сторону образует совершение полового сношения или насильственных действий, а по ст. 135 — развратные действия — половое сношение в присутствии лица, не достигшего 16-летнего возраста, демонстрация таким лицам порнографических изображений и т. п.

В отличие от ст. 131, 132, ст. 133 предусматривает в качестве способа склонения потерпевшего к половому сношению или иным действиям сексуального характера шантаж (угрозу распространения позорящих сведений), угрозу уничтожением имущества, использование материальной или иной зависимости потерпевшего.

Возраст уголовной ответственности по ст. 133 — 16 лет, по ст. 134, 135 — 18 лет.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла.

Преступления против конституционных прав и свобод человека и гражданина

Глава 19 включает в себя следующие группы преступлений:

преступления, нарушающие равенство прав и свобод граждан (ст. 136, 145);

преступления, нарушающие неприкосновенность частной жизни (ст. 137—139);

преступления, посягающие на конституционные права и свободы граждан (ст. 140, 143, 144, 145¹, 146—149);

преступления против избирательных прав граждан (ст. 141, 141¹, 142, 142¹).

Преступления против конституционных прав и свобод совершаются как правило путем совершения активных действий, нарушающих права и свободы граждан: незаконное собирание сведений о частной жизни (ст. 137), просмотр личной корреспонденции, прослушивание телефонных переговоров граждан (ст. 138), нарушение неприкосновенности жилища (ст. 139). Ряд преступлений может совершаться путем бездействия как, например, при невыплате заработной платы (ст. 145¹). Некоторые преступления могут совершаться как действием, так и бездействием. К таким преступлениям относятся, например, нарушение прав и свобод человека и гражданина (ст. 136), отказ в предоставлении гражданину информации (ст. 140).

По конструкции большинство составов преступлений формальные. Квалифицированные составы ст. 143 (нарушение правил охраны труда) и ст. 145¹ (невыплата заработной платы) предусматривают по объективной стороне наступление тяжких последствий.

Субъект преступлений — вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста. Ряд составов предусматривает ответственность специального субъекта, как правило им является лицо, которое совершает действия, нарушающие права и свободы граждан с использованием своего служебного положения (ч. 2 ст. 136, ч. 2 ст. 137, ч. 2 ст. 138 и т. д.).

Субъективная сторона — вина в форме прямого умысла.

Преступления, предусмотренные ч. 2 ст. 143 и ч. 2 ст. 145¹ предусматривают двойную форму вины.

Преступления против семьи и несовершеннолетних

В зависимости от непосредственного объекта преступления против семьи и несовершеннолетних образуют следующие группы:

- преступления, посягающие на нормальное нравственное развитие несовершеннолетних (ст. 150, 151);
- преступления, посягающие на семейные устои (ст. 153—157).

Преступления, посягающие на нормальное нравственное развитие несовершеннолетних

Непосредственным объектом преступлений, предусмотренных ст. 150, 151, выступают общественные отношения, направленные на нормальное развитие и воспитание ребенка.

Объективную сторону образуют активные действия, направленные на вовлечение подростка в совершение преступления (ст. 150) или в антиобщественные действия (ст. 151). Вовлечение осуществляется различными способами — угрозами, обманом, угрозами и т. п.

Преступление окончено по ст. 150 — с момента совершения действий по вовлечению в совершение преступления, а по ст. 151 — при совершении подростком антиобщественных действий (употребление алкоголя, одурманивающих веществ, бродяжничество) два и более раз в течении одного месяца.

Субъектом является лицо, достигшее 18-летнего возраста.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла.

Преступления, посягающие на целостность семьи

К данной группе относятся:

- подмена ребенка (ст. 153);
- незаконное усыновление (удочерение) (ст. 154);
- разглашение тайны усыновления (удочерения) (ст. 155);
- неисполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего;
- злостное уклонение от уплаты средств на содержание детей или нетрудоспособных родителей (ст. 157).

Объектом указанных преступлений являются общественные отношения, направленные на сохранение целостности семьи, соблюдение прав и обязанностей ее членов. Дополнительным объектом по ст. 156 является телесная неприкосновенность, свобода, честь и достоинство ребенка.

Объективную сторону образует, как правило, совершение активных действий: подмена одного ребенка другим (ст. 153), оформление документов по незаконному усыновлению (ст. 154), сообщение сведений о тайне усыновления посторонним лицам (ст. 155).

По ст. 156 деяние может быть как в форме действия, так и бездействия. Например, в форме действия преступление совершается в тех случаях, когда родители наносят ребенку побои в «воспитательных целях». Если же родители перестают кормить ребенка — имеет место бездействие.

Субъектом преступлений является вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

По ст. 156 предусмотрена уголовная ответственность родителей, воспитателей или иных лиц, несущих обязанности по воспитанию ребенка, а по ст. 157 — родителей или детей, обязанных по решению суда уплачивать алименты.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла.

Обязательным признаком субъективной стороны по ст. 153 является корыстный или иной низменный мотив (зависть, ненависть).

10. Преступления в сфере экономики

Преступления против собственности

Все преступления против собственности можно разделить на хищения, иные корыстные преступления, преступления, сопряженные с повреждением или уничтожением чужого имущества.

Хищения

К хищениям относятся кража (ст. 158), мошенничество (ст. 159), присвоение и растрата (ст. 160), грабеж (ст. 161), разбой (ст. 162), хищение предметов, имеющих особую ценность (ст. 164).

Объектом всех хищений является право собственности. Предметом выступает чужое имущество, то есть имущество, на которое у виновного нет законных прав. Не могут быть предметом хищения предметы и вещества, изъятые или ограниченные в свободном обороте (оружие, наркотики и т. п.), а также документы, штампы, печати, марки акцизного сбора. Неправомерное завладение этими предметами квалифицируется по ст. 221, 226, 229, 325.

Предметом хищения по ст. 164 выступают вещи, представляющие особую историческую, научную, художественную или культурную ценность (произведение живописи, скульптуры, исторические реликвии и т. п.).

Объективную сторону хищений образует деяние в форме противоправного и безвозмездного изъятия чужого имущества, его последующего обращения в пользу виновного или третьих лиц. Обязательным признаком является наступление последствий, в виде имущественного ущерба собственнику или иному владельцу имущества.

Противоправность означает изъятие имущества, совершенное вопреки воле владельца или без его ведома.

Безвозмездность предполагает, что за изъятое имущество владельцем не получает возмещения в денежной или иной форме.

В зависимости от способа совершения хищения различают:

- тайное хищение (кража, ст. 158);
- хищение путем обмана (мошенничество, ст. 159);
- присвоение или растрату вверенного виновному имущества (ст. 160);
- открытое хищение (грабеж, ст. 161);
- нападение с целью хищения (разбой, ст. 162).

Сходны по объективной стороне насильственный грабеж (п. «г» ч. 2 ст. 161) и разбой (ст. 162). Разграничение между ними проводится по характеру насилия. В отличие от разбоя, при насильственном грабеже насилие не опасно для жизни и здоровья (ограничивается нанесением побоев, отталкиванием потерпевшего и т. п.).

Хищения окончены с момента, когда виновный имеет возможность распорядиться похищенным имуществом по своему усмотрению. Исключение составляет разбой, который окончен с момента нападения на потерпевшего, независимо от того удалось ли виновному изъять имущество.

Возраст уголовной ответственности по ст. 158, 161, 162 — с 14 лет. По остальным преступлениям — с 16 лет.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла и корыстным мотивом, то есть желанием получить материальную выгоду или избежать материальных затрат.

Иные корыстные преступления

К данной группе относятся:

- вымогательство, ст. 163;
- причинение имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием, ст. 165;
- угон, ст. 166.

Объектом данных преступлений выступает право собственности. Предмет — чужое имущество, а по ст. 166 — автомобиль или иное транспортное средство.

Объективную сторону образуют активные действия, направленные на завладение имуществом.

Так, объективную сторону вымогательства образуют действия, направленные на устрашение, запугивание потерпевшего для того, чтобы последний передал свое имущество или права на него преступникам. В отличие, например, от разбоя, требования о передаче имущества обращены в будущее, а самого изъятия имущества не происходит.

По ст. 165 причинение имущественного ущерба совершается без изъятия имущества, ущерб в таком случае составляет упущенная выгода владельца. Например, билетер продает билеты в кинотеатр, но деньги в кассу не сдает.

При угоне, ст. 166, преступники не имеют цели хищения. Как правило, угон имеет место при временном «заимствовании» транспортного средства без ведома, либо вопреки воле его владельца.

Возраст уголовной ответственности по ст. 163, 166 — 14 лет, по ст. 165 — с 16 лет.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Преступления, сопряженные с уничтожением чужого имущества

К данной группе преступлений относятся умышленное (ст. 167) или неосторожное (ст. 168) уничтожение или повреждение чужого имущества.

Указанные преступления отличаются формой вины и тяжестью наступивших в результате деяния последствий. По ст. 167 уголовная ответственность наступает при причинении значительного ущерба, который оценивается в зависимости от материального состояния владельца, но в любом случае должен превышать 2500 рублей.

По ст. 168 стоимость ущерба должна превышать как минимум 250 000 рублей.

Возраст уголовной ответственности по ст. 167 — с 14 лет, по ст. 168 — с 16 лет.

Преступления в сфере экономической деятельности

Непосредственными объектами преступлений в сфере экономической деятельности выступают:

— сложившийся в обществе порядок осуществления предпринимательской деятельности (ст. 169, 170, 171, 171¹, 172, 173, 174, 174¹, 175);

— общественные отношения в финансовой сфере (ст. 185, 186, 187, 194, 198, 199);

— права и интересы кредитных организаций (ст. 176, 177, 195, 196, 197);

— общественные отношения в сфере внешнеэкономической деятельности (ст. 188, 189, 190);

— общественные отношения в сфере золотовалютного регулирования (ст. 191, 192, 193);

— права и интересы потребителей (ст. 178, 179, 180, 181, 182, 183, 184).

Ряд составов предусматривает предмет преступления: деньги, ценные бумаги при фальшивомонетничестве, ст. 186; пробирные клейма, ст. 181; ценные бумаги, ст. 185; драгоценные металлы, жемчуг, ст. 191 и т. п.

Объективную сторону преступлений образуют деяния, причиняющие вред экономическим интересам государства. Наиболее опасными из них являются воспрепятствование законной предпринимательской

деятельности (ст. 169), лжепредпринимательство (ст. 173), легализация денежных средств, полученных преступным путем (ст. 174, 174'), приобретение или сбыт имущества, добытого заведомо преступным путем (ст. 175), фальшивомонетничество (ст. 186), контрабанда (ст. 188), уклонение от уплаты налогов с организации (ст. 199).

Преступления могут совершаться как активными действиями, так и бездействием (уклонение должностного лица от регистрации предпринимательской деятельности, ст. 169).

Обязательным признаком объективной стороны в материальных составах может выступать наступление последствий в виде ущерба, задолженности, прибыли в крупном (свыше 250 тыс. рублей) или особо крупном (свыше 1 млн руб.) размере.

Субъект большинства преступлений общий. По ст. 169, 170 субъектом является должностное лицо. Также признак «использование служебного положения» имеется в ряде квалифицированных составов (ст. 174, 174', 188 и т. п.).

Субъективная сторона указанных преступлений характеризуется умышленной формой вины. Ряд составов предусматривает специальную цель. Например, цель получения кредитов, освобождения от налогов, ст. 173; цель сбыта при подделке ценных бумаг, ст. 186.

Преступления против интересов службы в коммерческих или иных организациях

Объектом указанной группы преступлений является нормальное, основанное на законе, функционирование коммерческих или иных организаций. К коммерческим относятся организации, которые имеют главной целью своей деятельности получение прибыли. К иным организациям относят некоммерческие негосударственные организации — общественные организации, потребительские кооперативы, благотворительные фонды и т. п.

Дополнительным объектом при превышении полномочий служащими частных охранных или детективных служб (ст. 203) выступает телесная неприкосновенность и здоровье человека.

Объективная сторона совершается как правило активными действиями. Только действием может совершаться превышение полномочий по ст. 203, когда виновные совершают действия, выходящие за рамки их служебных обязанностей, коммерческий подкуп, по ст. 204 совершается в форме передачи денег или иных ценностей лицу, выполняющему управленческие функции в коммерческой организации.

Злоупотребление полномочиями по ст. 201 и 202 может совершаться как действием, так и бездействием. Субъект в таких случаях может совершать или не совершать какие-либо действия, в рамках своих служебных обязанностей, в своих личных интересах.

Злоупотребление состоит в том, что лицо использует свои служебные полномочия не в интересах организации, а в своих личных целях. Например, управляющий коммерческим банком выдает крупный кредит своим знакомым.

Обязательным условием привлечения к уголовной ответственности по ст. 201 и ч. 2 ст. 203 является причинение вреда законным правам и интересам граждан, организации, государству.

Субъект преступлений: по ст. 204 субъект преступления общий, остальные составы преступлений предусматривают уголовную ответственность специального субъекта.

По ст. 201 им является лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации. Управленческие функции заключаются в руководстве персоналом или распоряжении имуществом организации.

По ст. 202 субъектом является частный нотариус или частный аудитор.

Статья 203 предусматривает ответственность сотрудников частных охранных или детективных агентств.

12. Преступления против общественной безопасности

К преступлениям против общественной безопасности (глава 24) относятся:

- преступления, посягающие на безопасность общества (ст. 205—212, 227);
- преступления против общественного порядка (ст. 213, 214);
- преступления, связанные с нарушением правил техники безопасности (ст. 215, 216—219);
- преступления, посягающие на объекты жизнеобеспечения (ст. 215¹, 215²);
- преступления, посягающие на установленные порядок обращения с опасными предметами (ст. 220—226).

Преступления, посягающие на безопасность общества

Непосредственным объектом данной группы выступает общественная безопасность, то есть состояние защищенности жизненно важных интересов государства, общества, граждан.

Дополнительными объектами квалифицированных составов могут выступать жизнь, здоровье, телесная неприкосновенность, свобода человека, право собственности.

Объективная сторона выступает в форме активных действий: совершение взрыва, поджога, беспорядочная стрельба в общественных местах при терроризме, ст. 205, захват или удержание заложников, ст. 206; ложное сообщение о готовящемся акте терроризма, ст. 207; угон воздушного судна, ст. 211; организация или участие в массовых беспорядках, ст. 212; нападение на морские (речные) суда, сопряженные с насилием при пиратстве, ст. 227.

Статьи 209, 210 предусматривают деяние в форме создания или участия соответственно в незаконном вооруженном формировании, банде и преступном сообществе (преступной организации).

Банда — это устойчивая вооруженная группа, созданная с целью нападения на граждан, организации.

Численность банды — не менее 2 человек, достигших возраста уголовной ответственности.

Вооруженность банды предполагает наличие хотя бы у одного участника банды оружия, а также осведомленность остальных участников банды о том, что это оружие может использоваться в совершаемых бандой нападениях.

Об устойчивости банды свидетельствует достаточно длительное время ее существования, стабильность ее состава, тщательная подготовка преступлений, техническая оснащенность и т. п.

В форме нападения совершаются убийства, причинение вреда здоровью, разбой, ограбления, похищения людей, незаконное лишение свободы, захваты заложника и т. п.

Незаконное вооруженное формирование (не предусмотренное законом), в отличие от банды, обладает большей численностью (минимум 7—10 человек), наличием оружия у всех участников, отсутствием цели нападения (например, участники дачного кооператива вооружившись самостоятельно несут охрану своих участков).

Преступное сообщество (преступная организация) имеет иерархическую структуру, предполагает специальную цель — совершение тяжких и особо тяжких преступлений (например, торговля оружием, наркотиками, совершение мошенничеств в особо крупных размерах и т. п.). Признак вооруженности для преступного сообщества необязателен.

Возраст уголовной ответственности по ст. 205, 206, 207 — с 14 лет, в остальных случаях — с 16 лет.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла.

Преступления против общественного порядка

К преступлениям против общественного порядка относятся хулиганство (ст. 213) и вандализм (ст. 214). Объект этих преступлений — общественный порядок, то есть установленные правила поведения в обществе. Дополнительным объектом вандализма является право собственности.

Объективная сторона характеризуется активными действиями виновных. Хулиганство образуют действия, грубо нарушающие общественный порядок, демонстрирующие явное неуважение к обществу. Грубое нарушение порядка имеет место при нецензурной брани в общественных местах, оскорбительное приставание к прохожим и т. п. Обязательным признаком уголовно-наказуемого хулиганства является использование виновным оружия или предметов, используемых в качестве оружия (бейсбольные биты, металлические прутья, кирпичи и т. п.).

Объективную сторону вандализма составляют осквернение зданий или сооружений (например, нанесение надписей, битье стекол.), порча имущества на транспорте и т. п.

Возраст уголовной ответственности по ч. 2 ст. 213 и ст. 214 — с 14 лет, по ч. 1 ст. 213 — с 16 лет.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Для хулиганства также характерен хулиганский мотив, то есть стремление своими действиями продемонстрировать пренебрежение к обществу, проявить свою удаль и т. п.

Преступления, связанные с нарушением правил техники безопасности (ст. 215, 216—219)

Непосредственным объектом данных преступлений выступают общественные отношения, обеспечивающие безопасность граждан при проведении различных работ. Дополнительным объектом — жизнь, здоровье человека, окружающая среда, имущественные отношения.

Объективной стороной преступлений выступают действия или бездействия, нарушающие установленные правила пожарной безопасности, ст. 219; безопасности на объектах атомной энергетики, ст. 215; взрывоопасных объектах, ст. 217; при работе с взрывчатыми или легковоспламеняющимися веществами, ст. 218. Уголовная ответственность наступает в случае наступления последствий в виде смерти, тяжкого вреда здоровью, крупного имущественного ущерба, радиоактивного заражения местности и т. п.

Субъект данных преступлений специальный — лицо, обязанное в силу служебных полномочий обеспечивать соблюдение соответствующих правил безопасности.

Все составы предусматривают неосторожную форму вины.

Преступления, посягающие на объекты жизнеобеспечения (ст. 215¹, 215²)

Непосредственным объектом данных преступлений выступают общественные отношения по обеспечению населения, организаций электроэнергией, газом, связью, услугами коммунально-бытового характера и т. п.

Дополнительными объектами являются жизнь, здоровье человека, имущественные отношения.

Объективная сторона состоит по ст. 215¹ в незаконном прекращении или ограничении подачи потребителям электроэнергии, газа, иных источников жизнеобеспечения. По ст. 215² объективную сторону образуют разрушение, повреждение объектов энергетики, связи, жилищного, коммунального хозяйства и т. п.

Обязательным признаком объективной стороны является наступление последствий — причинение смерти, вреда здоровью, крупный имущественный ущерб и т. п.

Субъект по ст. 215¹ специальный — лицо, выполняющее управленческие или организационно-распорядительные полномочия в организации, осуществляющей поставку потребителям электроэнергии, газоснабжение, и т. п. По ст. 215² субъект общий.

Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины.

Преступления, посягающие на установленный порядок обращения с опасными предметами (ст. 220—226)

Непосредственным объектом данных преступлений выступают общественные отношения, направленные на безопасность при обращении с оружием, боеприпасами, радиоактивными веществами.

Предметом преступлений по ст. 220 и 221 являются ядерные материалы или радиоактивные вещества. По ст. 223—226 предметом преступления являются огнестрельное оружие, его основные части, боеприпасы, взрывчатые вещества и взрывные устройства, а по ч. 2 ст. 225 — оружие массового поражения.

Объективную сторону образуют как активные действия, так и бездействия, создающие опасность неконтролируемого распространения радиоактивных веществ, оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств.

Статьи 221 и 226 предусматривают уголовную ответственность за хищение опасных предметов, совершенное в любой форме.

Статьи 220, 222, 223 предусматривают ответственность за неправомерные действия с опасными предметами и веществами: незаконное приобретение, хранение, изготовление, передачу, сбыт и т. д.

Статьи 224, 225 устанавливают ответственность за нарушение правил хранения огнестрельного оружия.

Возраст уголовной ответственности по ст. 226 предусмотрен с 14 лет, по ст. 220—225 — с 16 лет.

Кроме того, предусматривается ответственность специального субъекта в ст. 224 и 225.

По ст. 224 субъектом является лицо, имеющее право на ношение (хранение) огнестрельного оружия, и допустившее завладение оружием другими лицами.

По ст. 225 субъектом выступает лицо, на которое возложена обязанность по охране оружия.

Субъективная сторона преступлений, предусмотренных ст. 224 и 225 предусматривает неосторожную форму вины в виде небрежности. Остальные составы преступлений — умышленные.

13. Преступления против здоровья населения и общественной нравственности

К преступлениям против здоровья населения и общественной нравственности относятся:

— преступления, связанные с незаконным оборотом наркотических средств и психотропных веществ (ст. 228—233);

— преступления, связанные с незаконным оборотом сильнодействующих или ядовитых веществ (ст. 234);

— преступления, создающие угрозу здоровью населения (ст. 235—238);

— преступления, подрывающие основы морали и нравственности (ст. 239—245).

Преступления, связанные с незаконным оборотом наркотических средств или психотропных веществ

Наиболее опасными преступлениями для общества в настоящее время являются преступления, связанные с незаконным оборотом наркотических средств и психотропных веществ. Перечень наркотических средств и психотропных веществ, запрещенных или ограниченных к обороту на территории Российской Федерации, устанавливается Правительством РФ. Кроме того, запрещены к обороту аналоги наркотических средств или психотропных веществ, то есть вещества, сходные с ними по химическому составу и воздействию на организм человека.

Также постановлением Правительства РФ устанавливается перечень запрещенных к возделыванию на территории РФ наркотикосодержащих растений. К ним относятся опийный мак, конопля, кат, кока, кактусы, содержащие мескалин, грибы, содержащие псилоцибин или псилоцин, эфедра.

Объектом рассматриваемой группы преступлений является здоровье населения. Немедицинское употребление наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов вызывает наркотическую зависимость, сопутствующие наркомании заболевания (психические расстройства, гепатит, ВИЧ и т. п.), а при их длительном употреблении — смерть.

По конструкции объективной стороны преступления, связанные с незаконным оборотом наркотических средств или психотропных веществ, как правило, формальные. Преступление считается оконченным с момента совершения перечисленных в диспозиции деяний.

Квалифицирующим признаком по ст. 228, 228¹, 229 является совершение деяния в отношении наркотических средств или психотропных веществ в крупном или особо крупном размере.

В соответствии с примечанием к ст. 228 крупным размером признается количество наркотических средств или психотропных веществ признается их количество в десять и более раз, особо крупным — в пятьдесят и более раз превышающее среднюю разовую дозу. Размеры средних разовых доз определяются постановлением Правительства РФ.

Субъект преступлений — вменяемое физическое лицо, достигшее шестнадцатилетнего возраста.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла.

Статья 228 устанавливает уголовную ответственность за приобретение, хранение, перевозку, изготовление, переработка наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов.

Объективная сторона данного преступления заключается в совершении одного из указанных действий в отношении наркотических средств или психотропных веществ в крупном, а по ч. 2 ст. 228 — особо крупном размере.

Под приобретением следует понимать покупку, получение в качестве средства взаиморасчета, обмен на другие вещи, сбор дикорастущих

наркотикосодержащих растений, присвоение найденных наркотических средств или психотропных веществ.

Хранение — это действия, связанные с фактическим нахождением наркотических средств или психотропных веществ у виновного.

Перевозка — это действия, направленные на перемещение наркотических средств или психотропных веществ из одного средства в другое. Следует отличать перевозку от хранения во время поездки, когда лицо, перемещаясь в каком-либо транспорте, хранит при себе небольшую дозу наркотических средств для личного потребления.

Изготовление — это совершение действий, направленных на получение из исходного сырья готовых к употреблению наркотических средств или психотропных веществ.

Переработка — это рафинирование (очистка) или повышение концентрации наркотических средств или психотропных веществ в исходном сырье.

Субъективная сторона данного преступления характеризуется отсутствием у виновного цели сбыта наркотических средств или психотропных веществ. Как правило, ст. 228 вменяется лицам, совершающим перечисленные выше действия в целях дальнейшего личного потребления наркотических средств или психотропных веществ.

Следует отметить, что действующая редакция ст. 228 устанавливает неоправданно завышенные размеры наркотических средств или психотропных веществ, которые при отсутствии цели сбыта могут находиться у виновного. Так, если наркоман хранит для личного потребления 0,5 г героина, он не может быть привлечен к уголовной ответственности по ст. 228, поскольку такое количество героина не образует крупного размера. Предшествующая редакция ст. 228 устанавливала уголовную ответственность если количество героина превышало 0,005 г.

Такая ситуация существенно осложняет деятельность правоохранительных органов, направленную на пресечение незаконного оборота наркотиков.

В отличие от ст. 228, ст. 228¹ УК РФ предусматривает уголовную ответственность за сбыт наркотических средств, психотропных веществ, а также их производство или пересылку в целях сбыта. Для привлечения к уголовной ответственности размер наркотических средств или психотропных веществ не имеет значение и играет роль квалифицирующего признака.

Под сбытом понимаются любые формы возмездной или безвозмездной передачи указанных веществ — продажу, дарение, передачу займа и т. п. (например продавец делает инъекцию наркоману — покупателю наркотиков).

Производство — это действия, направленные на изготовление или переработку наркотических средств или психотропных веществ.

Пересылка — перемещение указанных средств в виде почтовых, багажных отправлений, курьером и т. п.

Статья 229 УК РФ устанавливает уголовную ответственность за хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных

веществ. Хищение может осуществляться любыми способами: тайным, открытым, нападением в целях хищения, присвоением или растратой, обманом.

Хищение является оконченным с момента когда виновный имеет возможность распорядиться похищенным, независимо от размера похищенных наркотиков.

Контрольные вопросы:

1. Назовите признаки, по которым уголовный закон можно отличить от других нормативных правовых актов.
2. По законам какого государства следует решать вопрос об уголовной ответственности лица, совершившего преступление в порту Турции на борту российского теплохода?
3. Чем отличается акт амнистии от акта помилования?
4. Какие виды преступлений против жизни и здоровья предусматривает УК РФ?
5. Какие виды преступлений против собственности предусматривает УК РФ?
6. Какие виды преступлений против общественной безопасности предусматривает УК РФ?
7. Раскройте признаки терроризма.
8. В чем отличие банды от незаконного вооруженного формирования?

Глава 21. УГОЛОВНЫЙ ПРОЦЕСС

1. Понятие, сущность и задачи уголовного процесса

Об уголовном процессе можно говорить как об учебной дисциплине, как о науке, и, наконец, как о процессе применения уголовного закона — деятельности по возбуждению, расследованию и рассмотрению уголовных дел. В последнем смысле уголовный процесс представляет собой разновидность государственной деятельности, имеющей своим назначением защиту прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений, уголовное преследование (изобличение лица или лиц, виновных в совершении преступления), а также защиту личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения ее прав и свобод и реабилитацию каждого, кто незаконно или необоснованно подвергся уголовному преследованию (ст. 6, ч. 1 и 3 ст. 21 УПК).

В законодательстве уголовный процесс отождествляется с уголовным судопроизводством. При этом понятие «уголовное судопроизводство» охватывает не только производство по делу в суде, но и судопроизводство с момента получения сообщения о преступлении до направления прокурором уголовного дела в суд для рассмотрения его по существу (п. 9 и 56 ст. 5 УПК).

Уголовно-процессуальная деятельность имеет свои особенности. Первая из них состоит в том, что эта деятельность осуществляется толь-

ко указанными в законе компетентными органами и должностными лицами — органом дознания, дознавателем, следователем, начальником следственного отдела, прокурором и судом. Только указанные субъекты наделяются законом правом возбуждать уголовные дела, производить следственные действия, применять меры процессуального принуждения, выдвигать обвинение, приостанавливать и прекращать производство по уголовному делу, решать другие вопросы, возникающие при расследовании и рассмотрении уголовных дел.

Уголовный процесс включает в себя также деятельность иных физических и юридических лиц: потерпевшего, его законного представителя и представителя; гражданского истца его законного представителя и представителя; подозреваемого, обвиняемого, их законных представителей и защитников; гражданского ответчика, его законного представителя и представителя; свидетеля и его адвоката, специалиста, эксперта, переводчика, понятого. Перечисленные лица наделяются широкими правами (заявлять ходатайства и отводы, участвовать в следственных действиях и др.), используя которые могут влиять на ход расследования и рассмотрения уголовных дел.

Вторая особенность уголовного процесса состоит в том, что деятельность всех его участников детально регламентируется нормами уголовно-процессуального права и протекает в установленном законом порядке, именуемом уголовно-процессуальной формой. В широком смысле под процессуальной формой понимается весь установленный законом порядок уголовного судопроизводства, а в узком — процессуальный порядок принятия отдельных решений и производства отдельных следственных и судебных действий. Элементами процессуальной формы в узком смысле являются: достаточные основания для принятия решения и производства действия, условия принятия решений и производства действий, в том числе условия применения научно-технических средств; последовательность совершения отдельных операций в рамках того или иного следственного или иного процессуального действия; правила процессуального документирования принимаемых решений, хода производимых действий и установленных при их производстве обстоятельств. Процессуальная форма является одной из важнейших гарантий обеспечения законности в деятельности органов уголовного преследования и суда. Нарушение процессуальной формы может повлечь за собой последствия от признания недопустимыми доказательств, полученных с нарушением закона, до отмены приговора.

Третья особенность уголовно-процессуальной деятельности состоит в том, что она, как правило, осуществляется в форме правоотношений. Дело в том, что при производстве по уголовному делу все государственные органы и должностные лица взаимодействуют друг с другом, а также с другими участниками уголовного процесса, и такое взаимодействие также регламентируется законом. В силу этого все общественные отношения, которые складываются при расследовании и рассмотрении уголовных дел, проявляют себя как правоотношения. Поэтому уголов-

ный процесс часто определяют как систему уголовно-процессуальных действий и систему уголовно-процессуальных правоотношений.

Наконец, четвертая особенность уголовно-процессуальной деятельности заключается в том, что она имеет свое, определенное законом, назначение (задачи): защиту прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений, уголовное преследование (изобличение лица или лиц, виновных в совершении преступления), а также защиту личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения ее прав и свобод и реабилитацию каждого, кто незаконно или необоснованно подвергся уголовному преследованию (ст. 6 УПК).

Суммируя сказанное, уголовный процесс (уголовное судопроизводство) можно определить как один из видов государственной деятельности, осуществляемой в установленном законом порядке должностными лицами органа дознания, следователем, прокурором и судом при участии граждан и организаций, путем возбуждения, расследования и рассмотрения уголовных дел, и направленной на выполнение задач, предусмотренных ст. 6 УПК.

2. Стадии уголовного процесса

Закон разделяет все уголовное судопроизводство на две части — досудебное производство и судебное производство. При этом под досудебным производством понимается уголовное судопроизводство с момента получения сообщения о преступлении до направления прокурором уголовного дела в суд для рассмотрения его по существу (п. 9 ст. 5), а под судебным — судебное разбирательство (судебное заседание) судов первой, апелляционной, кассационной и надзорной инстанций (п. 48, 50—53 ст. 5 УПК, части третья и четвертая УПК).

Наряду с досудебным и судебным производством в УПК говорится о стадиях уголовного процесса. Под стадиями процесса понимаются этапы (части) уголовно-процессуальной деятельности, которые отличаются своими задачами, кругом органов и лиц, участвующих в производстве по делу, допускаемыми законом способами собирания доказательств и итоговым процессуальным решением.

Российский уголовный процесс состоит из следующих стадий: 1) возбуждение уголовного дела; 2) предварительное расследование; 3) подготовка и назначение судебного разбирательства; 4) судебное разбирательство; 5) производство в суде второй инстанции; 6) исполнение приговора; 7) пересмотр в порядке надзора; 8) возобновление производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств).

3. Понятие, предмет, метод и система уголовно-процессуального права

Уголовно-процессуальное право представляет собой совокупность норм, регулирующих деятельность и общественные отношения, возникающие при возбуждении уголовных дел, их расследовании и рассмотрении, а также при исполнении принятых решений.

Каждая отрасль права имеет свой предмет и метод правового регулирования. Предметом уголовно-процессуального права (уголовно-процессуального регулирования) является деятельность компетентных государственных органов и должностных лиц, направленная на выполнение задач уголовного судопроизводства, а также деятельность других лиц и организаций, вовлекаемых в орбиту уголовного процесса. В той части, в которой деятельность государственных органов и их должностных лиц протекает во взаимодействии между ними, а также во взаимодействии между ними и другими лицами и организациями, предметом правового регулирования являются соответствующие общественные отношения.

Соотношение между уголовно-процессуальным правом и уголовным судопроизводством (уголовным процессом) выглядит следующим образом: уголовно-процессуальное право регулирует уголовное судопроизводство (уголовный процесс).

Уголовно-процессуальное право регулирует уголовный процесс с помощью специального метода правового регулирования. Специфику метода уголовно-процессуального регулирования характеризует следующее. Ведущим способом правового воздействия в уголовно-процессуальном регулировании выступает обя́зывание (должествование), широко применяется дозволение и редко запрет. Что касается конкретных приемов воздействия, то в этом плане метод уголовно-процессуального регулирования характеризуется: 1) спецификой субъектного состава (кругом участников уголовного судопроизводства) и функций различных участников уголовного судопроизводства; 2) наличием властных полномочий у должностных лиц органов уголовного преследования и суда в сочетании с широкими правами лиц, привлекаемых к участию к производству по уголовному делу, и гарантиями прав и законных интересов данных лиц; 3) спецификой юридических фактов (преобладают действия и решения); спецификой уголовно-процессуальных санкций и ответственности (преобладают так называемые правовосстановительные санкции в виде возвращения уголовного дела следователю для производства дополнительного расследования, отмены или изменения незаконного или необоснованного решения, а также признания незаконным или необоснованным действия (бездействия) или решения соответствующего органа или должностного лица; применение штрафных санкций в виде денежного взыскания за неисполнение участниками уголовного судопроизводства процессуальных обязанностей весьма ограничено). Самым характерным приемом метода уголовно-процессуального регулирования является установление порядка производства отдельных следственных и судебных действий (процессуальная форма).

В рамках системы права уголовно-процессуальное право тесно связано с уголовным правом. Оно призвано обеспечить реализацию норм уголовного права.

Социальная ценность уголовно-процессуального права состоит в том, что данная отрасль права создает правовой порядок защиты прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступления, уголовного преследования и назначения виновным справедливого нака-

зания, освобождения их от наказания, реабилитации каждого, кто необоснованно подвергся уголовному преследованию.

4. Источники уголовно-процессуального права

«Основным» источником уголовно-процессуального права является УПК 2001 года, представляющий собой систематизированный свод правовых норм, регулирующих уголовное судопроизводство. Вместе с тем, процессуальные нормы содержатся также в Конституции РФ и международно-правовых актах. Конституция занимает ведущее место среди источников уголовно-процессуального права, так как ее нормы которой имеют высшую юридическую силу и прямое действие. В числе международно-правовых актов, содержащих уголовно-процессуальные нормы, можно назвать Конвенцию о защите прав человека и основных свобод от 4 ноября 1950 года и Протоколы к ней, Декларацию основных принципов правосудия для жертв преступлений и злоупотребления властью (принята резолюцией 40/34 Генеральной Ассамблеи ООН от 29 ноября 1985 г.) и др.

Источниками норм процессуального права являются также иные федеральные (конституционные и обычные) законы. В числе действующих федеральных конституционных законов следует назвать Федеральный конституционный закон «О судебной системе в Российской Федерации», Федеральный конституционный закон «О Конституционном Суде Российской Федерации», а среди обычных федеральных законов — федеральные законы «О прокуратуре Российской Федерации», «Об оперативно-розыскной деятельности», «О мировых судьях в Российской Федерации», «О присяжных заседателях федеральных судов общей юрисдикции в Российской Федерации», Закон РФ «О милиции» и др. Часть 2 ст. 7 УПК предусматривает приоритет УПК перед другими обычными федеральными законами. При разрешении коллизий между УПК и другими федеральными законами необходимо руководствоваться постановлением Конституционного Суда РФ по делу о проверке конституционности отдельных положений ст. 7, 15, 107, 234 и 450 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации в связи с запросом группы депутатов Государственной Думы от 29 июня 2004 года № 13-П.

К числу источников уголовно-процессуального права относятся также Указы Президента РФ. Так, например, в условиях возникшего на определенном этапе развития российского уголовно-процессуального законодательства правового вакуума Президентом РФ был принят ряд указов по вопросам уголовного судопроизводства: № 99 от 22 марта 1995 года «О продлении срока полномочий народных заседателей районных (городских) судов»; № 1763 от 31 декабря 1999 года «О гарантиях Президенту Российской Федерации, прекратившему исполнение своих полномочий, и членам его семьи» и др.

Своеобразным источником уголовно-процессуального права являются постановления Конституционного Суда РФ. Постановление Конституционного Суда, которым та или иная норма УПК РФ признается

не соответствующей Конституции РФ, имеет силу закона. Например, постановлением по делу о проверке конституционности положений ст. 125, 219, 227, 229, 236, 237, 239, 246, 254, 271, 378, 405 и 408, а также глав 35 и 39 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации в связи с запросами судов общей юрисдикции и жалобами граждан от 8 декабря 2003 года № 18-П были признаны не соответствующими Конституции РФ ч. 4 ст. 237 и ч. 9 ст. 246 УПК.

Наконец, к числу источников процессуального права могут быть отнесены и отдельные постановления Правительства РФ, определяющие: порядок возврата имущества, нажитого преступным путем, законному владельцу либо обращения его в доход государства; условия хранения, учета и передачи вещественных доказательств (п. 4 ч. 3 ст. 81, ч. 3 ст. 82 УПК).

5. Понятие и значение принципов уголовного процесса

В главе 2 УПК закреплена группа норм, получивших в законодательстве, теории и на практике название «Принципы уголовного судопроизводства». В указанной главе Кодекса закреплено 14 принципов: назначение уголовного судопроизводства (ст. 6), законность при производстве по уголовному делу (ст. 7), осуществление правосудия только судом (ст. 8), уважение чести и достоинства личности (ст. 9), неприкосновенность личности (ст. 10), охрана прав и свобод человека и гражданина в уголовном судопроизводстве (ст. 11), неприкосновенность жилища (ст. 12), тайна переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений (ст. 13), презумпция невиновности (ст. 14), состязательность (ст. 15), обеспечение подозреваемому и обвиняемому права на защиту (ст. 16), свобода оценки доказательств (ст. 17), язык уголовного судопроизводства (ст. 18), право на обжалование процессуальных действий и решений (ст. 19).

Ряд принципов уголовного судопроизводства закреплен в Конституции РФ и международно-правовых актах. Так, например, в главах 1, 2 и 7 Конституции РФ, закрепляющих соответственно основы конституционного строя, основные и свободы человека и гражданина, а также положения о судебной власти, зафиксированы следующие, не нашедшие своего отчетливого выражения в УПК, принципы: публичность деятельности органов государственной власти и должностных лиц государственных органов (ст. 2), охрана достоинства личности (ст. 21), участие граждан в управлении делами государства, включая отправление правосудия (ч. 1 и 5 ст. 32), обеспечение государственной защиты прав и свобод человека и гражданина, в том числе права гражданина защищать свои права и интересы всеми способами, не запрещенными законом (ст. 45), право обвиняемого на рассмотрение его дела судом присяжных заседателей в случаях, предусмотренных федеральным законом (ч. 2 ст. 47), обеспечение каждому гражданину права на получение квалифицированной юридической помощи (ст. 48), недопустимость повторного осуждения за одно и то же преступление (ч. 1 ст. 49), обеспечение права осужденного на пересмотр приговора вышестоящим судом (ч. 3 ст. 51), обеспечение

права потерпевших от преступлений и злоупотребления властью на доступ к правосудию (ст. 52), независимость судей и подчинение их только закону (ст. 120), неприкосновенность судей (ст. 122), открытое разбирательство дела во всех судах (ч. 1 ст. 123), осуществление судопроизводства с участием присяжных заседателей (ч. 3 ст. 123).

В п. 1 ст. 6 Конвенции о защите прав человека и основных свобод закреплен принцип, в соответствии с которым каждый имеет право при рассмотрении любого уголовного обвинения, предъявленного ему, на справедливое публичное разбирательство дела независимым и беспристрастным судом, а в ст. 13 — принцип, согласно которому каждый, чьи права и свободы, изложенные в Конвенции, нарушены, располагает эффективными средствами правовой защиты.

Нормы-принципы отличаются от других уголовно-процессуальных норм тем, что они содержат наиболее существенные правила судопроизводства и действуют, как правило, во всех стадиях уголовного судопроизводства. По содержанию принципов уголовного процесса можно судить о его демократизме и уровне защищенности прав и свобод человека и гражданина в государстве. Принципы называют основными правовыми положениями, так как они являются основой (базой) для всех остальных уголовно-процессуальных норм — частные нормы не должны противоречить нормам-принципам. Принципы называют также руководящими правовыми положениями, подразумевая, что ими должны неуклонно руководствоваться как субъекты уголовного процесса, так и законодатель (например, при принятии новой нормы).

Принципы уголовного процесса — это правовые положения, которые подлежат неуклонному исполнению. Нарушение принципа уголовного процесса может повлечь отмену состоявшихся судебных решений.

6. Понятие субъектов (участников) уголовного процесса и их классификация

Под участниками уголовного судопроизводства понимаются все государственные органы и их должностные лица, а также все иные физические и юридические лица, наделенные УПК соответствующим процессуальным статусом и полномочиями, принимающие участие в производстве по уголовному делу.

В УПК (главы 5—8) все участники уголовного процесса разбиты на 4 группы: 1) суд; 2) участники уголовного судопроизводства со стороны обвинения: прокурор, следователь, начальник следственного отдела, орган дознания, дознаватель, частный обвинитель, потерпевший, гражданский истец, законные представители и представители потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя; 3) участники уголовного судопроизводства со стороны защиты: подозреваемый, обвиняемый, законные представители несовершеннолетнего подозреваемого и обвиняемого, защитник; гражданский ответчик, его представитель и представитель; 4) иные участники уголовного судопроизводства: свидетель, эксперт, специалист, переводчик, понятой.

С учетом принципа состязательности уголовного судопроизводства все участники уголовного процесса в зависимости осуществляемой ими функции все участники разбиты законодателем на 2 группы: суд — участник уголовного процесса, осуществляющий функцию правосудия (п. 48 ст. 5, ст. 8 УПК) и стороны — участники уголовного судопроизводства, выполняющие на основе состязательности функцию обвинения (уголовного преследования) или функцию защиты от обвинения (п. 45 — 47 ст. 5, ст. 15 УПК). Что касается таких участников уголовного процесса, как свидетель, эксперт, специалист, переводчик и понятой, то их назначение в уголовном судопроизводстве состоит в оказании содействия суду и сторонам в выполнении возложенных на них функций. В зависимости от включения в ту или иную группу, законодатель наделяет участника соответствующими полномочиями (правами и обязанностями). Так, например, обязанность осуществления уголовного преследования, доказывания обвинения и опровержения доводов, приводимых в защиту подозреваемого или обвиняемого, возлагается на сторону обвинения (ч. 1 ст. 14, ст. 21 УПК), полномочие признать лицо виновным в совершении преступления и назначить ему наказание предоставлено только суду (ст. 8, ч. 1 ст. 29 УПК).

В уголовном судопроизводстве участвуют и иные лица, не включенные законодателем ни в одну из 4 групп, а именно: близкие лица (п. 3 ст. 5, ч. 3 ст. 11), адвокат, приглашенный свидетелем для оказания юридической помощи (п. 6 ч. 4 ст. 56, 189), секретарь судебного заседания (ст. 68, 245); представитель учреждения, исполняющего наказание, и представитель компетентного органа, по представлению которого разрешается вопрос, связанный с исполнением наказания (ч. 1 и 2 ст. 399 УПК) и др. Их назначение в уголовном судопроизводстве различно: оказание содействия суду и сторонам в осуществлении их функций, оказание юридической помощи свидетелю и др.

7. Понятие, сущность, задачи и значение стадии возбуждения уголовного дела

Возбуждение уголовного дела является первой по счету стадией уголовного судопроизводства. Сущность данной стадии состоит в одновременном и законном реагировании следователем, органом дознания и прокурором на каждое сообщение о совершенном либо готовящемся преступлении путем проверки поступившего сообщения и принятия одного из трех решений: о возбуждении уголовного дела; об отказе в возбуждении уголовного дела; о передаче сообщения по подследственности либо в суд.

Задачи деятельности следователя, органа дознания, дознавателя и прокурора в стадии возбуждения уголовного дела обусловлены общими задачами уголовного судопроизводства, предусмотренными ст. 6 УПК. Конкретными задачами являются: 1) установление наличия или отсутствия оснований для возбуждения уголовного дела (ч. 2 ст. 140 УПК); 2) установление наличия или отсутствия оснований для отказа в возбуждении уголовного дела, предусмотренных ст. 24 УПК.

Правовое значение акта возбуждения уголовного дела состоит в том, что он открывает возможность для производства всех без исключения следственных действий и применения предусмотренных главами 12—14 УПК мер процессуального принуждения. С момента возбуждения уголовного дела начинается отсчет установленных законом (ч. 1 ст. 162, ч. 3 ст. 223 УПК) сроков дознания и предварительного следствия.

8. Органы и должностные лица, имеющие право возбуждать уголовные дела

Закон наделяет правом возбудить уголовное дело орган дознания, дознавателя, следователя, начальника следственного отдела и прокурора. Наиболее широкой компетенцией по возбуждению уголовных дел наделен прокурор (прокурор района, его заместитель, приравненный к ним прокурор и вышестоящий прокурор). Прокурор в пределах своей компетенции вправе лично возбудить уголовное дело о любом преступлении. Решение органа дознания, дознавателя, следователя и начальника следственного отдела о возбуждении уголовного дела приобретает юридическую силу только после того, как прокурор даст письменное согласие на возбуждение уголовного дела (ч. 1 и 4 ст. 146 УПК).

9. Поводы и основания для возбуждения уголовного дела

Уголовное дело может быть возбуждено только при наличии законного повода, достаточных оснований и отсутствии обстоятельств, именуемых в ст. 24 УПК основаниями для отказа в возбуждении уголовного дела.

Поводами для возбуждения уголовного дела служат: 1) заявление о преступлении; 2) явка с повинной; 3) сообщение о совершенном или готовящемся преступлении, полученное из других источников. По делам о преступлениях, преследуемых в частном и частно-публичном порядке, заявление о преступлении признается законным поводом, если оно исходит от потерпевшего, его законного представителя или близкого родственника (п. 43 ст. 5, ч. 1 ст. 140, ч. 2 и 3 ст. 20, ч. 1 и 2 ст. 318 УПК).

Основанием для возбуждения уголовного дела является наличие достаточных данных, указывающих на признаки преступления (ч. 2 ст. 140 УПК). Для того, чтобы возбудить уголовное дело, не требуется устанавливать все признаки состава преступления. Для принятия решения о возбуждении уголовного дела необходима такая совокупность данных (доказательств), которая позволяет сделать обоснованный вывод о реальности преступного деяния и наличии в данном деянии отдельных признаков преступления, в частности, его объективной стороны.

10. Порядок рассмотрения сообщений о преступлениях, возбуждения и отказа в возбуждении уголовного дела

Закон обязывает дознавателя, орган дознания, следователя и прокурора принять и проверить в установленные сроки сообщение о любом совершенном или готовящемся преступлении и пределах своей компетенции принять по нему соответствующее решение. Принятие и оформ-

вление сообщений о преступлениях осуществляется в соответствии с требованиями ст. 141—143 УПК и ведомственных нормативных актов.

Проверка поступившего сообщения о преступлении проводится в необходимых случаях с целью установления наличия достаточных оснований для возбуждения уголовного дела и отсутствия оснований для отказа в возбуждении уголовного дела, предусмотренных ст. 24 УПК. Проверка может производиться следующими способами: 1) путем проведения следственных действий по закреплению следов преступления и установлению лица, его совершившего, — осмотра места происшествия, освидетельствования и назначения экспертизы; 2) путем требования о производстве документальных проверок, ревизий и привлечения к их участию специалистов; 3) путем истребования необходимых документов, материалов, статистических и иных сведений; 4) путем получения (запроса) заключения специалиста; 5) путем получения объяснений от очевидцев деяния, по поводу которого осуществляется проверка, и иных должностных лиц и граждан. Органы дознания вправе также проводить оперативно-розыскных мероприятий, а сотрудники милиции — осмотр помещений, предусмотренный п. 25 ст. 11 Закона РФ «О милиции». По результатам рассмотрения и проверки сообщения о преступлении принимается одно из следующих решений: 1) о возбуждении уголовного дела; 2) об отказе в возбуждении уголовного дела; 3) о передаче сообщения по подследственности, а по уголовным делам частного обвинения — в суд.

Решение о возбуждении уголовного дела принимается при достаточных данных, указывающих на признаки преступления, и отсутствии оснований для отказа в возбуждении уголовного дела и оформляется постановлением. Постановление о возбуждении уголовного дела, вынесенное следователем, начальником следственного отдела, органом дознания или дознавателем, вместе с материалами проверки незамедлительно направляется прокурору. Прокурор, изучив постановление и материалы, дает согласие на возбуждение уголовного дела либо выносит постановления об отказе в даче согласия на возбуждение уголовного дела или о возвращении материалов для дополнительной проверки (ч. 4 ст. 146 УПК).

Решение об отказе в возбуждении уголовного дела принимается при отсутствии оснований для возбуждения уголовного дела, то есть при наличии оснований для отказа в возбуждении уголовного дела, предусмотренных ч. 1 ст. 24 УПК. Об отказе в возбуждении уголовного дела выносятся постановления. Отказ в возбуждении дела связи с отсутствием в деянии состава преступления допускается лишь в отношении конкретного лица (ст. 148 УПК).

11. Особенности возбуждения уголовных дел частного обвинения, частно-публичного обвинения и в отношении отдельных категорий лиц

Уголовные дела о преступлениях, предусмотренных ст. 115, 116, ч. 1 ст. 129 и ст. 130 УК РФ, считаются уголовными делами частного обвинения и возбуждаются потерпевшим, его законным представителем, а в

случае смерти потерпевшего — его близким родственником, путем подачи заявления в суд (ч. 2 ст. 20, ч. 1 и 2 ст. 318 УПК).

Уголовные дела о преступлениях, предусмотренных ч. 1 ст. 131, ч. 1 ст. 136, ч. 1 ст. 137, ч. 1 ст. 138, ч. 1 ст. 139, ст. 145, ч. 1 ст. 146 и ч. 1 ст. 147 УК РФ, считаются уголовными делами частного-публичного обвинения и возбуждаются не иначе как по заявлению потерпевшего.

Вместе с тем, закон наделяет прокурора, а также следователя или дознавателя с согласия прокурора, правом возбудить уголовное дело частного или частного-публичного обвинения и при отсутствии заявления потерпевшего, если последний в силу беспомощного состояния или по иным причинам не может защищать свои права и законные интересы (ст. 20, 147, ч. 3 ст. 318 УПК).

УПК устанавливает также особый порядок возбуждения уголовных дел в отношении депутатов, судей, прокуроров, адвокатов и ряда других лиц (ст. 447 и 448 УПК).

12. Понятие и значение предварительного расследования

Предварительное расследование является первой по счету стадией уголовного судопроизводства. Основное содержание данной стадии образует основанная на законе деятельность органов предварительного расследования (дознавателя, органа дознания, следователя, начальника следственного отдела и прокурора), осуществляемая путем проведения следственных и иных процессуальных действий и принятия процессуальных решений, направленная на уголовное преследование лица (лиц), виновных в совершении преступления, а также на выполнение других задач (назначения) уголовного судопроизводства с целью создания условий для рассмотрения уголовного дела по существу судом первой инстанции.

Задачами деятельности органов предварительного расследования в данной стадии является быстрое и полное установление всех без исключения обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения уголовного дела, предусмотренных ст. 73 УПК, своевременное выдвижение законного и обоснованного обвинения, а также защита прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений, и выполнение других требований о назначении уголовного судопроизводства, предусмотренных ст. 6 УПК.

Значение стадии предварительного расследования состоит в создании необходимых условий (предпосылок) для всестороннего и объективного рассмотрения уголовного дела по существу судом первой инстанции.

13. Формы предварительного расследования.

Соотношение дознания и предварительного следствия

Предварительное расследование производится в форме предварительного следствия либо в форме дознания.

Дознание — форма предварительного расследования, осуществляемого дознавателем (следователем) по уголовному делу, по которому про-

изводство предварительного следствия необязательно (п. 8 ст. 5 УПК). Предварительное следствие — форма предварительного расследования, осуществляемого следователем соответствующего органа (прокуратуры, федеральной службы безопасности, органов внутренних дел РФ и органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ) по уголовному делу, по которому производство предварительного следствия является обязательным (п. 1 ст. 38, ч. 1 и 2 ст. 150, ч. 2 ст. 151 УПК). Предварительное следствие может осуществляться также начальником следственного отдела и прокурором (п. 2 ч. 2 ст. 37, ч. 2 ст. 39 УПК).

Преобладающей формой предварительного расследования является предварительное следствие, производство которого обязательно по всем уголовным делам, за исключением уголовных дел о преступлениях, указанных в ч. 3 ст. 150 УПК. Основные отличия между предварительным следствием и дознанием состоит в следующем: 1) по органам — дознание может производиться дознавателем или следователем, а предварительное следствие производится только следователем (п. 8 ст. 5, п. 1 ст. 38, ч. 2 ст. 151 УПК); 2) по подследственности — дознание производится, как правило, только по уголовным делам о преступлениях небольшой и средней тяжести, указанных в ч. 3 ст. 150 УПК, возбужденным в отношении конкретных лиц (ч. 2 ст. 223 УПК); 3) по срокам — дознание производится в течение 20 суток с момента возбуждения уголовного дела; этот срок может быть продлен прокурором, но не более чем на 10 суток; установленный законом 2-месячный срок предварительного следствия может продлеваться в течение сроков давности, предусмотренных ст. 78 УК РФ; 4) по степени процессуальной самостоятельности — все письменные указания прокурора и начальника органа дознания обязательны для дознавателя, обжалование полученных указаний не приостанавливает их исполнение (ч. 3 ст. 38, ч. 4 ст. 41 УПК); 5) по порядку выдвижения и предъявления обвинения — при производстве предварительного следствия обвинение выдвигается до окончания расследования, фиксируется в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого и предъявляется обвиняемому не позднее 3 суток со дня вынесения указанного постановления, после предъявления обвинения обвиняемый обязательно допрашивается (ст. 171—173), а на дознании обвинение выдвигается только после его окончания, фиксируется в обвинительном акте и предъявляется путем ознакомления обвиняемого с обвинительным актом и вручения его копии обвиняемому, допрос обвиняемого законом не предусмотрен (ст. 225 и 226 УПК).

14. Общие условия предварительного расследования и общие правила производства предварительного следствия

Глава 21 УПК именуется общими условиями предварительного расследования группой норм, содержащих общие для дознания и предварительного следствия правовые положения: о формах предварительного

расследования (ст. 150), о подследственности дознавателей и следователей различных органов предварительного расследования (ст. 151), о месте производства предварительного расследования (ст. 152), о соединении уголовных дел (ст. 153), о выделении уголовного дела (ст. 154), о выделении в отдельное производство материалов уголовного дела (ст. 155), о начале производства предварительного расследования (ст. 56), о производстве неотложных следственных действий (ст. 157), об окончании предварительного расследования (ст. 158), о восстановлении уголовных дел (ст. 158¹), об обязательности рассмотрения ходатайства (ст. 159), о мерах попечения о детях, об иждивенцах подозреваемого или обвиняемого и мерах по обеспечению сохранности его имущества (ст. 160) и о недопустимости разглашения данных предварительного расследования (ст. 161).

В главе 22 УПК, именуемой «Предварительное следствие, закрепленная группа правовых норм, которые, в отличие от конкретных права, закрепленных в ст. 173, 174, 176—207 УПК, распространяются не на одно какое-либо процессуальное действие или принимаемое решение, а на все содержание деятельности следователя в данной стадии (срок предварительного следствия — ст. 162, производство предварительного следствия следственной группой — ст. 163) или на ряд следственных действий (общие правила производства следственных действий — ст. 164, судебный порядок получения разрешения на производство следственного действия — ст. 165, протокол следственного действия — ст. 166, удостоверение факта отказа от подписания или невозможности подписания протокола следственного действия — ст. 167, участие специалиста — ст. 168, участие переводчика — ст. 169, участие понятых — ст. 170). Это обусловлено тем, что каждое следственное действие характерно своей, присущей только ему, системой операций (действий). Что же касается общих, повторяющихся правил проведения и фиксации всех или группы следственных действий, то они в соответствии с правилами законодательной техники выведены за рамки правовой модели отдельного следственного действия и объединены в указанной главе.

15. Следственные действия и порядок их производства

Вся деятельность следователя состоит из принятия решений и производства действий. Все они именуются в законе процессуальными (п. 32 и 33 ст. 5 УПК), так как осуществляются на основе уголовно-процессуальных норм. Понятие следственного действия в УПК не дается. Под следственными действиями принято понимать процессуальные действия, которые направлены непосредственно на собирание и проверку доказательств. УПК относит к следственным действиям осмотр (ст. 176—178), освидетельствование (ст. 179), следственный эксперимент (ст. 180), обыск (ст. 182, 184), выемку (ст. 183), наложение ареста на почтово-телеграфные отправления, их осмотр и выемку (ст. 185), контроль и запись переговоров (ст. 186), допрос подозреваемого, допрос обвиняемого (ч. 2

ст. 46, ч. 4 ст. 92, ст. 173, 425), допрос свидетеля, допрос потерпевшего (187—191), очную ставку (192), предъявление для опознания (ст. 193), проверку показаний на месте (ст. 194), производство судебной экспертизы и допрос эксперта (ст. 195—207), допрос специалиста (ч. 4 ст. 80). Часть 1 ст. 157 УПК РФ выделяет среди следственных действий неотложные следственные действия — следственные действия, производимые органом дознания в случае возбуждения им уголовного дела по признакам преступления, по которому производство предварительного следствия обязательно.

К числу иных процессуальных действий, производимых следователем, относятся такие, которые закон не включает в число следственных: требования, поручения и запросы следователя (ч. 4 ст. 21), задержание подозреваемого (ст. 91—96), наложение ареста на имущество (ст. 115), требование производства ревизии (ч. 1 ст. 144), предъявление обвинения (ст. 172), ознакомление участников уголовного процесса с материалами уголовного дела (ст. 216, 217 УПК) и др.

Следственные действия являются основным способом собирания доказательств по уголовному делу. Процессуальный порядок производства каждого следственного действия детально регламентируется законом. Нарушение правил проведения следственного действия влечет признание полученных при их производстве сведений недопустимыми доказательствами (ч. 1 ст. 75 УПК).

16. Привлечение в качестве обвиняемого. Предъявление обвинения

Сущность акта привлечения лица в качестве обвиняемого заключается в выдвижении следователем утверждения о совершении определенным лицом деяния, запрещенного уголовным законом, то есть в обвинении определенного лица, осуществляемом путем описания в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого обстоятельств совершенного им преступления и указания на пункт, часть, статью УК РФ, предусматривающие ответственность за данное преступление, а также формулировании решения о привлечении данного лица в качестве обвиняемого по расследуемому уголовному делу и предъявлении ему обвинения в совершении преступления, предусмотренного соответствующей нормой УК РФ (ст. 171, Приложение 92 к ст. 476 УПК).

Основанием для привлечения лица в качестве обвиняемого служит совокупность доказательств, подтверждающих совершение преступления данным лицом. Решение о привлечении лица в качестве обвиняемого оформляется в виде мотивированного постановления, содержание которого должно соответствовать требованиям ч. 2 ст. 171 УПК.

Значение акта привлечения лица в качестве обвиняемого состоит в том, что с момента вынесения постановления о привлечении в качестве обвиняемого лица, в отношении которого оно вынесено, приобретает статус и процессуальные права обвиняемого (п. 1 ч. 1 ст. 47 УПК). Обвинительное заключение и приговор суда будут основываться на том обвинении, которое содержится в постановлении о

привлечения лица в качестве обвиняемого. Как указано в п. 14 постановления Пленума Верховного Суда РФ «О применении судами норм Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации» от 5 марта 2004 года № 1, обвинение, изложенное в обвинительном заключении должно соответствовать обвинению, изложенному в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого. Постановление о привлечении в качестве, фиксируя предъявленное обвинение, определяет также пределы предстоящего судебного разбирательства. Так, в соответствии с положениями ч. 7 и 8 ст. 246, ст. 252 и п. 3 ч. 1 ст. 307 УПК суд вправе изменить предъявленное обвинение только в сторону смягчения.

Порядок предъявления обвинения регламентируется ст. 172 УПК. Обвинение должно быть предъявлено лицу не позднее 3 суток со дня вынесения постановления о привлечении его в качестве обвиняемого в присутствии защитника, если он участвует в уголовном деле. Обвинение предъявляется в следующей последовательности. Следователь, удостоверившись в личности обвиняемого, объявляет ему и его защитнику постановление о привлечении в качестве обвиняемого. При этом следователь разъясняет обвиняемому существо предъявленного обвинения, а также его права, предусмотренные статьей 47 УПК, вручает обвиняемому и его защитнику копию постановления о привлечении данного лица в качестве обвиняемого. После предъявления обвинения следователь обязан немедленно допросить обвиняемого с тем, чтобы он мог защищаться от предъявленного обвинения путем дачи показаний.

УПК предусматривает возможность изменения и дополнения первоначально предъявленного обвинения. Первоначально предъявленное обвинение дополняется, в частности, если установлены новые преступления или эпизоды преступной деятельности обвиняемого. Обвинение изменяется, если после его предъявления: 1) установлены обстоятельства, влекущие включение в юридическую квалификацию деяния признаков преступления, отягчающих наказание; 2) возникла необходимость включения в обвинение какой-либо нормы УК РФ, если деяние обвиняемого предусматривается другой нормой УК РФ, нарушение которой не вменялось ему в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого; 3) имеются основания для переквалификации деяния в соответствии с нормой УК РФ, предусматривающей более строгое наказание.

Если в ходе предварительного следствия появятся основания для дополнения или изменения предъявленного обвинения, то следователь выносит новое постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого и предъявляет его обвиняемому в порядке, установленном ст. 172 УПК. Если в ходе предварительного следствия предъявленное обвинение в какой-либо его части не нашло подтверждения, то следователь своим постановлением прекращает уголовное преследование в соответствующей части, о чем уведомляет обвиняемого, его защитника, а также прокурора.

17. Приостановление и возобновление предварительного следствия

Приостановление предварительного следствия представляет собой временный перерыв в расследовании, вызванный обстоятельствами, препятствующими его окончанию в установленном законом порядке. Порядок приостановления предварительного следствия регламентируется ст. 208—210 УПК.

Предварительное следствие приостанавливается в следующих случаях: 1) когда лицо, подлежащее привлечению в качестве обвиняемого, не установлено; 2) когда подозреваемый или обвиняемый скрылся от следствия либо место его нахождения не установлено по иным причинам; 3) в случае, когда место нахождения подозреваемого или обвиняемого известно, однако реальная возможность его участия в уголовном деле отсутствует; 3) в случае временного тяжелого заболевания подозреваемого или обвиняемого, препятствующего его участию в следственных и иных процессуальных действиях.

Основанием для приостановления производства по делу служат сведения (доказательства), подтверждающие наличие ситуации, с которой закон связывает возможность принятия такого решения.

Приостановление производства по делу по любому из предусмотренных оснований допускается только при соблюдении ряда условий: во всех случаях должны быть выполнены все следственные действия, производство которых возможно в отсутствие подозреваемого или обвиняемого, приняты все процессуальные меры и проведены необходимые оперативно-розыскные мероприятия по его розыску либо установлению лица, совершившего преступление. По основаниям, предусмотренным п. 1 и 2 ч. 1 ст. 208 УПК, предварительное следствие приостанавливается лишь по истечении его срока.

Решение о приостановлении предварительного следствия оформляется постановлением.

После приостановления предварительного следствия производство следственных действий не допускается.

Одновременно с приостановлением предварительного следствия может быть объявлен розыск скрывшегося подозреваемого или обвиняемого (ст. 210 УПК).

Предварительное следствие возобновляется на основании постановления следователя после того, как: 1) отпали основания его приостановления; 2) возникла необходимость производства следственных действий, которые могут быть осуществлены без участия подозреваемого, обвиняемого (ст. 211 УПК).

18. Окончание предварительного следствия

Формы окончания предварительного следствия. Производство предварительного следствия оканчивается: 1) прекращением уголовного дела и уголовного преследования в порядке, предусмотренном главой 29 УПК; 2) направлением уголовного дела с обвинительным заключением про-

курору в порядке, установленном главами 30 и 31 УПК. Предварительное следствие по уголовному делу о применении принудительных мер медицинского характера оканчивается прекращением уголовного дела или направлением уголовного дела в суд для применения принудительных мер медицинского характера в соответствии с положениями ст. 439 УПК.

Прекращение уголовного дела и уголовного преследования. Прекращение уголовного дела является одной из предусмотренных законом форм окончания предварительного следствия. После прекращения уголовного дела производство каких-либо следственных действий не допускается.

Уголовное дело подлежит прекращению в случаях, предусмотренных ст. 24 УПК. Прекращение уголовного дела влечет за собой одновременно прекращение уголовного преследования (ч. 3 ст. 24 УПК). Уголовное преследование в отношении подозреваемого или обвиняемого прекращается также в случаях, предусмотренных ст. 27 УПК: 1) непричастность подозреваемого или обвиняемого к совершению преступления; 2) прекращение уголовного дела по основаниям, предусмотренным п. 1—6 ч. 1 ст. 24 Кодекса; 3) вследствие акта об амнистии; 4) наличие в отношении подозреваемого или обвиняемого вступившего в законную силу приговора по тому же обвинению либо определения суда или постановления судьи о прекращении уголовного дела по тому же обвинению; 5) наличие в отношении подозреваемого или обвиняемого неотмененного постановления органа дознания, следователя или прокурора о прекращении уголовного дела по тому же обвинению либо об отказе в возбуждении уголовного дела; 6) отказ Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации в даче согласия на лишение неприкосновенности Президента Российской Федерации, прекратившего исполнение своих полномочий, и (или) отказ Совета Федерации в лишении неприкосновенности данного лица. В перечисленных случаях допускается прекращение уголовного преследования в отношении подозреваемого или обвиняемого без прекращения уголовного дела (ч. 4 ст. 27 УПК).

Если основания прекращения уголовного преследования относятся не ко всем подозреваемым или обвиняемым по уголовному делу, то следователь в соответствии со ст. 27 УПК прекращает уголовное преследование в отношении конкретного лица. При этом производство по уголовному делу продолжается (ч. 5 ст. 213 УПК).

Если основания прекращения уголовного преследования относятся ко всем подозреваемым или обвиняемым, то одновременно с прекращением уголовного преследования подлежит прекращению и уголовное дело. Исключение составляют случаи прекращения уголовного преследования в связи с непричастностью подозреваемого или обвиняемого к совершению преступления. В таких случаях производство по уголовному делу продолжается в обычном порядке (ч. 4 ст. 24 УПК).

Следователь с согласия прокурора вправе также прекратить уголовное дело в связи с примирением сторон (ст. 25) и уголовное преследование в связи с деятельным раскаянием (ст. 28 УПК).

При наличии оснований, предусмотренных ст. 24 и 27, следователь обязан, а при наличии оснований, предусмотренных ст. 25 и 28 УПК, — вправе прекратить уголовное дело и (или) уголовное преследование. Прекращение уголовного преследования по основаниям, указанным в п. 3 и 6 ч. 1 ст. 24, ст. 25 и 28, а также пп. 3 и 6 ч. 1 ст. 27 УПК, не допускается, если подозреваемый или обвиняемый против этого возражает. В таком случае производство по уголовному делу продолжается в обычном порядке (ч. 2 ст. 27 УПК РФ).

Решение о прекращении уголовного дела (уголовного преследования) оформляется постановлением.

Направление уголовного дела с обвинительным заключением прокурору. Признав, что все следственные действия по уголовному делу произведены, а собранные доказательства достаточны для составления обвинительного заключения, следователь обязан выполнить ряд процессуальных действий: уведомить об этом обвиняемого, защитника, законного представителя обвиняемого, а также гражданского потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и их представителей; по ходатайству потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика или их представителей ознакомить их с соответствующими материалами уголовного дела; ознакомить обвиняемого и его защитника со всеми материалами уголовного дела и разъяснить обвиняемому его право ходатайствовать: о рассмотрении его дела с участием присяжных заседателей; о рассмотрении дела коллегией из трех судей федерального суда общей юрисдикции; о применении особого порядка судебного разбирательства; о проведении предварительных слушаний, разрешить заявленные ходатайства (ст. 215—219 УПК).

После выполнения требований закона об ознакомлении участников уголовного судопроизводства с материалами уголовного дела, следователь составляет обвинительное заключение.

Обвинительное заключение. Обвинительное заключение составляет следователем в случае принятия решения о направлении уголовного дела в суд.

Обвинительное заключение — итоговый процессуальный документ, в котором фиксируется и обосновывается доказательствами окончательно предъявляемое следователем обвинение. Содержание обвинительного заключения должно соответствовать требованиям ч. 1—5 ст. 220 и Приложения 158 к ст. 476 УПК. Если обвинительное заключение составлено с нарушением требований УПК РФ, то прокурор вправе возратить поступившее к нему уголовное дело следователю для пересоставления обвинительного заключения (п. 3 ч. 1 ст. 221 УПК). Если допущенные при составлении обвинительного заключения нарушения требований уголовно-процессуального закона обнаруживаются после направления уголовного дела в суд и выявленные нарушения исключают возможность принятия судом решения по существу дела на основании данного заключения, то суд возвращает дело прокурору для устранения допущенных нарушений в соответствии с ч. 1 ст. 237 УПК (подробнее о требованиях, предъявляемых к содержанию обвинительного заключе-

ния, и последствиях их нарушения см.: п. 13 и 14 постановления Пленума Верховного Суда РФ «О применении судами норм Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации» от 5 марта 2004 года, № 1).

После подписания обвинительного заключения уголовное дело немедленно направляется прокурору. Прокурор рассматривает поступившее от следователя уголовное дело с обвинительным заключением и в течение 5 суток принимает по нему одно из решений, предусмотренных ст. 221 УПК. В случае утверждения обвинительного заключения прокурор направляет уголовное дело в суд.

19. Дознание

Предварительное расследование в форме дознания производится дознавателями (следователями) органов, указанных в ч. 3 ст. 151 УПК в порядке, установленном главами 21, 22 и 24—29 УПК РФ для предварительного следствия, со следующими изъятиями.

Дознание производится по уголовным делам, указанным в ч. 3 ст. 150 УПК, возбуждаемым в отношении конкретных лиц (ч. 2 ст. 223 УПК). Оно производится в течение 20 суток со дня возбуждения уголовного дела. Этот срок может быть продлен прокурором не более чем на 10 суток. По окончании дознания составляется обвинительный акт. Если в ходе дознания в отношении подозреваемого была избрана мера пресечения в виде заключения под стражу, то обвинительный акт составляется не позднее 10 суток со дня заключения подозреваемого под стражу.

По общему правилу, при производстве дознания лицо привлекается в качестве обвиняемого путем составления обвинительного акта. Предъявление обвинения на дознании происходит путем ознакомления обвиняемого с обвинительным актом и вручения ему копии данного акта (ч. 2 ст. 225, ч. 3 ст. 226 УПК). При невозможности составить обвинительный акт в течение 10 суток со дня заключения под стражу, подозреваемому предъявляется обвинение в порядке, установленном главой 23 УПК, либо данная мера пресечения отменяется.

Обвинительный акт — итоговый процессуальный документ, в котором фиксируется и обосновывается предъявляемое лицу обвинение. Обвинительный акт должен соответствовать требованиям ст. 225 УПК. После составления обвинительного акта дознаватель обязан ознакомить обвиняемого и его защитника с обвинительным актом и материалами уголовного дела. Потерпевшему или его представителю по его ходатайству могут быть предоставлены для ознакомления обвинительный акт и материалы уголовного дела.

Обвинительный акт, составленный дознавателем, утверждается начальником органа дознания, после чего материалы уголовного дела вместе с обвинительным актом направляются прокурору. Прокурор рассматривает поступившее с обвинительным актом уголовное дело и в течение 2 суток принимает одно из решений, предусмотренных ч. 1 и 2 ст. 226 УПК. После утверждения прокурором обвинительного акта его

копия вручается обвиняемому, его защитнику и потерпевшему, а уголовное дело направляется в суд.

Контрольные вопросы:

1. Что понимается под уголовно-процессуальным правом и в чем состоит его социальная ценность?
2. Кто понимается под потерпевшим, подозреваемым, обвиняемым, защитником, гражданским истцом и гражданским ответчиком и какими правами они обладают в уголовном судопроизводстве?
3. Каков порядок возбуждения уголовного дела?
4. В чем состоит отличие между предварительным следствием и дознанием?
5. Каков порядок привлечения лица в качестве обвиняемого и предъявления обвинения?
6. Изложите порядок приостановления предварительного следствия.
7. В каких случаях прекращается уголовное дело и уголовное преследование?

Глава 22. ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС

1. Понятие гражданского процессуального права и гражданского процесса (судопроизводства)

Гражданское процессуальное право — это система гражданских процессуальных норм, регулирующих общественные отношения в сфере осуществления судом общей юрисдикции правосудия по гражданским делам, а равно порядок принудительного исполнения судебных постановлений, имеющих общеобязательный характер.

Гражданское процессуальное право необходимо отличать от гражданского процесса. Последнее правовое явление следует характеризовать как систему неких процессуальных действий, имеющих место при разрешении гражданских дел. Воплощаясь в правовой форме, данная система действий приобретает вид гражданского судопроизводства. В этой связи говорят о стадиях и видах судопроизводства.

Стадией именуют совокупность процессуальных действий, предназначенных для выполнения специфических задач и объединенных частной целью.

Действующий ГПК РФ выделяет следующие стадии:

1. *Возбуждение производства по делу.*
2. *Подготовка дела к судебному разбирательству.*
3. *Судебное разбирательство.*
4. *Производство, связанное с обжалованием, не вступивших в законную силу судебных постановлений (апелляционное и кассационное производство).*
5. *Производство, связанное с обжалованием, вступивших в законную силу судебных постановлений (надзорное производство).*
6. *Пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам решений, определений, постановлений суда.*
7. *Исполнительное производство.*

В отличие от стадии вид гражданского судопроизводства обусловлен спецификой исследуемого гражданского дела, обладающего различной материально-правовой характеристикой, влияющей и на особенности применяемой судом процессуальной процедуры. В зависимости от этого выделяют *исковые и неисковые виды судопроизводства*. Первый из них используется в практической деятельности наиболее часто, поскольку сопровождается наличием спора о праве, зарождающимся в недрах гражданских, семейных, трудовых и иных правоотношений. Дела неисковых видов судопроизводства рассматриваются в целом по правилам искового производства, но с учетом некоторых особенностей и дополнений, которые предопределяются целями и задачами, поставленными перед судом законодателем.

Традиционно к неисковым видам судопроизводства относят: *приказное* (производство по бесспорным требованиям); *особое* (производство по делам, которые не нуждаются в защите субъективных прав, а цель разбирательства выражается в охране законных интересов граждан); *публичное* (производство по делам, возникающим из публичных правоотношений). Однако с принятием нового гражданского процессуального законодательства к неисковым видам следует причислить также *производство по делам об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов; производство, связанное с исполнением судебных постановлений и постановлений иных органов*.

2. Принципы гражданского процессуального права и их классификация

Принцип гражданского процессуального права *представляет собой нормативно установленное положение, которое призвано отражать основные господствующие идеи общества и государства в течение некоторого промежутка времени*.

Совокупность принципов гражданского процессуального права в их взаимосвязи подлежит определенной классификации, которая может быть произведена по различным основаниям. Во-первых, проводят классификацию по источникам их нормативного закрепления. В связи с чем выделяют *конституционные принципы* (например, принцип состязательности, который закреплен в ст. 123 Конституции) и *отраслевые принципы*, описанные в законодательстве о судопроизводстве (принцип национального языка судопроизводства). Во-вторых, наличествует достаточно условное разделение принципов по объекту правового регулирования на организационные и функциональные. *Организационные принципы* — это начала определяющие суть судоустройства (принципы осуществления правосудия только судом, сочетания единоличного и коллегиального рассмотрения гражданского правового конфликта, независимости судей и подчинение их только закону). *Функциональные принципы* регламентируют судопроизводство (к ним относятся принципы законности,

диспозитивности, судебной истины, состязательности). В-третьих, существует выделение принципов в зависимости от того, на какую область правовых отношений они распространяются. В связи с этим говорят об *общеправовых принципах* (принцип законности), о *межотраслевых принципах* (принцип состязательности), о принципах, которые действуют *только в рамках гражданского судопроизводства* (принцип судебной истины), о принципах *отдельных правовых институтов* (принципы непрерывности, непосредственности).

3. Субъекты гражданских процессуальных отношений

Субъектами гражданских процессуальных правоотношений являются суд, индивиды (граждане, иностранцы, лица без гражданства) и организации, которые благодаря юридическим нормам и фактам могут быть участниками правоотношений, то есть нести процессуальные субъективные права и выполнять обязанности.

В зависимости от наличия властных полномочий данные субъекты делят на две большие группы: суд и все иные участники процесса.

Суд общей юрисдикции, будучи обязательным субъектом гражданских процессуальных отношений, наделен властными полномочиями, связанными с государственным принуждением и контролем. Вместе с тем суд, сохраняя независимость, объективность и беспристрастность, не только занимается руководством процесса, но и оказывает содействие иным субъектам путем разъяснения прав и обязанностей, предупреждением о последствиях совершения или несовершения процессуальных действий, а также создает условия для всестороннего и полного исследования доказательств, установления фактических обстоятельств и правильного применения закона.

Иные участники процесса по такому критерию как наличие или отсутствие юридического интереса классифицируются на лиц, участвующих в деле, и лиц, содействующих осуществлению правосудия.

Лица, участвующие в деле, обладают юридическим интересом к исходу дела, под которым понимают основанный на законе ожидаемый правовой результат от рассмотрения и разрешения конкретного дела, а также мотив, заставляющий заинтересованного субъекта производить ту или иную деятельность. Причем, юридическая заинтересованность различается по своему характеру и находится в прямой связи с предметом судебной защиты и стоящими перед субъектом задачами. Исходя из этого у лиц, участвующих в деле, может быть личный материально-правовой интерес (стороны, третьи лица), и государственный либо общественный интерес (прокурор, субъекты, защищающие от своего имени права других лиц).

Состав лиц, участвующих в деле, приводится в ст. 34 ГПК РФ. Он следующий: стороны, третьи лица, прокурор, лица, обращающиеся в суд за защитой прав, свобод и законных интересов других лиц или вступающие в процесс в целях дачи заключения, заявители и другие заинтересованные лица по делам особого производства и по делам, возникающим из публичных правоотношений.

Лица, содействующие осуществлению правосудия, не имеют и не должны иметь юридической заинтересованности к исходу дела, основанной на нормах материального права и фактах дела, иначе они подлежат отводу. Однако процессуальный и фактический интерес может наличествовать. В частности, последние виды заинтересованности присутствуют, если в судебном заседании в качестве представителя истца или ответчика выступает ближайший родственник, заключивший договор поручения. Безусловно, принятое судом решение никак не повлияет на субъективные права и обязанности самого представителя. Но процессуальный интерес у него выражается в наступлении благоприятного результата для представляемого, ведь предметом договора поручения является оказание посреднических услуг, при этом материальное правоотношение между поверенным (представителем) и доверителем (представляемым), не составляет объект судебного разбирательства. Одновременно нельзя не учитывать и фактический интерес, обусловленный родственными связями.

Закон наделяет лиц, содействующих осуществлению правосудия, в большей мере обязанностями, чем правами, поскольку они выполняют вспомогательную функцию. К таковым относят: свидетелей, переводчиков, экспертов, специалистов, секретаря судебного заседания.

4. Подведомственность и подсудность гражданских дел

В настоящее время многочисленные юридические коллизии вправе рассматривать не только суды общей юрисдикции, но и органы исполнительной власти (например, налоговые и таможенные учреждения); комиссии по трудовым спорам, действующие на предприятиях и организациях (в соответствии со ст. 384—390 ТК РФ); органы, которые избираются специально для урегулирования правового конфликта (в частности, третейские суды, функционирующие на основе Закона «О третейских судах в Российской Федерации»); межгосударственные организации, рассматривающие различные дела, связанные с нарушением прав и свобод человека, а также прочие органы, названные в том или ином нормативном правовом акте. Правильному перераспределению правовых коллизий между всеми этими органами способствует институт *подведомственности*, под которым, как правило, понимают упорядоченную совокупность юридических норм, регулирующих группу общественных отношений, возникающих при необходимости разграничения компетенции различных органов, отвечающих за защиту гражданских прав.

В юридической литературе принято различать исключительную (единичную) и множественную подведомственность. Об *исключительной* подведомственности говорят в тех случаях, когда дело вправе рассматривать только тот орган, который прямо указан в законе и никакой иной. Так, дела об усыновлении (удочерении) детей разрешаются исключительно судами общей юрисдикции. Административный порядок усы-

новления в действующем СК РФ, в отличие от советского законодательства о браке и семье не предусмотрен. Из ст. 70 Закона «О государственной гражданской службе Российской Федерации» следует, что непосредственно в судах общей юрисдикции рассматриваются служебные споры государственного гражданского служащего о восстановлении в ранее занимаемой должности, об изменении даты освобождения от должности либо переводе на другую должность без согласия на то служащего.

Множественная подведомственность позволяет выбрать в целях защиты нарушенных прав и законных интересов тот или иной юрисдикционный орган. В свою очередь множественную подведомственность подразделяют на договорную, императивную, альтернативную и смешанную. Каждый из перечисленных видов имеет свою специфику и назначение.

Договорная подведомственность дает возможность сторонам самостоятельно определить, путем заключения соглашения (договора), в какой орган им обратиться за разрешением возникшего правового конфликта.

Императивная подведомственность наоборот четко предписывает, в какой последовательности совершать те или иные действия и в какие органы обращаться. Причем здесь следует учитывать не только нормы ГПК РФ, но и нормы иных законодательных актов.

Согласно *альтернативной* подведомственности лицо, чьи права и законные интересы нарушены, само выбирает в какой орган обратиться за защитой. При этом, если лицо обратилось сначала в административные органы и не получило удовлетворения своих требований, оно вправе затем подать исковое заявление (заявление, жалобу) в суд.

Наконец, *смешанная* подведомственность представляет собой сочетание черт различных вышеприведенных подвидов множественной подведомственности.

В правовой литературе можно встретить так же описание судебной подведомственности *исковых дел* и судебной подведомственности *неисковых дел*. Первая категория дел охватывает собой большинство споров, вытекающих из разнообразных цивилистических правовых отношений. Главное здесь состоит в том, суды общей юрисдикции рассматривают все гражданские, в узком смысле этого слова, дела, в которых хотя бы одной стороной выступает гражданин, и федеральное законодательство не относит спор к ведению иных судов. Судебная подведомственность неисковых дел сводится к тому, что такие коллизии разрешаются в порядке судопроизводства по делам, возникающим из публичных правоотношений, особого и приказного производства. Руководствовался таким делением подведомственности и законодатель, который в ст. 22 ГПК РФ подчеркнул, что суды общей юрисдикции рассматривают:

1) исковые дела с участием граждан, организаций, органов государственной власти, органов местного самоуправления о защите нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов, по спорам, возникающим из гражданских, семейных, трудовых, жилищных, земельных, экологических и иных правоотношений;

2) дела по указанным в ст. 122 ГПК РФ требованиям, разрешаемые в порядке приказного производства;

3) дела, возникающие из публичных правоотношений и указанные в ст. 245 ГПК РФ;

4) дела особого производства, указанные в ст. 262 ГПК РФ;

5) дела об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов;

6) дела о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений.

При обращении в суд с заявлением, содержащим несколько связанных между собой требований, одни из которых подведомственны суду общей юрисдикции, другие — арбитражному суду, если разделение требований невозможно, дело подлежит рассмотрению и разрешению в суде общей юрисдикции.

После того как была правильно определена подведомственность дела, нужно проанализировать его *подсудность, то есть установить к компетенции какого суда общей юрисдикции, действующего по первой инстанции в рамках единой судебной системы, будет относиться юридический конфликт.*

Известны два вида подсудности: родовая (предметная) и территориальная. *Родовой* подсудностью называется подсудность дел судам, которые принадлежат к различным звеньям одной иерархической судебной системы. Так, мировой суд рассматривает дела о выдаче судебного приказа; о расторжении брака, если между супругами отсутствует спор о детях; о разделе между супругами совместно нажитого имущества независимо от цены иска; имущественные споры при цене иска, не превышающей пятисот МРОТ, установленных федеральным законом на день подачи заявления и прочие, перечисленные в ст. 23 ГПК РФ.

Верховный суд республики, края, области, города федерального значения, суд автономной области или автономного округа по первой инстанции разрешает дела, связанные с государственной тайной; об оспаривании нормативных правовых актов органов государственной власти субъектов Российской Федерации, затрагивающих права и законные интересы граждан и организаций.

Верховному Суду РФ, изучающему юридические конфликты, подсудны такие дела как об оспаривании ненормативных актов Президента РФ, обеих палат Федерального Собрания, а также правительства РФ; об оспаривании постановлений о приостановлении или прекращении полномочий судей либо о прекращении их отставки и другие.

Все остальные гражданские правовые коллизии, не предусмотренные ст. 23, 25, 26, и 27 ГПК РФ, рассматриваются районным судом в качестве суда первой инстанции.

Институт *территориальной* подсудности наиболее часто используется в юридической практике, поскольку дает возможность установить суд из множества судов одного звена, находящихся на определен-

ной территории, который будет разрешать коллизию по существу. Территориальная подсудность имеет пять подвидов: общий, альтернативный, исключительный, договорной и по связи дел.

Согласно *общему* правилу иск предъявляется по месту жительства ответчика, а исковые требования к организации направляются по месту нахождения организации. При этом нужно учитывать Закон «О праве граждан Российской Федерации на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации», поскольку ст. 2 Закона говорит о двух нетождественных понятиях, а именно о месте пребывания и месте жительства. Под *местом жительства* понимается жилой дом, квартира, служебное жилое помещение, специализированные дома (общежитие, гостиница-приют, дом маневренного фонда, специализированный дом для одиноких престарелых, дом-интернат для инвалидов, ветеранов и другие), а также иное жилое помещение, в котором гражданин постоянно или преимущественно проживает в качестве собственника по договору найма (поднайма), по договору аренды либо на иных основаниях, предусмотренных законодательством РФ.

Значение *альтернативной* подсудности заключается в том, что для отдельных категорий дел закон допускает возможность выбора истцом суда, в который можно подать иск. Такой подход связан с тем, что законодатель стремится дополнительно гарантировать интересы истца, так как он находится в неравном (психологическом, материальном) положении по сравнению с ответчиком. К примеру, в соответствии со ст. 29 ГПК РФ иски о взыскании алиментов и об установлении отцовства могут быть предъявлены также в суд по месту жительства истца; иски о защите прав потребителей возможно заявлять в суд по месту жительства или пребывания истца или по месту заключения (исполнения) договора.

Суть *исключительной* подсудности состоит в том, что истец обязан обратиться в тот суд общей юрисдикции, который прямо указан в законе. В частности, иски о правах на земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты, леса, многолетние насаждения, здания, в том числе жилые и нежилые помещения, строения, сооружения, другие объекты, прочно связанные с землей, а также об освобождении имущества от ареста предъявляются в суд по месту нахождения этих объектов или арестованного имущества.

Значение *договорной* подсудности трудно переоценить в условиях рыночных отношений, поскольку она позволяет субъектам правовых отношений самостоятельно определить, в какой из множества судов одного звена судебной системы обратиться с исковыми требованиями. При этом стороны должны оформить свой договор об изменении подсудности в письменной форме, описав детально все его условия. Но здесь существует один немаловажный аспект: стороны не могут по своему усмотрению соглашением изменить исключительную и родовую подсудность.

Подсудность *по связи дел* имеет место в том случае, когда возникают объективные обстоятельства, указывающие на необходимость и целесообразность рассмотрения дела без соблюдения общих и иных пра-

вил о подсудности. Так, иск к нескольким ответчикам, проживающим или находящимся в разных местах, предъявляются по месту жительства или месту нахождения одного из ответчиков по выбору истца; встречный иск заявляется по месту рассмотрения первоначального. Гражданский иск, вытекающий из уголовного дела, если он не был заявлен или не был разрешен при производстве уголовного дела, предъявляется для рассмотрения в порядке гражданского судопроизводства с учетом правил подсудности, зафиксированных в остальных статьях ГПК РФ.

5. Судебное доказывание и доказательства

Судебное доказывание — как опосредованная форма судебного познания, представляет собой четко и детально регламентированную законом процессуальную деятельность суда и лиц, участвующих в деле, по изучению фактических обстоятельств посредством доказательств с целью законного и обоснованного разрешения правового конфликта.

Судебное доказывание является сложным правовым образованием, исходя из чего различают его элементы (этапы). Первым этапом доказывания следует считать *указание заинтересованных лиц на доказательства*. Такое указание касается средств доказывания, которые суд в дальнейшем будет тщательно изучать. Так, согласно ст. 131 ГПК РФ стороны при подаче искового заявления должны сделать ссылку на доказательства, подтверждающие изложенные обстоятельства. Это не значит, что указанный этап предусматривает обязательное представление доказательственного материала. Здесь обозначается вероятный объем доказательств, имеющий соотношение с обстоятельствами дела, могущий подтвердить их истинность. Одно из главных значений указания в том, что суд определяет контуры последующих стадий.

Если возбудить производство по гражданскому делу нельзя только посредством обозначения, закон прямо требует представления доказательств. К примеру, при подаче заявления по делам об установлении фактов, имеющих юридическое значение, приводятся доказательства, подтверждающие невозможность получения заявителем надлежащих документов либо невозможность восстановления утраченных документов (ст. 267 ГПК РФ).

Следующий этап — *представление и раскрытие доказательств*. Представление, как процессуальное действие, состоит в передаче доказательственного материала суду для исследования. Статьи 35, 56 и 57 ГПК РФ прямо указывают, что представлением занимаются стороны и другие лица, участвующие в деле. Таким образом, доставлять доказательства в суд могут как лично заинтересованные субъекты, так и их представители, обладающие определенными полномочиями. Если информация недостаточна для изучения ее судом, то он может предложить собрать дополнительные доказательства.

Раскрытие доказательств, будучи новой правовой конструкцией, хотя и не предусматривающей форм подобного раскрытия, позволяет органу правосудия и сторонам заранее ознакомиться с доказательственными

материалами оппонента по юридическому спору. В частности, руководствуясь ст. 149 ГПК РФ при подготовке дела к судебному разбирательству истец или его представитель обязаны передать ответчику копии доказательств, подтверждающие фактические основания иска.

Затем следует такой этап доказывания, как *собрание и истребование доказательств*. Исходя из принципа состязательности, именно стороны обязаны собрать дополнительный материал. Их самостоятельность не должна ограничиваться, поскольку своими действиями они обеспечивают полноту сведений, используемых при разрешении дела. Судебный орган не вправе вмешиваться в сбор доказательств на стороне истца или ответчика, так как это приводит к нарушению принципа равноправия. Однако, если собрание доказательств затруднительно для лиц, участвующих в деле, то по их ходатайству суд вправе выдать запрос для их получения. В случае невыполнения требований суда, на виновных должностных лиц, а также на граждан, которые не являются лицами, участвующими в деле, налагается штраф.

Далее происходит *фиксация и исследование имеющихся доказательств*, то есть процессуальное закрепление полученного материала, а также извлечение судом и лицами, участвующими в деле, из доказательств такой информации, которая направлена на подтверждение либо опровержение обстоятельств происшедшего.

И, наконец, завершающим этапом является *оценка доказательств*, которая на самом деле пронизывает всю доказательственную процедуру, все предшествующие фазы, которые в свою очередь также тесно переплетены, что указывает на некоторую условность выделения самих этапов. При этом суд оценивает относимость, допустимость, достоверность каждого доказательства в отдельности, а равно достаточность и взаимную связь доказательств в их совокупности.

Относимыми считаются такие доказательства, которые имеют значение для правильного рассмотрения и разрешения правового спора по существу, поэтому должна прослеживаться связь между содержанием предъявляемого доказательства и фактами, в противном случае оно не может приниматься во внимание.

Допустимость в отличие от относимости отвечает не за качество доказательственного материала, а соотносится с ограничениями по поводу использования некоторых средств доказывания. ГПК РФ не определяет, какие средства доказывания не разрешается применять в рамках рассмотрения того или иного гражданского дела, но подобные запреты изложены в нормах материального права. Например, в соответствии со ст. 162 ГК РФ несоблюдение простой письменной формы сделки лишает стороны права при возникновении спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания.

Оценка доказательств на предмет *достоверности* означает, что суд должен осознать их истинность в связи с происходящими в суде познавательными процессами посредством тщательной проверки, а также изучения источника получения доказательственной информации.

Восприятие *достаточности и взаимной связи* доказательств в их совокупности позволяют суду сопоставить составляющие доказательственной базы, проследить взаимообусловленность отдельных средств доказывания друг с другом, вследствие чего сделать вывод об их достоверности.

Юридически значимые факты правового конфликта устанавливаются с помощью *доказательств, под которыми ст. 55 ГПК РФ понимает полученные в предусмотренном законом порядке сведения о фактах, дающих суду возможность установить наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения сторон, а также иных обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела*. Причем эти сведения могут быть получены из объяснений сторон и третьих лиц, показаний свидетелей, письменных и вещественных доказательств, аудио- и видеозаписей, заключений экспертов.

Доказательства, полученные с нарушением закона, не имеют юридической силы, вследствие чего положить их в основу судебного решения нельзя, что прямо запрещает ч. 2 ст. 50 Конституции РФ и ч. 2 ст. 55 ГПК РФ.

В ГПК РФ понятие доказательств определяется через «сведения о фактах». Доказательства — это сведения о фактах, но не сами факты, ведь суд использует не обстоятельства, а информацию о них. Одновременно источником получения информации, ее носителем служат конкретные средства доказывания, как то: объяснения сторон и третьих лиц, показания свидетелей, письменные и вещественные доказательства, аудио- и видеозаписи, а также заключения экспертов. Именно поэтому в последнее время в процессуальной теории при определении понятия судебных доказательств широко употребляют равнопорядковые термины «сведения» и «информация», со ссылками на Закон «Об информации, информатизации и защите информации», который раскрывает информацию через сведения о лицах, предметах, фактах и явлениях.

Классификация судебных доказательств осуществляется по различным основаниям. По характеру связи с искомыми обстоятельствами доказательства подразделяются на *прямые и косвенные*. Прямые доказательства непосредственно взаимосвязаны с фактами гражданского дела, опровергая или подтверждая их. Например, в порядке подготовки к судебному разбирательству дела о признании гражданина недееспособным, суд назначает судебно-психиатрическую экспертизу. В этом случае прямым доказательством наличия у лица психического расстройства является соответствующее заключение эксперта. Косвенные доказательства, напротив, прямо не указывают на тот или иной факт, но их присутствие позволяет суду выстроить цепь логических выводов по поводу искомого обстоятельства. Данные выводы во многом вероятны, поэтому судебному органу необходима совокупность косвенных доказательств, не противоречащих друг другу, а решение, основанное только на косвенном доказательственном материале, может быть отменено по мотивам необоснованности.

По способу формирования средства доказывания делятся на *первоначальные и производные*, причем первые из них иногда именуют также первоисточниками. Это объясняется тем, что они появляются вследствие воздействия искомого факта на материальный носитель информации, например оригинал документа. Производные доказательства менее достоверны, коль скоро механизм их образования предполагает вторичность, так свидетель вправе дать показания со слов непосредственного очевидца событий.

Источник формирования обуславливает существование *личных и предметных (вещественных) доказательств*. Личные доказательства сопряжены с объяснениями сторон, третьих лиц, а также с показаниями свидетелей, то есть исходят от конкретной личности. При этом следует иметь в виду, субъективный фактор, касающийся психических особенностей человеческого функционирования, насколько лицо погружено в переживание при воспроизведении события, какова специфика мышления.

Некоторые авторы дополнительно выделяют *смешанные доказательства*. Смешанные доказательства извлекаются судом их двух источников формирования, а именно личного и вещественного. Если последние образуются целиком или в основной части до суда и вне процессуальной формы, то смешанные формируются в суде и в зависимости от его воли. В связи этим анализировалось заключение эксперта, которое с одной стороны содержит ответы эксперта о фактах, а с другой — источником этих фактов служат предметы, исследуемые экспертом.

6. Исковое производство и сущность иска

Исковое производство реализуется в практической деятельности наиболее часто. Несмотря на это, законодатель не приводит понятия данного вида гражданского судопроизводства, но в ст. 22 ГПК РФ указывает, что иски рассматриваются с участием граждан, организаций, органов государственной власти и местного самоуправления о защите нарушенных оспариваемых прав, свобод и законных интересов, по спорам, возникающим из гражданских, семейных, трудовых, жилищных, земельных, экологических и иных правоотношений.

Другими словами, *исковое производство может быть охарактеризовано как деятельность суда, урегулированная нормами гражданского процессуального права, по рассмотрению и разрешению споров, возникающих из гражданских правоотношений, между равноправными субъектами о субъективном праве или законном интересе.*

Сказанное означает, что сущность искового производства следует усматривать в следующем:

- 1) стороны спора не находятся в состоянии власти и подчинения;
- 2) спор о субъективном праве или охраняемом законом интересе, являющийся предметом судебного разбирательства, проистекает из гражданских, семейных, трудовых и других гражданских правоотношений;
- 3) процессуальное функционирование суда в исковом производстве осуществляется в целях защиты субъективного права или охраняемого законом интереса, теми способами, которые предусмотрены ст. 12 ГК РФ.

Итак, в рамках искового производства рассматривается спор о праве, но в отдельных случаях он не наличествует в «чистом» виде, поскольку возникает как следствие действий (бездействий) органов государства и местного самоуправления, а также должностных лиц, что сближает анализируемый вид судопроизводства с производством по делам, возникающим из публичных правовых отношений. Однако действия эти контролируются и проверяются судом по необходимости, иначе не возможно вынести правоприменительный акт по существу гражданско-правового спора. Так, если лицо обратилось в суд с иском о восстановлении на работе, то спор зародился в недрах гражданско-правовых (трудовых) правоотношений, но правильно решить его нельзя без проверки действий должностного лица, подписавшего приказ об увольнении работника.

Иск включает в себя две составляющие:

- 1) *требования к суду о защите нарушенного права и охраняемого законом интереса, с помощью способов предусмотренных в законе (ст. 12 ГК РФ);*
- 2) *материально-правового требования истца к ответчику.*

7. Производство по делам, возникающим из публичных правоотношений

Как уже отмечалось, большинство гражданских дел разрешается посредством искового вида гражданского судопроизводства. В то же время наличествуют правовые споры, в основе которых находятся публичные отношения, характеризующиеся как властные, что предопределяет процессуальные особенности рассмотрения подобных споров.

Появление в ГПК РФ производства по делам, возникающим из публичных правоотношений, вызвано потребностями практического свойства. Нельзя забывать о том, что стороны материальных публичных отношений изначально обладают разными правами и обязанностями. В этих отношениях государственные и муниципальные органы, а равно их должностные лица наделены властными полномочиями, посредством которых могут нарушаться частные права, и если это происходит, субъективно заинтересованное лицо имеет возможность предъявить в суд требование о защите своего права, появившегося из публичного правоотношения. В связи с чем в литературе такое требование иногда именуют *административным иском*, по которому в качестве квазиответчика выступают носители властных полномочий. Задача суда здесь заключается не в разрешении спора о праве гражданском, а во внесении ясности в правовой конфликт, базирующийся на отношениях власти и подчинения, а также в осуществлении судебного контроля за законностью действий (бездействия) государственных и муниципальных учреждений и их должностных лиц. Именно поэтому в ст. 246 ГПК РФ говорится о том, что дела, возникающие из публичных правоотношений, рассматриваются и разрешаются по общим правилам искового производства, но с особенностями, установленными подразделом III Кодекса. Особенности эти выражаются, *во-первых*, в порядке обращения в суд. Последний вправе возбудить гражданское судопроизводство только на основа-

нии заявления заинтересованного лица, которое обязано полно и четко изложить какие решения, действия (бездействие) должны быть признаны незаконными, какие права и свободы нарушены. При этом обращение заинтересованного лица в вышестоящий в порядке подчиненности орган или к должностному лицу не является императивным условием подачи заявления в суд.

Во-вторых, в данном виде гражданского судопроизводства вводятся ограничения в отношении принципа диспозитивности, в частности, нельзя заключить мировое соглашение, увеличить или уменьшить размер требований, предъявить встречное заявление (жалобу), суд же, напротив, не связан основаниями и доводами заявленных требований.

В-третьих, по-иному сконструирован принцип состязательности, в него введены следственные элементы. Обязанность доказывания обстоятельств, послуживших базой для принятия нормативного правового акта, а также законности оспариваемых решений, действий (бездействия) органов государственной власти и местного самоуправления и их должностных лиц возлагается именно на этих властных субъектов. Одновременно повышена доказательственная активность суда, который может истребовать доказательства по собственной инициативе в целях правильного рассмотрения правового конфликта, и подвергнуть должностных лиц, не исполняющих судебные указания о предоставлении доказательственных материалов, штрафу в размере до десяти МРОТ.

В-четвертых, при разрешении споров, возникающих из публичных правоотношений, не применяются правила заочного производства, поэтому суд вправе признать обязательной явку в судебное заседание представителя органов государственной власти и местного самоуправления или должностного лица. При неявке они подвергаются штрафу в размере до десяти МРОТ.

В-пятых, весьма специфичны субъективные пределы законной силы решения по правовому конфликту, рассмотренному в рамках публично-го производства, лица, участвующие в деле, а также *иные лица* не могут заявить в суде те же требования и по тем же основаниям.

В настоящее время в соответствии со ст. 245 ГПК РФ к делам, возникающим из публичных правоотношений, относятся: а) по заявлениям граждан, организаций, прокурора об оспаривании нормативных правовых актов полностью или в части, если рассмотрение этих заявлений не отнесено федеральным законом к компетенции иных судов; б) по заявлениям об оспаривании решений и действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих; г) по заявлениям о защите избирательных прав или права на участие в референдуме граждан Российской Федерации; д) иные дела, возникающие из публичных правоотношений и отнесенные федеральным законом к ведению суда.

8. Особое производство

В гражданском судопроизводстве имеют место ситуации, когда суд не разрешает спор о праве, поскольку сторона не просит урегулировать материально-правовой конфликт, но требует от суда установления определенных юридических фактов либо совершения контрольных действий в отношении отдельных органов, к примеру, нотариата.

В этой связи важно отличать особое производство от всех прочих видов гражданского судопроизводства.

Во-первых, в особом производстве, как было сказано, не существует спора о праве. Если же данный спор возникает, то суд обязан оставить заявление без рассмотрения и пояснить лицам, что они могут обратиться за его разрешением путем подачи искового заявления (ч. 3 ст. 263 ГПК РФ).

Во-вторых, поскольку отсутствует спор о материальном праве, то нельзя говорить о наличии сторон, которые обладают противоположными интересами к исходу дела. Здесь присутствуют заявители, а так же заинтересованные лица, если решение по делу связано с их правами и обязанностями (например, по делам об установлении факта нахождения лица на иждивении к процессу может быть привлечена жилищно-эксплуатационная организация).

В-третьих, отсутствие спора и сторон с противоположенными интересами всегда влечет за собой невозможность совершения отдельных распорядительных действий. Так, в особом производстве нельзя заключить мировое соглашение, предъявить встречный иск, обратиться за рассмотрением дела в третейский суд и иное.

В-четвертых, в порядке искового производства существует множество различных правовых коллизий, которые все перечислить не представляется возможным. В особом производстве в целом судом рассматриваются дела, указанные в ст. 264 ГПК РФ. Они следующие: а) об установлении фактов, имеющих юридическое значение (в частности, фактов регистрации рождения, признания отцовства, принадлежности правоустанавливающих документов, владения и пользования недвижимым имуществом и прочие); б) об усыновлении (удочерении) ребенка; в) о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим; г) об ограничении дееспособности гражданина, о признании гражданина недееспособным, об ограничении или о лишении несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами; д) об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипации); е) о признании движимой вещи бесхозяйной и признании права муниципальной собственности на бесхозяйную недвижимую вещь; ж) о восстановлении прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя или ордерным ценным бумагам (вызывное производство); з) о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар и принудительном психиатрическом освидетельствовании; и) о внесении исправлений или изменений в запись актов гражданского со-

стояния; к) по заявлениям о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении; л) по заявлениям о восстановлении утраченного судебного производства.

Кроме того, отдельными федеральными законами к рассмотрению в порядке особого производства могут быть отнесены и другие дела. Разрешаются все вышеперечисленные дела судом по общим правилам искового производства с особенностями, установленными гл. 27, 28—38 ГПК РФ.

9. Производство, связанное с обжалованием судебных постановлений, не вступивших в законную силу

Исторически выделяли два способа обжалования судебных решений, постановленных в порядке гражданского судопроизводства: обыкновенный и чрезвычайный. В качестве обыкновенного способа рассматривали апелляцию, а кассацию (ревизию) же относили к чрезвычайным.

Апелляционный пересмотр — это деятельность районного суда в качестве второй инстанции по проверке законности и обоснованности решений, не вступивших в законную силу, принятых мировыми судьями.

Объектом апелляционного обжалования является решение (заочное решение, определение), которое не вступило в законную силу, вынесенное мировым судьей. При этом апелляционную жалобу возможно подавать в районный суд через мирового судью только в течение десяти дней со дня принятия им решения в окончательной форме.

Субъектами апелляционного обжалования ГПК РФ называет сторон и других лиц, участвующих в деле. Прокурор вправе принести апелляционное представление только, если он лично участвовал в ходе разрешения дела по существу. Вместе с тем, исходя из смысла п. 4 ч. 2 ст. 364 ГПК РФ правом апелляционного обжалования наделены также и такие лица, которые не являлись участниками судопроизводства, но мировой судья своим правоприменительным актом затронул их права и обязанности.

Действия мирового судьи после получения апелляционной жалобы заключаются в направлении лицам, участвующим в деле, копии жалобы или прокурорского представления, а также приложенных к ним документов. Лица, участвующие в деле, вправе заявить мировому судье возражения в письменной форме относительно апелляционных жалобы, представления с приложением документов, подтверждающих эти возражения, и их копий, число которых должно соответствовать числу лиц, участвующих в деле. По истечении срока обжалования мировой судья направляет дело с апелляционной жалобой, представлением и поступившими возражениями относительно них в районный суд. При этом до истечения срока обжалования дело направлению в районный суд не подлежит.

Лицо, подавшее апелляционную жалобу, полномочно отказаться от нее в письменной форме, а прокурор может отозвать апелляционное представление до принятия решения или определения районным судом. В случае принятия отказа от жалобы или отзыва представления

судья выносит определение о прекращении апелляционного производства, если решение или определение не было обжаловано другими лицами.

Порядок разрешения судом апелляционной инстанции дела можно назвать общим, так как согласно ст. 327 ГПК РФ процедура пересмотра производится судьей единолично по правилам, свойственным для суда первой инстанции. Причем суд второй инстанции вправе устанавливать новые факты и исследовать новые доказательства, что свидетельствует о наличии в нашей стране полной апелляции, позволяющей повторно разрешать дело по существу. Неполная же апелляция предписывает судебному органу изучать правовую коллизию только на основе тех обстоятельств и доказательств, которые имели место в суде первой инстанции.

По итогам пересмотра суд апелляционной инстанции может реализовать одно из следующих полномочий:

1) оставить решение мирового судьи без изменения, жалобу, представление без удовлетворения (в этом случае суд обязан указать в определении мотивы, по которым доводы жалобы, представления признаны неправильными и не являющимися основанием для отмены решения мирового судьи);

2) изменить решение мирового судьи или отменить его и принять новое решение (основаниями для изменения или отмены решения суда в апелляционном порядке являются: неправильное определение обстоятельств, имеющих значение для дела; недоказанность установленных судом первой инстанции обстоятельств, имеющих значение для дела; несоответствие выводов суда первой инстанции, изложенных в решении суда, обстоятельствам дела; нарушение или неправильное применение норм материального права или норм процессуального права);

3) отменить решение мирового судьи полностью или в части и прекратить судебное производство либо оставить заявление без рассмотрения.

При изменении или отмене решения суд апелляционной инстанции принимает постановление в форме апелляционного решения, которое заменяет собой полностью или в части решение мирового судьи. В остальных случаях выносится определение.

Вторым способом обжалования не вступивших в законную силу актов суда первой инстанции является кассационный. *Кассационный пересмотр — это деятельность суда второй инстанции по проверке законности и обоснованности решений, не вступивших в законную силу, принятых судами первой инстанции, за исключением постановлений мировых судей.*

Следовательно, объектом кассационного обжалования служит не вступившее в законную силу решение (заочное решение, определение) суда первой инстанции, в том числе Верховного Суда РФ, исключение же составляют решения мировых судей, так как на них распространяется апелляционный порядок пересмотра. Кассационная жалоба или представление прокурора подаются через суд первой инстанции в течение

десяти дней со дня принятия решения в окончательной форме, но не с момента вручения либо направления лицам, участвующим в деле, копий данного акта.

Субъектами кассационного обжалования могут быть стороны, а также все лица участвующие в деле и прокурор. Существуют некоторые процессуальные особенности, касающиеся деятельности прокурора, поскольку он приносит не жалобу, а кассационное представление. Кроме того, как разъясняется в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 20 января 2003 года № 2 «О некоторых вопросах, возникших в связи с принятием и введением в действие Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации» прокурор может обратиться с представлением в суд второй инстанции на незаконное и необоснованное постановление лишь в случае, если он участвует в деле, причем независимо от того, явился ли он фактически на заседание суда первой инстанции или нет.

Кассационная жалоба, представление, поданные в срок, *принимаются к производству судом, вынесшим решение*. Затем судья не позднее следующего дня после их получения направляет лицам, участвующим в деле, копии жалобы, представления и приложенных к ним письменных доказательств, а равно извещает таковых о времени и месте пересмотра дела в кассационном порядке.

По истечении срока кассационного обжалования дело направляется в суд кассационной инстанции, до вступления же решения в законную силу его запрещается истребовать из суда. Лица, участвующие в деле, вправе знакомиться в суде со всеми материалами, например с поступившей кассационной жалобой, представлением, а также поданными на них возражениями.

Судебное заседание в суде кассационной инстанции проводится по общим правилам, которые действуют для суда первой инстанции, за некоторыми исключениями. В частности, кассационная жалоба, представление рассматриваются коллегиально в составе трех профессиональных судей, один из которых является председательствующим. Кроме того, суд кассационной инстанции проверяет законность и обоснованность решения суда первой инстанции, исходя из доводов, изложенных в кассационных жалобе, представлении и соответствующих возражениях. Одновременно суд оценивает имеющиеся в деле, а также дополнительно представленные доказательства, если признает, что они не могли быть по объективным причинам представлены стороной в суд первой инстанции.

В итоге пересмотра суд кассационной инстанции вправе:

- 1) оставить решение суда первой инстанции без изменения, а кассационные жалобу, представление без удовлетворения;
- 2) отменить решение суда первой инстанции полностью или в части и направить дело на новое рассмотрение в суд первой инстанции в том же или ином составе судей, если нарушения, допущенные судом первой инстанции, не могут быть исправлены судом кассационной инстанции;

3) отменить решение суда первой инстанции полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить заявление без рассмотрения;

4) изменить или отменить решение суда первой инстанции и принять новое решение, не передавая дело на новое рассмотрение, если обстоятельства, имеющие значение для дела, установлены на основании имеющихся и дополнительно представленных доказательств.

В новом судебном решении суд кассационной инстанции констатирует принципиально иное суждение по поводу того, каким образом необходимо разрешить гражданско-правовую коллизию, перераспределить права и обязанности сторон, именно поэтому старое отменяется. При этом, новое решение может и ухудшить правовое положение лица, участвующего в деле.

10. Производство, связанное с обжалованием, вступивших в законную силу судебных постановлений

Надзорный пересмотр актов правосудия не тождествен производству по обжалованию не вступивших в законную силу судебных решений и определений. Потребность в нем обусловлена, по меньшей мере, тремя обстоятельствами. Во-первых, в ст. 126 Конституции РФ подчеркивается, что Верховный Суд РФ представляет собой высший судебный орган по гражданским, уголовным, административным и иным делам, подсудным судам общей юрисдикции, в связи с чем он занимается судебным надзором за их деятельностью. Во-вторых, иерархичная судебная система нуждается в политико-правовом руководстве, реализуемом в процессуальной форме с целью обеспечения эффективной защиты нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов, и оно не должно противоречить принципу независимости судей. В этом смысле суды надзорной инстанции, толкуя нормы права и применяя их, формируют единообразие в правоприменительной практике, создают судебные прецеденты в ходе рассмотрения конкретных юридических коллизий, воспринимаемые в дальнейшем нижестоящими судами при разрешении аналогичных гражданских дел как источник права, хотя за судебным прецедентом роль источника права официально не признается. В-третьих, судебный надзор призван устранять ошибки, допущенные всеми нижестоящими судами, тем более что не всякое дело пересматривается апелляционной или кассационной инстанциями, в том числе и вследствие коротких сроков, предоставленных на обжалование, в течение которых заинтересованные лица могут и не выявить патологию в судебных выводах. В связи с изложенным *надзорный пересмотр определить как деятельность суда по проверке, прежде всего, законности решений, вступивших в законную силу, принятых нижестоящими судами, за исключением судебных постановлений Президиума Верховного Суда РФ.*

Объект надзорного обжалования — вступившие в законную силу судебные постановления, кроме постановлений Президиума Верховного

Суда РФ. Надзорная жалоба или представление подаются заинтересованным лицом непосредственно в суд надзорной инстанции в течение года со дня вступления судебного постановления в законную силу. Данный срок в случае его пропуска по уважительным причинам подлежит восстановлению.

Если субъектами апелляционного или кассационного обжалования являются стороны и иные лица, участвующие в деле, то в качестве субъектов надзорного обжалования закон называет не просто лиц, участвующих в деле, но и любых других лиц, если их права и законные интересы нарушены судебными постановлениями.

Рассмотрение переданного в суд надзорной инстанции дела имеет некоторые особенности. Так, согласно ч. 2 ст. 14 ГПК РФ правовые коллизии изучаются вышестоящим судом в составе председательствующего и не менее двух судей. Кроме того, процессуальный закон не предполагает в суде надзорной инстанции предоставление доказательственных материалов, так как у судебного органа отсутствует полномочие по установлению фактических обстоятельств. Это не означает, что заинтересованные лица в собственных объяснениях не могут ссылаться на доказательства, которые не были истребованы и исследованы нижестоящими судами и прилагать добавляющие документы. Но таковые изучаются судом надзорной инстанции не с целью обнаружения юридически значимых обстоятельств, а с точки зрения нарушения процессуальных норм, регламентирующих порядок представления, исследования и оценки доказательств.

На основании исследованных материалов суд надзорной инстанции полномочен:

1) оставить судебное постановление суда первой, второй или надзорной инстанции без изменения, надзорную жалобу или представление прокурора о пересмотре дела в порядке надзора без удовлетворения;

2) отменить судебное постановление суда первой, второй или надзорной инстанции полностью либо в части и направить дело на новое рассмотрение;

3) отменить судебное постановление суда первой, второй или надзорной инстанции полностью либо в части и оставить заявление без рассмотрения либо прекратить производство по делу;

4) оставить в силе одно из принятых по делу судебных постановлений;

5) отменить либо изменить судебное постановление суда первой, второй или надзорной инстанции и принять новое судебное постановление, не передавая дело для нового рассмотрения, если допущена ошибка в применении и толковании норм материального права;

6) оставить надзорную жалобу или представление прокурора без рассмотрения по существу при наличии оснований, предусмотренных ст. 380 ГПК РФ.

Каждое из названных полномочий фиксируется в постановлениях соответствующих президиумов судов либо в определении, если речь идет о Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ. Данные постановления и определения суда надзорной инстанции вступают в законную силу со дня их принятия.

Пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам решений (определений, постановлений) суда, которые приобрели законную силу, является особой формой пересмотра, чье основное предназначение заключается в самоконтроле суда первой инстанции за собственными действиями и их результатами.

Объект пересмотра — это любые решения, определения и постановления, вступившие в законную силу, согласно нормам процессуального законодательства.

В качестве субъектов, которые вправе инициировать вопрос о пересмотре ст. 394 ГПК РФ называет сторон, прокурора и прочих лиц, участвующих в деле. При этом заявление данными субъектами подается в суд, принявший надлежащий акт, в течение трех месяцев со дня установления оснований для пересмотра.

Основаниями для подобного пересмотра служат:

1) существенные для дела обстоятельства, которые не были и не могли быть известны заявителю;

2) заведомо ложные показания свидетеля, заведомо ложное заключение эксперта, заведомо неправильный перевод, фальсификация доказательств, повлекшие за собой принятие незаконного или необоснованного решения, определения суда, постановления президиума суда надзорной инстанции и установленные вступившим в законную силу приговором суда;

3) преступления сторон, других лиц, участвующих в деле, их представителей, преступления судей, совершенные при рассмотрении и разрешении данного дела и установленные вступившим в законную силу приговором суда;

4) отмена решения, приговора, определения суда или постановления президиума суда надзорной инстанции либо постановления государственного органа или органа местного самоуправления, послуживших основанием для принятия решения, определения суда или постановления президиума суда надзорной инстанции.

Суд анализирует заявление о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам решения, определения, постановления в рамках судебного заседания. Стороны, прокурор, другие лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте заседания, однако их неявка не является препятствием к рассмотрению заявления.

В результате изучения представленных материалов, судом принимается определение либо об удовлетворении заявления о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам либо об отказе в подобном пересмотре. В случае отмены решения, определения, постановления президиума суда надзорной инстанции юридическая коллизия рассматривается судом общей юрисдикции по правилам, установленным ГПК РФ.

11. Производство, связанное с исполнением судебных постановлений и постановлений иных органов

Исполнительное производство представляет собой процессуальную деятельность федеральных органов власти, призванную обеспечивать принудительное исполнение актов различных юрисдикционных орга-

нов, в том числе и судебных. В целом такую деятельность осуществляет служба судебных приставов на основании Законов «Об исполнительном производстве» и «О судебных приставах». Вместе с тем она не возможна без определенного судебного функционирования, сопряженного с выдачей исполнительного листа и производством контрольно-надзорных полномочий, что образует содержание *производства, связанного с исполнением судебных постановлений и постановлений иных органов.*

Выдача судом исполнительного листа взыскателю происходит после вступления судебного акта в законную силу, за исключением случаев немедленного исполнения. К решениям, подлежащим обязательному немедленному исполнению согласно ст. 211 ГПК РФ относятся: а) о взыскании алиментов; б) о выплате работнику заработной платы в течение трех месяцев; в) о восстановлении на работе; г) о включении гражданина РФ в список избирателей, участников референдума.

Восстановление срока предъявления исполнительного документа к исполнению претворяется в правовой действительности при пропуске взыскателем определенного законом временного периода. ГПК РФ не фиксирует, в какой именно срок взыскатель должен обратиться за принудительным исполнением исполнительного документа. Между тем подобные сроки имеются в ст. 14 Закона «Об исполнительном производстве», которая предписывает предъявлять исполнительные листы судов общей юрисдикции в рамках трех лет со дня вступления судебного постановления законную силу, то же самое касается судебных приказов, но по истечении десяти дней со дня их выдачи.

Разъяснение судебного постановления, подлежащего исполнению, происходит при неясности требования, описанного в нем. В этой связи следует отличать такие правовые понятия как «разъяснение судебного постановления», которым занимается исключительно суд и «разъяснение порядка исполнения судебного постановления», который должен быть известен судебному приставу-исполнителю.

Отсрочка или рассрочка исполнения судебного постановления, изменение способа и порядка его исполнения, индексация присужденных денежных сумм, осуществляются при обнаружении обстоятельств, затрудняющих исполнение судебного постановления *или постановлений иных органов*, по заявлению взыскателя и должника либо по представлению судебного пристава-исполнителя, адресуемых в суд, рассматривавший дело, или по месту совершения исполнения.

Суть *отсрочки* исполнения состоит в принятии судом решения о перенесении начала исполнительных действий на иную дату, например, при отсутствии у должника активов.

Рассрочка исполнения заключается в предоставлении должнику возможности исполнить возложенную на него обязанность не единовременно, а по частям в рамках очерченного судом периода времени.

Изменение способа и порядка исполнения имеет место при замене одного вида исполнения другим, в частности, если вместо предмета материального мира взыскивается его стоимость. Именно поэтому в

решениях суда о присуждении имущества в натуре должна быть указана его стоимость, которая взыскивается судебным приставом-исполнителем, если присужденное имущество не окажется в наличии (ст. 205 ГПК РФ).

Индексация денежных сумм требуется по причине того, что между вступлением судебного постановления в законную силу и его реальным исполнением проходит некоторое время, и денежные средства теряют часть своей покупательной способности, к примеру, при инфляции.

Отложение исполнительных действий связано с перенесением таковых на другое время, что делает его схожим с отсрочкой исполнения, но не идентичным.

Приостановление исполнительного производства приводит к перерыву в совершении исполнительных действий на неопределенный период времени вплоть до устранения обстоятельств, вызывавших это приостановление.

Прекращение исполнительного производства означает его окончание без права возобновления, за исключением случаев отмены определения о прекращении в судебном порядке.

Посредством *поворота исполнения решения суда* происходит восстановление прав ответчика, нарушенных фактическим исполнением правоприменительного судебного акта, который был по прошествии определенного времени отменен.

Контрольные вопросы:

1. Каковы стадии и виды гражданского судопроизводства?
2. Каков состав лиц, участвующих в деле?
3. Что такое подведомственность и подсудность гражданских дел?
4. Что такое судебные доказательства?
5. В чем проявляется сущность искового производства?
6. В чем заключаются отличия производства по делам, возникающим из публичных правоотношений, от искового производства?
7. Приведите признаки отличия особого производства от искового.

РЕКОМЕНДУЕМАЯ ЛИТЕРАТУРА ДЛЯ УГЛУБЛЕННОГО ИЗУЧЕНИЯ КУРСА

- Абашин Э. А.* Семейное право. М., 2002.
- Административное право: Учебник / Под ред. Л. Л. Попова. М., 2004.
- Антокольская М. В.* Семейное право. М., 1999.
- Афанасьев С. Ф., Зайцев А. И.* Гражданский процесс (учебно-методический комплекс): краткий учебник, методические рекомендации. М., 2004.
- Бахрах Д. Н., Россинский Б. В., Стариков Ю. Н.* Административное право (краткие учебные курсы юридических наук). М., 2004.
- Боголюбов С. А.* Экологическое право России. Учебник. М., 1998.
- Бринчук М. М.* Экологическое право. Учебник. 2-е изд., перераб. и доп. М., 2003.
- Викунт М. А., Зайцев И. М.* Гражданский процесс России: Учебник. М., 1999.
- Гражданское право России. Учебник / Под ред. З. И. Цыбуленко. М., 1998.
- Гражданское право России. Учебник / Под ред. А. П. Сергеева, Ю. К. Толстого. М., 2004.
- Гражданский процесс: Учебник / Под ред. М. К. Треушников. М., 2003.
- Гражданское процессуальное право: Учебник / Под ред. М. С. Шакарян. М., 2004.
- Гражданский процесс: Учебник / Под ред. В. В. Яркова. М., 2004.
- Гейхман В. Л., Дмитриева И. К.* Трудовое право: Учебник для вузов. М., 2002.
- Голыченко А. К., Волков Г. А., Козырь О. М.* Земельный кодекс Российской Федерации. Научно-практический комментарий. М., 2002.
- Гришаев С. П.* Семейное право в вопросах и ответах. М., 2000.
- Гришин И. П., Гришина И. И.* Семейное право. М., 2001.
- Давид Р.* Основные правовые системы современности. М., 1988.
- Дубовик О. Л.* Экологическое право в вопросах и ответах. Учебное пособие. М., 2001.
- Иконицкая И. А.* Земельное право Российской Федерации: Учебник. М., 2002.
- Казанцев В. И.* Трудовое право: Учебник. М., 2003.
- Комаров С. А.* Общая теория государства и права. 7-е изд. М., 2004.
- Комментарий к Земельному кодексу Российской Федерации / Под ред. Г. В. Чубукова, М. Ю. Тихомирова. М., 2002.
- Комментарий официальных органов к Трудовому кодексу Российской Федерации / Сост. А. В. Верховцев. М., 2004.
- Конин Н. М.* Административное право России. Общая и Особенная части: Курс лекций. М., 2004.
- Конин Н. М., Журик В. В., Петров М. П.* Российское административное право: Учебно-методический комплекс / Под ред. Н. М. Кониной. М., 2005.
- Конституционное право России в вопросах и ответах: Учебно-методическое пособие / Под ред. А. В. Малько. М., 2003.
- Конституционное право России: Учебно-методическое пособие. Краткий учебник / Под ред. А. В. Малько. М., 2001.
- Конституционное право субъектов Российской Федерации / Отв. ред. В. А. Кряжков. М., 2002.

- Косова О. Ю.* Семейное и наследственное право России. М., 2001.
- Крассов О. И.* Земельное право. Учебник. М., 2004.
- Крассов О. И.* Комментарий к Земельному кодексу Российской Федерации. М., 2002.
- Крассов О. И.* Экологическое право. Учебник. М., 2001.
- Краснова И. О.* Земельное право. Элементарный курс. М., 2003.
- Лазарев В. В., Липень С. В.* Теория государства и права. М., 1998.
- Магницкая Е. В., Евстигнеев Е. Н.* Правоведение: Учебное пособие. СПб., 2004.
- Марченко М. Н.* Теория государства и права. М., 2004.
- Молодцов М. В., Головина С. Ю.* Трудовое право России: Учебник для вузов. М., 2004.
- Муратова С. А.* Семейное право. Учебное пособие. М., 2001.
- Назаренко Г. В.* Общая теория права и государства. Курс лекций. Орел, 1995.
- Научно-практический комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации / Под общ. ред. В. М. Лебедева; науч. ред. В. П. Божьев. М., 2002.
- Нерсесянц В. С.* Юриспруденция. Введение в курс общей теории права и государства. М., 1998.
- Нечаева А. М.* Семейное право. Курс лекций. М., 2001.
- Общая теория государства и права. Академический курс в 3-х томах / Отв. ред. М. Н. Марченко. М., 2005.
- Общая теория права и государства / Под ред. В. В. Лазарева. М., 1994.
- Оксамытный В. В.* Теория государства и права. М., 2004.
- Осокина Г. Л.* Гражданский процесс. Общая часть. М., 2003.
- Петров В. В.* Экологическое право России. Учебник. М., 1995.
- Права человека. Учебник для вузов / Отв. ред. Е. А. Лукашева. М., 2000.
- Пчелинцева Л. М.* Семейное право России. М., 1999.
- Россинский Б. В.* Административная ответственность: Курс лекций. М., 2004.
- Смирнов А. В., Калиновский К. Б.* Уголовный процесс: Учебник для вузов / Под общ. ред. А. В. Смирнова. СПб., 2004.
- Теория государства и права / Под ред. В. М. Корельского и В. Д. Перевалова. М., 2004;
- Теория государства и права. Курс лекций / Под ред. Н. И. Матузова и А. В. Малько. 2-е изд. М., 2005.
- Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. П. А. Лупинская. М., 2003.
- Уголовный процесс: Учебник для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / Под ред. В. П. Божьева. 3-е изд., испр. и доп. М., 2002.
- Уголовный процесс: Учебник для вузов / Отв. ред. А. В. Гриненко. М., 2004.
- Фарберова О. Е., Паршин Н. М.* Правоведение: Учебное пособие. М., 2004.
- Черданцев А. Ф.* Теория государства и права. М., 2004.
- Чмыхало Е. Ю.* Земельное право: общая часть. Учебное пособие. Саратов, 2004.
- Ягудин Н. К.* Семейное право. Ростов-на-Дону, 2002.

СОДЕРЖАНИЕ

ПРЕДИСЛОВИЕ	3
-------------------	---

УЧЕБНИК ПО КУРСУ «ПРАВОВЕДЕНИЕ»

ОБЩАЯ ЧАСТЬ. ОБЩИЕ ВОПРОСЫ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

Раздел 1. Общие вопросы государства

Глава 1. Понятие и признаки государства. Основные теории возникновения государства и права	4
Глава 2. Сущность, функции и механизм (аппарат) государства. Политическая система общества	20
Глава 3. Типы и формы государства. Правовое государство	42

Раздел 2. Общие вопросы права

Глава 4. Сущность, принципы и функции права	63
Глава 5. Социальные и правовые нормы. Правосознание и правовая культура	76
Глава 6. Типы и источники права	88
Глава 7. Правотворчество, систематизация законодательства и система права	99
Глава 8. Правовые отношения	110
Глава 9. Реализация и толкование права	116
Глава 10. Правомерное поведение, правонарушение, юридическая ответственность	124
Глава 11. Механизм правового регулирования и правовая политика	130
Глава 12. Законность, правопорядок, дисциплина	144

ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ

Глава 13. Конституционное право	149
Глава 14. Гражданское право	163
Глава 15. Семейное право	209
Глава 16. Трудовое право	223
Глава 17. Административное право	248
Глава 18. Экологическое право	279
Глава 19. Земельное право	296
Глава 20. Уголовное право	319
Глава 21. Уголовный процесс	357
Глава 22. Гражданский процесс	376
РЕКОМЕНДУЕМАЯ ЛИТЕРАТУРА ДЛЯ УГЛУБЛЕННОГО ИЗУЧЕНИЯ КУРСА	398