**СРЕДНЕЕ ПРОФЕССИОНАЛЬНОЕ ОБРАЗОВАНИЕ**

**ОСНОВЫ ПРАВА**

Под общей редакцией профессора **М.Б. Смоленского**

Допущено Министерством образования и науки Российской Федерации

в качестве **учебного пособия**

для студентов средних специальных учебных заведений



**УДК 340(075.8) ББК 67.0я73**

**О-75**

**Рецензенты:**

**Л.В. Акопов**, д-р юрид. наук, проф.,

**М.В. Мархгейм**, д-р юрид. наук, проф.

**Авторский коллектив:**

**Э.В. Дригола**, канд. юрид. наук, доц. (глава 6); **В.С. Казельникова**, преподаватель (глава 8); **Е.А. Маштакова**, канд. юрид. наук, доц. (глава 10); **Н.А. Ныркова**, канд. юрид. наук, доц. (глава 11); **А.А. Подопригора**, канд. юрид. наук, доц. (глава 12); **В.В. Русских**, канд. юрид. наук, доц. (глава 5); **М.Б. Смоленский**, д-р соц. наук, канд. юрид. наук, проф. (введение, главы 1–4, 7, 9, 13, 14)

**Основы права** : учебное пособие / коллектив авторов ; под общ. ред.

**О-75** М.Б. Смоленского. — М. : КНОРУС, 2012. — 328 с. — (Для среднего профессионального образования).

**ISBN 978-5-406-01755-5**

Написано в соответствии с требованиями Государственного образовательного стандарта для среднего профессионального образования, утвержденного Мини- стерством образования и науки РФ. Изложены все темы программы по основным отраслям российского права, обстоятельно и доступно освещены понятия права, его термины и принципы, приведены необходимые сведения о правовой системе Российской Федерации.

*Для студентов, обучающихся в средних специальных учебных заведениях, а также для всех, кто интересуется вопросами права.*

**УДК 340(075.8) ББК 67.0я73**

**ОСНОВЫ ПРАВА**

Сертификат соответствия № РОСС RU. АЕ51. Н 15407 от 31.05.2011 г.

Изд. № 1641. Подписано в печать 07.11.2011. Формат 60×90/16.

Гарнитура «Newton». Печать офсетная.

Усл. печ. л. 20,5. Уч.-изд. л. 17,3. Тираж 2000 экз. Заказ №

ООО «КноРус».

129085, Москва, проспект Мира, д. 105, стр. 1.

Тел.: (495) 741-46-28.

E-mail: [oﬃce@knorus.ru](mailto:oﬃce@knorus.ru) [http://www.knorus.ru](http://www.knorus.ru/)

Отпечатано в ОАО «Можайский полиграфический комбинат».

143200, Московская обл., г. Можайск, ул. Мира, д. 93. Сайт [www.oaompk.ru](http://www.oaompk.ru/) Тел.: (495) 745-84-28, (49638) 20-685.

© Коллектив авторов, 2012

**ISBN 978-5-406-01755-5** © ООО «КноРус», 2012

# ОГЛАВЛЕНИЕ

[Введение 9](#_TOC_250003)

Глава 1. Право

* 1. [Понятие и сущность права 11](#_TOC_250002)
  2. [Понятие и виды форм (источников) права 13](#_TOC_250001)
  3. Нормативно-правовой акт: понятие

и виды 15

* 1. Понятие и структурные элементы

системы права 18

Глава 2. Конституция Российской Федерации 1993 г. — ядро политической системы

* 1. Конституция Российской Федерации 1993 г.: основные черты, особенности,

функции и юридические свойства 20

* 1. Структура Конституции

Российской Федерации 1993 г. 22

* 1. Порядок принятия Конституции

[Российской Федерации 25](#_TOC_250000)

* 1. Изменение Конституции Российской Федерации;

внесение поправок 26

* 1. Гарантии реализации

Конституции Российской Федерации. Прямое действие Конституции Российской Федерации.

Охрана Конституции Российской Федерации 27

Глава 3. Личность, право, правовое государство

* 1. Основы правового статуса личности 30
  2. Личные права и свободы граждан

Российской Федерации 31

* 1. Политические права и свободы 37
  2. Социально-экономические права

и свободы человека и гражданина 40

* 1. Конституционные обязанности

человека и гражданина 42

* 1. Гарантия конституционных прав и свобод личности 43
  2. Правовое государство:

понятие и принципы 45

* 1. Соотношение и взаимосвязь государства

и права 50

Глава 4. Юридическая ответственность

* 1. Понятие, признаки и виды

правонарушений 52

* 1. Виды юридической ответственности 55
  2. Понятие и принципы законности 57
  3. Понятие правопорядка. Соотношение законности,

правопорядка и демократии 58

Глава 5. Конституционное право

* 1. Конституционное право

как отрасль российского права 60

* 1. Теория Конституции 62
  2. Основы конституционного строя

Российской Федерации 62

* 1. Конституционный статус личности

в Российской Федерации 63

* 1. Особенности федеративного

устройства России 67

* 1. Избирательное право

Российской Федерации 70

* 1. Система органов государственной власти

в Российской Федерации 72

Глава 6. Административное право

* 1. Понятие, предмет, метод и система административного права 79
  2. Административная ответственность 81
  3. Административное правонарушение 84
  4. Административно-правовой статус государственной службы

в Российской Федерации 90

Глава 7. Гражданское право

* 1. Гражданское право как отрасль

российского права: предмет и метод 94

* 1. Принципы гражданского права 97
  2. Источники гражданского права.

Официальное опубликование

гражданско-правовых актов 100

* 1. Действие гражданского законодательства

во времени, в пространстве и по кругу лиц 103

* 1. Юридические лица

и их организационно-правовые формы 104

* 1. Объекты гражданских прав 108
  2. Сделки в гражданском праве 111
  3. Право собственности:

приобретение и прекращение 116

* 1. Обязательства в гражданском праве:

понятие и виды, сроки действия 123

* 1. Договор: понятие, виды, заключение

и применение договоров 133

* 1. Защита гражданских прав: право на защиту,

самозащита гражданских прав 139

Глава 8. Гражданское процессуальное право

* 1. Понятие, предмет и метод

гражданского процессуального права 147

* 1. Источники гражданского

процессуального права 150

* 1. Понятие, особенности и структура гражданского процессуального

правоотношения 153

* 1. Стадии гражданского процесса 155
  2. Виды гражданского судопроизводства 158
  3. Подведомственность и подсудность 161

Глава 9. Трудовое право

* 1. Понятие, предмет, метод и система

трудового права 165

* 1. Основные принципы трудового права 168
  2. Источники трудового права 169
  3. Трудовое правоотношение

и система трудового права 171

* 1. Основные права и обязанности

работников и работодателей 173

* 1. Социальное партнерство в сфере труда,

его формы и принципы 177

* 1. Коллективный договор:

содержание и структура 179

* 1. Трудовой договор 181
  2. Рабочее время и его виды 187
  3. Время отдыха 189
  4. Оплата труда и заработная плата 192
  5. Дисциплина труда 195
  6. Охрана труда. Обязанности по охране

труда работника и работодателя 197

* 1. Материальная ответственность

работника и работодателя 200

* 1. Трудовые споры и порядок

их рассмотрения 204

Глава 10. Семейное право

* 1. Понятие, предмет и метод

семейного права 208

* 1. Источники семейного права 210
  2. Принципы семейного права 212
  3. Семейное правоотношение: понятие,

признаки, состав 213

* 1. Брак по семейному праву 215
  2. Права и обязанности супругов 219
  3. Права и обязанности родителей и детей 226

Глава 11. Уголовное право

* 1. Уголовное право России: понятие,

задачи и принципы 235

* 1. Преступление: понятие, признаки,

классификация 239

* 1. Уголовная ответственность и состав

преступления 242

* 1. Понятие и виды обстоятельств,

исключающих преступность деяния 244

* 1. Уголовное наказание:

понятие, цели и виды 253

Глава 12. Уголовный процесс

* 1. Понятие и назначение уголовного судопроизводства России.

Источники уголовно-процессуального права 258

* 1. Понятие и значение принципов

уголовного процесса 262

* 1. Уголовно-процессуальные гарантии

и функции 263

* 1. Понятие и система стадий

уголовного процесса 265

* 1. Понятие и содержание уголовно-

процессуальной формы 267

* 1. Уголовно-процессуальные документы:

виды и значение 268

* 1. Понятие и классификация участников

уголовного процесса 270

* 1. Меры уголовно-процессуального

принуждения 271

* 1. Понятие ходатайства и жалобы в уголовном судопроизводстве;

порядок их рассмотрения 274

* 1. Понятие и основания

уголовно-процессуальной реабилитации лиц, незаконно или

необоснованно привлеченных

к уголовной ответственности 277

#### Глава 13. Судебная система Российской Федерации

* 1. Конституционные основы осуществления судебной власти в Российской Федерации

и принципы правосудия 279

* 1. Конституционный Суд

Российской Федерации 300

* 1. Верховный Суд Российской Федерации

и суды общей юрисдикции 304

* 1. Высший Арбитражный Суд Российской Федерации, система

арбитражных судов и их полномочия 312

#### Глава 14. Правоохранительные органы Российской Федерации

* 1. Прокуратура Российской Федерации 317
  2. Министерство внутренних дел

Российской Федерации 320

* 1. Задачи МВД России 322
  2. Федеральная служба безопасности

Российской Федерации 322

* 1. Министерство юстиции

Российской Федерации 324

* 1. Федеральная служба судебных приставов 324

#### Список литературы 328

# ВВЕДЕНИЕ

Происходящий в России процесс развития демократического обще- ства, создания правовых основ государственного строительства, укре- пление законности и правопорядка, обеспечение более полного объ- ема прав и свобод человека и гражданина все ближе подвигают обще- ство к формированию подлинно правового государства. Понимание возрастающей роли права, осознание процессов и реалий, происходя- щих в правовой системе общества, становятся потребностью и важ- нейшей обязанностью каждого гражданина России. А чтобы каждый гражданин мог осознанно реализовывать свои субъективные права и обеспечивать по отношению к себе исполнение юридических обя- занностей со стороны других субъектов урегулированных нормами права общественных отношений, необходим определенный уровень правовой грамотности и правовой культуры. В связи с этим право- вые знания выступают необходимой составляющей компетентности и профессионализма.

Предлагаемый учебник содержит полный курс предмета «Основы права» и рассчитан на студентов колледжей неюридического профи- ля; написан в соответствии с государственным образовательным стан- дартом. В подготовке соответствующих разделов учитывался возрас- тающий интерес представителей всех специальностей к тому, что так или иначе связано с основами организации совместной деятельности людей, что должно предопределять реализацию социальных идеалов, воплощать в жизнь непреходящие ценности, т.е. к праву и его различ- ным отраслям. В условиях правового нигилизма в России наблюдаемое усиление интереса со стороны общества к вопросам права — явление знаменательное, поскольку означает приобщение общества к данной сфере знаний в различных ее проявлениях, а, как известно, ни одно общество не может обойтись без правового регулирования. Право со- провождает человека с момента рождения и до окончания жизненно- го пути. Трудно называть сферу отношений между людьми, которая всецело выпадала бы из правового поля. Сегодня ни одно сколько- нибудь значимое решение нельзя принять без анализа его на предмет

10 ВВЕДЕНИЕ

соответствия закону. В наше время организация трудовых отношений не может обходиться без знаний трудового права, семейных — без зна- ния семейного и т.д.

Реалии современности таковы, что невозможно представить куль- турного образованного человека, не владеющего основами права, не знающего основных законов, по которым живет общество.

Главной задачей данного учебника является формирование основ правового сознания и правовой культуры в процессе знакомства сту- дентов с необходимым минимумом правовых знаний, пробуждение интереса к данной отрасли, привитие элементарных навыков и уме- ний по применению норм права в конкретных ситуациях. Учебник дает лишь базовые знания и представления о праве и государстве. Сформи- рованный в ходе учебных занятий интерес к правовым явлениям и ин- ститутам может стать в дальнейшем основой для углубленного изуче- ния права, без которого развитие современного российского общества невозможно и опасно.

Структурно учебник «Основы права» состоит из 14 глав, каждая из которых содержит контрольные вопросы для проверки полученных знаний.

Учебник выполнен на основе новейшего российского законода- тельства и будет интересен не только студентам, но и всем, кого вол- нуют вопросы права.

ГЛАВА 1

ПРАВО

## Понятие и сущность права

Вопрос о сущности права является основным в юриспруденции. В пра- ве находят выражение разнообразные отношения и интересы людей, оно имеет самые различные формы проявления в зависимости от ха- рактера экономического развития общества, его социальной структу- ры, уровня культуры, исторических традиций. Право тесно связано с природой человека, его жизнедеятельностью, оно напрямую втор- гается в сферу его поведения и поступков, определяет объем его сво- боды.

Сущность права — это качественная основа права, отражающая ее истинную природу и назначение в обществе.

Данное понятие имеет различные трактовки, например, известный русский философ В. Соловьев полагал, что право закрепляет обяза- тельный для всех минимум нравственности; Р. Исринг рассматривал сущность права как защиту индивидом собственных интересов.

Право, как и другие социальные нормы, представляет собой сово- купность, систему правил поведения. Приоритет права над другими социальными нормами объясняется прежде всего тем, что оно уста- навливается государством, его органами, призванными осуществлять управление делами общества.

Таким образом, право представляет собой систему правил, уста- новленных государством либо принятых в установленном им поряд- ке населением или государственными органами и государственными органами и организациями. В этом принципиальное отличие права от всех остальных социальных норм. Соответственно государство высту-

пает единственным социальным образованием, правомочным прини- мать, изменять или отменять правовые нормы.

Право представляет собой упорядоченную, логически стройную систему правил, содержащихся в нормативно-правовых актах и иных письменных источниках.

Одним из основных условий эффективного действия норм права является их согласованность друг с другом. Все действующие нормы права призваны обеспечивать полное и последовательное регулирова- ние общественных отношений.

Все нормы права имеют официальный характер. Они содержатся в письменных документах — нормативно-правовых актах и иных ис- точниках. Устные распоряжения и предписания правотворческих ор- ганов или должностных лиц не являются правом.

Правовые нормы предполагают не только их обязательное закре- пление в письменных источниках, но и опубликование для широко- го круга лиц.

Формальная определенность норм права является их необходимым свойством, атрибутом, поскольку с ним связывается другое свойство права — его общеобязательность.

Общеобязательность права означает, что все лица, которых касают- ся нормы права, обязаны их неукоснительно исполнять.

Согласно ч. 3 ст. 15 Конституции РФ органы государственной вла- сти, органы местного самоуправления, должностные лица, граждане и их объединения обязаны соблюдать Конституцию РФ и законы.

Общеобязательность права распространяется и на государство. Один из основных принципов правового государства требует осу- ществления его деятельности в строгом соответствии с конституци- ей страны.

Нормативность в указанном значении представляет собой действие права как регулирующей системы, состоящей из нормативных прин- ципов и предписаний, правил поведения общего характера, распро- страняющихся на всех и каждого, на любой круг лиц в данном госу- дарстве, а также способность права в соответствии с предписаниями закона охватить по фиксированным признакам любую группу явле- ний и процессов.

Наряду с нормативностью не менее важным свойством права, вы- ражающим его принципиальные особенности, качества, являются определенность содержания и государственная обеспеченность.

Определенность содержания, т.е. одно из существенных проявле- ний определенности права в целом, представляет собой способность права (главным образом с помощью письменных нормативных доку- ментов — законов, иных источников права) предельно точно фикси-

ровать в формализованном виде необходимые стороны и грани, дета- ли и подробности внешнего поведения лиц, их поступков, в том числе самым четким образом определять границы внешней свободы, а также последствия нарушения этих границ.

Государственная обеспеченность — прочность, надежность, высо- кая гарантированность действия права, возможность сделать реаль- ным (преимущественно посредством государственной власти, ее при- нудительной силы) вводимый порядок прав и обязанностей, «перевод» его в реальные жизненные отношения, который позволяет обществу или личности с помощью юридических механизмов «настаивать на своем», добиваться результата, обозначенного правом.

## Понятие и виды форм (источников) права

Облеченное в определенную правовую форму правило поведения ста- новится юридической нормой. Это является результатом правотворче- ской деятельности государства, с помощью которой законодатель вы- ражает свою волю в правовом акте, обязательную для исполнителя.

Под **источниками права** понимают различные формы его внешнего выражения, т.е. формы права.

В научной литературе понятие «источник права» употребляется в трех значениях:

* + - в материальном смысле — это общественные отношения;
    - идеологическом — правосознание;
    - формально-юридическом — форма права.

К органам, осуществляющим нормотворческую деятельность, от- носят парламент, президента, правительство и др. Их называют субъ- ектами законодательной инициативы. Эти органы принимают нор- мативные правовые акты — наиболее распространенные в настоящее время во всех странах источники права.

Источниками права в юридическом смысле являются такие формы права, как правовой обычай, юридический прецедент, правовая док- трина, нормативный договор и нормативный акт.

Под **правовым обычаем** понимают нормы, которые сложились в об- ществе независимо от государственной власти и приобрели в сознании общества обязательное значение. Это исторически сложившееся при- вычное поведение, взятое под охрану государством. Обычаи склады- ваются в процессе жизнедеятельности общества. Если они получают признание государства и обеспечиваются его принудительной силой, то их начинают называть правовыми обычаями. Правовые обычаи со- ставляют обычное право.

В Российской Федерации применение обычаев ограничено зако- нодательно, исключение составляют только обычаи делового оборота, предусмотренные Гражданским кодексом РФ (далее — ГК РФ). В на- стоящее время правовые обычаи применяются в государствах Азии, Африки, Латинской Америки и в международном праве.

Другой формой источников права является юридический преце- дент. Под **юридическим прецедентом** понимают судебное или админи- стративное решение по конкретному делу, ставшее образцом для ре- шения аналогичных дел. Правовой прецедент представляет собой нор- мативное решение, имеющее силу закона. Юридический прецедент применяется в государствах, принадлежащих к англосаксонской си- стеме, — Великобритании, США, Канаде и др.

В Российской Федерации характер судебного прецедента носят ру- ководящие разъяснения Пленума Верховного Суда РФ, которые явля- ются обязательными для всех судей.

**Правовая доктрина** — это компетентное суждение по право- вым вопросам или право давать разъяснения, обязательные для су- дов. Правовая доктрина имела широкое распространение в Древнем Риме. В Российской Федерации в настоящее время правовая доктри- на не признается официальным источником права, но очень многие юристы-практики пользуются научными комментариями законов.

**Нормативный договор**, или **договоры нормативного содержания**, — это соглашения двух или более субъектов права, которые содержат общие правила, регулирующие отношения сторон. Нормативные до- говоры служат источниками права в основном в международных отно- шениях. Они признаются во всех правовых системах. Для Российской Федерации примером нормативного договора служит федеральный договор, заключенный между субъектами Российской Федерации. Нормативный договор характеризуется тем, что его участники добро- вольно вступают в него, возлагая на себя обязанности, вытекающие из его содержания.

Следующим и наиболее распространенным источником права яв- ляется **нормативный акт**. Это письменный документ, принятый пра- вомочным субъектом права (государственным органом, местным са- моуправлением, институтами прямой демократии), имеющий офици- альный характер и обязательную силу, выражающий властные веления и направленный на регулирование общественных отношений. Нор- мативный акт в отличие от других правовых актов (актов толкова- ния и правоприменительных актов) создает новые правовые нормы. Это наиболее важный и распространенный источник права в государ- ствах, составляющих систему права. Нормативные акты образуют упо- рядоченную систему, основанную на их юридической силе. Высшей

юридической силой обладают конституция и законы (в Российской Федерации — конституционные и федеральные законы), ниже рас- полагаются подзаконные акты, к которым следует отнести акты Пре- зидента РФ, акты Правительства РФ, приказы и инструкции мини- стров, ведомств, комитетов, решения местных органов власти. Нор- мативный акт — самая типичная и наиболее распространенная форма права Российской Федерации.

Все нормативные акты являются государственными по своему ха- рактеру. Они издаются или санкционируются только уполномоченны- ми органами государства, имеют волевой характер.

## Нормативно-правовой акт: понятие и виды

Нормативно-правовой акт занимает важное место среди многочис- ленных форм (источников) права.

Под **нормативно-правовыми актами** понимают официальный пись- менный документ, принятый уполномоченным государственным ор- ганом, в особом порядке и содержащий нормы права.

В Российской Федерации нормативно-правовые акты играют ис- ключительную роль в создании системы правовых норм, без участия которых не возникают другие источники права.

Нормативно-правовые акты обладают характерными признака- ми, которые подчеркивают, что они, с одной стороны, являются ис- точниками юридических норм, а с другой — разновидностью право- вых актов.

Нормативно-правовому акту присущи следующие особенности:

* + - исходит от строго определенных субъектов;
    - принимается в установленном порядке;
    - имеет установленную форму и обязательные реквизиты (назва- ние, указание на орган, его принимающий; подпись должност- ного лица, печать, дату издания и др.);
    - может быть быстро принят, изменен, отменен;
    - содержит юридическую норму;
    - имеет временные, пространственные субъекты предметов дей- ствия.

Основная задача нормативно-правового акта — хранение правовой информации и доведение ее до сведения адресатов. Он является наи- более удобной и совершенной формой права как для «простых» его субъектов, так и для государства. Посредством нормативно-правового акта государство может оперативно осуществлять правовое регулиро- вание, реагировать на правовые потребности общества.

Нормативные акты классифицируются по следующим критериям:

1. по сфере деятельности:

* внутренние,
* внешние;

1. по видам;
2. по способу оформления и придания юридической силы:

* первичные акты, приобретающие юридическую силу, вводимые в действие,
* утверждаемые акты;

1. по порядку принятия:

* акты, принимаемые государственным органом в коллегиальном порядке,
* акты, принимаемые на основе единоначалия.

Нормативно-правовые акты обладают определенной юридической силой, которая показывает, какое место занимает данный нормативно- правовой акт в системе законодательства.

В Российской Федерации система нормативных актов включает в себя законы, указы, постановления, инструкции, приказы и реше- ния.

По юридической силе акты подразделяются на законы и подзакон- ные акты.

**Законы** — это нормативные акты, принятые в особом порядке ор- ганом законодательной власти, обладающие высшей юридической си- лой и регулирующие общественные отношения.

В зависимости от значимости законы подразделяются на базовые (конституционные) и обыкновенные (федеральные).

**Базовые законы** — это нормативные акты, которые закрепляют основные начала государственного и общественного строя, составля- ют нормативную базу законодательства в государстве. К ним относят конституцию, а также законы, которые вносят изменения и дополне- ния в конституцию.

Конституция РФ — базовый правовой акт. Она закрепляет осно- вы конституционного строя, права и свободы человека и гражданина, форму государственного устройства, систему органов государствен- ной власти, основные направления законодательного регулирования и порядок нормотворческой деятельности.

На территории Российской Федерации действуют также федераль- ные конституционные законы, необходимость издания которых пред- усмотрена самой Конституцией РФ. Их следует отнести к группе кон- ституционных законов, они имеют более сложную процедуру приня- тия, чем просто федеральные.

В России на принятый федеральный конституционный закон не может быть наложено вето Президента РФ.

**Федеральные законы** — это нормативные акты, которые регулируют обособленные общественные отношения и издаются в виде кодексов, уставов и текущих законов.

**Кодексы** — нормативные акты, которые содержат общие положе- ния и правовые нормы, регулирующие конкретные общественные от- ношения.

**Текущие законы** — это нормативные акты, которые регулируют от- дельные стороны политики, экономики, культуры. Текущими зако- нами являются федеральные законы, принимаемые Государственной Думой, одобренные Советом Федерации, распространяющиеся на всю территорию Российской Федерации, и законы субъектов Российской Федерации — нормативные акты, которые издаются представитель- ными органами субъектов Российской Федерации и распространяют- ся на территорию субъекта.

На основе закона как нормативно-правового акта принимаются **подзаконные акты**. По содержанию подзаконные акты являются акта- ми различных органов государственной власти.

В Российской Федерации подзаконными являются следующие нормативно-правовые акты:

* + - указы Президента РФ, которые принимаются по вопросам нор- мативного характера, не должны противоречить Конститу- ции РФ и федеральным законам; вступают в силу одновремен- но на всей территории страны по истечении семи дней после опубликования;
    - нормативные акты Правительства РФ: постановления и рас- поряжения, принимаемые на основании федеральных законов, указов Президента РФ; они регулируют отношения в сфере управления экономическими и социально-культурными вопро- сами; вступают в силу со дня подписания, если в них не уста- новлен другой срок;
    - нормативные акты центральных органов исполнительной вла- сти (министерств, государственных комитетов и ведомств) из- даются в виде приказов, инструкций, указаний.

На уровне субъектов Федерации действуют республиканские зако- ны, акты президентов (в республиках), постановления правительств республик, нормативные акты республиканских центральных органов исполнительной власти, органов власти края, области, автономной области, автономных округов, городов Москвы и Санкт-Петербурга.

Особой разновидностью нормативно-правовых актов считают **ло- кальные нормативные акты** (уставы, положения и т.д.), которые дей- ствуют в пределах данного предприятия, учреждения.

**Ведомственные акты**, содержащие нормы права, затрагивающие права и свободы граждан, гарантии их осуществления, подлежат обя- зательной государственной регистрации в Министерстве юстиции РФ. Государственная регистрация — это правовая экспертиза данных ак- тов, после чего они подлежат официальному опубликованию.

## Понятие и структурные элементы системы права

Системность — неотъемлемое свойство любого типа права. Наличие данного качества указывает на то, что право является не случайным набором разрозненных юридических норм, а есть целостное устойчи- вое образование.

Система права представляет собой внутреннее строение права, ко- торое включает в себя нормы права, правовые институты и отрасли права, тесно взаимодействующие между собой. Система права высту- пает как внутренняя форма права, отражающая реально существую- щие в той или иной стране и опосредуемые им общественные отно- шения.

В качестве структурных элементов системы права выступают: от- дельные юридические нормы, правовые институты, отрасли права.

**Юридическая норма** — один из основных элементов системы пра- ва, выступающий как регулятор конкретных видов общественных от- ношений.

Правовой результат достигается действием не одной правовой нор- мы, а их совокупности. Такие совокупности родственных норм имену- ются **правовыми институтами**. Главным в объединении правовых норм в правовой институт является признак однородности сферы регули- руемых ими общественных отношений. Например, институт основ статуса человека и гражданина — в конституционном праве, институт собственности и наследования — в гражданском и т.д.

В правовом институте объединяются нормы самого различного вида. С учетом их классификации в него могут входить нормы, разли- чающиеся по юридической силе, территории действия и другим при- знакам.

Существует такое понятие, как отраслевой институт и комплекс- ные институты.

**Отраслевой институт** образует нормы одной отрасли права, напри- мер институт наследования.

**Комплексные институты** объединяют нормы разных отраслей права, например институт избирательного права, куда включены нормы кон- ституционного и административного права.

**Отрасль права** — это совокупность правовых институтов, регулиру- ющих относительно самостоятельную сферу сходных отношений, на- пример брачно-семейных, имущественных и др.

Отрасль права — крупное подразделение системы права.

Система права складывается из отраслей, а сами отрасли — из под- отраслей, институтов и норм права.

Система однородных институтов определенной отрасли права об- разует подотрасль права. Подотрасль права — это уже не институт, но и не отрасль права. Например, авторское, изобретательное, жилищ- ное право — подотрасли гражданского права; муниципальное — подо- трасль административного.

Системное построение права означает, что все правовые нормы на- ходятся между собой в тесной зависимости. Наличие таких устойчивых связей указывает на то, что одни нормы могут существовать и дейст- вовать, оказывать регулирующее воздействие лишь при наличии иных норм, с которыми предположительна такая связь.

### Контрольные вопросы

1. Что такое право?
2. Что называется государственной обеспечиваемостью права?
3. Как можно определить источники права?
4. Что такое юридический прецедент?
5. Что такое нормативно-правовой акт?
6. Как классифицируются нормативно-правовые акты?
7. Каковы структурные элементы системы права?

ГЛАВА 2

20 ОСНОВЫ ПРАВА

КОНСТИТУЦИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ 1993 Г. —

ЯДРО ПОЛИТИЧЕСКОЙ СИСТЕМЫ

## Конституция Российской Федерации 1993 г.: основные черты, особенности, функции и юридические свойства

Конституцию РФ 1993 г. отличают такие черты, как:

* + 1. особый субъект, который устанавливает Конституцию. Таким субъектом является народ. В Конституции 1993 г. наиболее последо- вательно, по сравнению со всеми предшествующими, отражен рас- сматриваемый признак. В ее преамбуле сказано: «Мы, многонацио- нальный народ Российской Федерации, принимаем Конституцию Российской Федерации». Причем это первая Конституция, принятая действительно народом (а не oт имени народа) путем всенародною го- лосования;
    2. учредительный, первичный характер конституционных уста- новлений. Только учредительная власть может изменить, в том числе и самым радикальным образом, основы устройства общества и госу- дарства. Через конституции получали легитимность принципиальные изменения всего общественного строя. Такую роль сыграли Консти- туция РСФСР 1918 г. и Конституция РФ 1993 г.

Учредительная природа Конституции РФ проявляется и в том, что ее предписания выступают в качестве первоосновы. Это означает,

что для установления положений Конституции не существует никаких правовых, юридических ограничений. Так, законы не могут противо- речить Конституции РФ, указы Президента РФ не должны противо- речить Конституции РФ и федеральным законам, а у Конституции РФ нет такого юридического потолка;

* + 1. всеохватывающий объект конституционной регламентации, т.е. общественные отношения, которые она регулирует и закрепляет. Сфера конституционного воздействия затрагивает все области жизни общества — политическую, экономическую, социальную, духовную и др.;
    2. особые юридические свойства: верховенство, высшая юриди- ческая сила, порядок принятия, внесения в нее поправок, специфи- ческие формы охраны и др.

Конституции РФ 1993 г. присущи следующие особенности:

1. В ней впервые получил конституционное закрепление принцип верховенства Конституции РФ. Ни в одной из прежних Конституций России такого положения не содержалось. В этом прежде всего отра- жается утверждение в нашей стране конституционного строя, стрем- ление к созданию правового государства.

Верховенство Конституции РФ означает также, что с ее принци- пами должна сообразовываться деятельность всех государственных структур, граждан во всех сферах жизни.

В принципе верховенства Конституции РФ отражается и федера- тивный характер нашего государства. Верховенство федеральной Кон- ституции РФ утверждается на всей территории России, в том числе и республик, которые также имеют свои конституции.

Характерно, что ст. 15 Конституции РФ не включает конституции республик в число правовых актов России, которые не должны ей про- тиворечить. Такой подход не исключает возможности несоответствия конституций республик Конституции РФ, а лишь отражает иной уро- вень соотношения этих актов, особую процедуру установления несо- ответствия и механизм его преодоления.

1. В статье 15 Конституции РФ закрепляется, что Конституция РФ имеет высшую юридическую силу и прямое действие и применяется на всей территории России.

Высшая юридическая сила Конституции РФ означает, что законы и иные правовые акты, принимаемые в нашей стране, не должны про- тиворечить Конституции России и что органы государственной вла- сти, органы местного самоуправления, должностные лица, граждане обязаны соблюдать Конституцию РФ и законы.

1. Конституция РФ является ядром правовой системы России. Ее принципы и положения играют направляющую роль для всей си-

стемы текущего законодательства. Именно Конституция РФ опреде- ляет сам процесс правотворчества — устанавливает, какие основные акты принимают различные органы, их наименования, юридическую силу, порядок и процедуру принятия законов.

1. К юридическим свойствам Конституции РФ относится ее осо- бая охрана. В этом задействована вся система органов государственной власти, осуществляющих эту охрану в различных формах.

Статья 80 Конституции РФ закрепляет, что Президент РФ являет- ся гарантом Конституции. Он обязуется соблюдать и защищать Кон- ституцию РФ.

Важную роль в охране Конституции РФ играет Конституционный Суд РФ. Он рассматривает дела о соответствии Конституции РФ за- конов и иных нормативных актов как федеральных органов государ- ственной власти, так и ее субъектов. Акты, признанные неконститу- ционными, утрачивают силу, а не соответствующие Конституции РФ международные договоры не подлежат введению в действие.

1. Конституцию РФ отличает и особый, усложненный порядок ее пересмотра и внесения поправок. Пересмотр касается только поло- жений глав 1, 2 и 9; поправки вносятся в главы 3–8 Конституции РФ.

## Структура Конституции Российской Федерации 1993 г.

Под структурой Конституции РФ понимается принятый в ней по- рядок, посредством которого устанавливается определенная система группировки однородных конституционных норм в разделы, главы и последовательность их расположения.

В основе обобщения конституционных норм лежит единство пред- мета регулирования, т.е. их связанность единством общественных от- ношений, на которые эти нормы воздействуют.

Последовательность расположения в Конституции РФ этих ком- плексов норм определяется факторами, основанными на учете взаи- мосвязи этих норм друг с другом, мотивов первичности и производ- ности норм друг от друга.

Структура Конституции РФ на разных этапах ее развития не была постоянной. В ней отражались особенности господствующей идеоло- гии, зрелость той или иной сферы общественных отношений, подго- товленность их к правовому воздействию.

Значительное влияние на структуру Конституции России оказал факт пребывания РСФСР в составе бывшего СССР в качестве со- юзной республики, поскольку структура республиканских конститу-

ций должна была почти полностью воспроизводить союзную. Такая установка особенно четко выражалась в Конституции РСФСР 1937 г. и в Конституции РСФСР 1978 г., совпадавших по своей структуре с со- ответствующими Конституциями СССР.

Для первых советских конституций было характерно несовершен- ство их структуры с юридической точки зрения. Группировка норм не была в должной мере систематизирована и логически объяснена. Их отличало сначала отсутствие особого раздела о правах граждан, за- тем его включение в Конституцию 1937 г. в качестве одной из послед- них глав (глава 11).

При разработке проекта Конституции 1993 г. предполагалось раз- дел о правах и свободах человека и гражданина поместить в начало этого главного документа. Однако Конституция 1993 г. не восприняла такую структуру, что можно признать логичным, поскольку начинать Конституцию РФ с закрепления прав человека без определения общих основ устройства того общества, членом которого человек является, невозможно. При этом Конституция РФ не отодвинула проблему прав и свобод человека и гражданина, закрепив их признание высшей цен- ностью в качестве одной из важнейших основ конституционного строя России уже во второй статье.

По своей структуре Конституция РФ 1993 г. состоит из преамбулы и двух разделов. Первый содержит собственно Конституцию РФ и сле- дующие девять глав (основной текст).

1. Основы конституционного строя.
2. Права и свободы человека и гражданина.
3. Федеральное устройство.
4. Президент РФ.
5. Федеральное Собрание.
6. Правительство РФ.
7. Судебная власть.
8. Местное самоуправление.
9. Конституционные поправки и пересмотр Конституции.

Второй раздел носит название «Заключительные и переходные по- ложения».

Указанная структура Конституции РФ существенно отличается от структуры предшествующей конституции. В последней редакции вы- делялись преамбула, 11 разделов, а в качестве приложения включался Федеративный договор.

В структуре новой Конституции РФ четко прослеживаются кон- цептуальные идеи, на которых она основана. Это проявляется в сле- дующем.

1. В названии первой главы первого раздела. Введение нового по- нятия «основы конституционного строя» — отражение качественного изменения характеристики строя.
2. В связи с отказом от формы правления в виде советской рес- публики, переходом на парламентскую систему снят четвертый раз- дел «Советы народных депутатов Российской Федерации и порядок их избрания».
3. Глава о Президенте РФ открывает перечень глав об органах госу- дарственной власти. В этом отражается новый статус Президента РФ, присущий ему как главе государства.
4. Последовательное и четкое отражение в структуре Конститу- ции РФ принципа разделения властей.
5. Концепция обновления федеративного устройства, новый статус субъектов Российской Федерации, иные принципы разгра- ничения полномочий получили отражение в структуре Консти- туции РФ путем устранения таких разделов, которые выделялись в прежней и были посвящены высшим органам государственной власти и управления республики в составе России, органам госу- дарственной власти и управления края, области, автономного окру- га и города.
6. Снят раздел о государственном плане экономического и со- циального развития России, который и в прежней Конституции уже являлся неоправданным.
7. В прежней Конституции РСФСР 1978 г. права и свободы чело- века и гражданина были включены в раздел «Государство и личность». В новой — глава называется «Права и свободы человека и граждани- на», что показывает самоценность личности без увязки ее статуса с го- сударством.

Конституция РФ 1993 г. не включила текст Федеративного дого- вора, поскольку его положения нашли отражение в тексте Конститу- ции РФ.

Второй раздел «Заключительные и переходные положения» Кон- ституции РФ в истории российской конституции появился впервые. В конституциях зарубежных стран наличие такого раздела — явле- ние нередкое. В этом разделе в Конституции РФ закрепляются поло- жения по вопросам, связанным с введением новой Конституции РФ в действие, фиксируется прекращение действия прежней Конститу- ции РФ, соотношение Конституции РФ и Федеративного договора, порядок применения законов и иных правовых актов, действовав- ших до вступления в силу настоящей Конституции, основания, на которых продолжают действовать ранее образованные органы вла- сти и управления.

## Порядок принятия Конституции Российской Федерации

Порядок принятия Конституции РФ в 1993 г. был определен Указом Президента РФ от 15.10.1993 № 1633 «О проведении всенародного го- лосования по проекту Конституции Российской Федерации».

В соответствии с данным Указом процедура принятия Конститу- ции РФ регламентировалась Положением о всенародном голосовании по проекту Конституции РФ 12 декабря 1993 г.

Положение о всенародном голосовании охватывало совокупность правовых норм, регулировавших наиболее существенные отношения, связанные с его проведением. Причем эта совокупность складывалась из двух четко выраженных групп правовых норм. Первая закрепля- ла принципы всенародного голосования, т.е. его исходные начала, на основе которых осуществлялось голосование. Принципы устанавли- вали, как и каким образом должно было проводиться это голосова- ние, кому принадлежит право участия в нем и кто не мог быть субъек- том голосования. В частности, в соответствии со ст. 2 Положения всенародное голосование объявлялось всеобщим и равным, прово- дилось путем тайного голосования. Правом участия в нем наделялись все граждане РФ, достигшие 18-летнего возраста. Этого были лише- ны граждане, признанные судом недееспособными, и граждане, со- державшиеся в местах лишения свободы по вступившему в законную силу приговору.

Вторая группа охватывала нормы права, которые наполняли ука- занные принципы конкретным содержанием, устанавливали порядок проведения всенародного голосования.

В соответствии с Положением о всенародном голосовании по про- екту Конституции РФ его проведение включало в себя:

* возложение функции по организации и проведению всенарод- ного голосования на соответствующие избирательные комис- сии;
* наделение избирательных участков полномочиями по проведе- нию всенародного голосования;
* определение порядка и сроков проведения агитации;
* установление образца бюллетеня для всенародного голосования и определения его результатов.

Систему избирательных комиссий, на которые были возложе- ны функции проведения всенародного голосования, возглавляла Центральная избирательная комиссия, состоявшая из председателя и 20 ее членов.

Центральная избирательная комиссия была призвана:

* давать разъяснения о порядке применения Положения о всена- родном голосовании по проекту новой Конституции;
* рассматривать заявления и жалобы на решения и действия участковых избирательных комиссий и принимать по ним ре- шения;
* в случаях, предусмотренных Положением о всенародном голо- совании, издавать инструкции и иные акты по вопросам органи- зации всенародного голосования;
* осуществлять контроль за законностью проведения всенародно- го голосования;
* распределять выделенные из республиканского бюджета Российской Федерации на финансирование всенародною голосования средства и контролировать их целевое исполь- зование;
* рассматривать вопросы материально-технического обеспече- ния, подготовки и проведения всенародного голосования;
* устанавливать результаты всенародного голосования в целом по России и публиковать их в печати.

Участковые избирательные комиссии осуществляли непосред- ственное руководство голосованием, определяли его результаты по участку и сообщали сведения в окружную избирательную комис- сию, а те в Центральную избирательную комиссию.

Согласно ст. 14 Положения о всенародном голосовании, как граж- данам, так и общественным объединениям предоставлялось право беспрепятственно вести агитацию «за» или «против» проекта новой Конституции РФ.

## Изменение Конституции

Российской Федерации; внесение поправок

Конституция РФ вводит новые подходы к порядку изменения Кон- ституции РФ. Предложения о поправках и пересмотре положений Конституции РФ могут вносить Президент РФ, Совет Федерации, Государственная Дума, Правительство РФ, законодательные органы субъектов Российской Федерации, а также группа численностью не менее одной пятой членов Совета Федерации или депутатов Государ- ственной Думы (ст. 134 Конституции РФ).

В случае внесения предложений о поправках и пересмотре опре- делен различный порядок их реализации. Если в отношении внесе- ния поправок в Конституцию РФ признается право решения данного

вопроса самим Федеральным Собранием, то в отношении пересмотра положений глав 1, 2 и 9 Конституции РФ (ч. 2 ст. 135) таким правом парламент не наделяется, а решение должно приниматься специаль- но созываемым органом — Конституционным Собранием или всена- родным голосованием, решение о проведении которого принимает- ся также Конституционным Собранием. Таким образом, поправками к Конституции РФ являются принимаемые Федеральным Собранием в порядке, предусмотренном для принятия федерального конституци- онного закона, изменения и дополнения глав 3–8 Конституции РФ. Главы же 1, 2 и 9 Конституции РФ без пересмотра самой Конститу- ции РФ и разработки и принятия проекта новой Конституции РФ из- менены быть не могут.

## Гарантии реализации Конституции Российской Федерации. Прямое действие Конституции Российской Федерации. Охрана Конституции Российской Федерации

В статье 15 Конституции РФ закрепляется, что Конституция РФ имеет высшую юридическую силу и прямое действие и применяется на всей территории России. Это юридическое свойство Конституции имеет иное содержание по сравнению с принципом ее верховенства.

Высшая юридическая сила Конституции РФ означает, что законы и иные правовые акты, принимаемые в Российской Федерации, не должны противоречить Конституции РФ и что органы государствен- ной власти, органы местного самоуправления, должностные лица, граждане и их объединения обязаны соблюдать Конституцию РФ и законы.

Таким образом, высшая юридическая сила Конституции РФ вы- ражает ее место в иерархии правовых актов, действующих на террито- рии РФ. Гарантом Конституции РФ является Президент РФ. На него в первую очередь возложена обязанность следить за точным исполне- нием Конституции РФ и немедленно принимать решение по всем слу- чаям нарушений.

К юридическим свойствам Конституции РФ относится ее особая охрана.

В этом задействована вся система органов государственной власти, осуществляющих эту охрану в различных формах. Часть 2 ст. 80 Кон- ституции РФ закрепляет, что Президент РФ является гарантом Кон- ституции РФ. В своей присяге он обязуется соблюдать и защищать Конституцию РФ (ч. 1 ст. 82).

Президент РФ вправе приостанавливать действие актов органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации в случае их противоречия Конституции РФ.

Конституция РФ не возлагает специальных обязанностей по ее охране на Федеральное Собрание, Правительство РФ, Вер- ховный Суд РФ и Высший Арбитражный Суд РФ. Но в силу своих конституционных полномочий и при чрезвычайных обстоятельст- вах, представляющих угрозу Конституции РФ (мятеж, военный пе- реворот и др.), они обязаны действовать в соответствии с Консти- туцией РФ и в ее защиту. Это также касается Вооруженных Сил РФ и правоохранительных органов, находящихся в подчинении Пра- вительства РФ.

Конституция РФ предусматривает назначение Государственной Думой Уполномоченного по правам человека; Федеральный конститу- ционный закон от 26.02.1997 № 1-ФКЗ «Об Уполномоченном по пра- вам человека в Российской Федерации» определяет его полномочия. Он призван стоять на страже прав и свобод человека, содействовать претворению в жизнь его конституционных гарантий.

Важную роль в охране Конституции РФ играет Конституци- онный Суд РФ. Он рассматривает дела о соответствии Конститу- ции РФ законов и иных нормативных актов как федеральных ор- ганов государственной власти, так и ее субъектов. Как уже упо- миналось выше, акты или их отдельные положения, признанные неконституционными, утрачивают силу, а не соответствующий Конституции РФ международный договор не подлежит введению в действие и применению.

Суд действует на основе Конституции РФ и Федерального консти- туционного закона от 21.07.1994 № 1-ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации».

Конституция РФ предусматривает и активные формы ее охра- ны гражданами. Так, ее ч. 2 ст. 46 предоставляет гражданам право обжалования в суде решений и действий органов государственной власти и местного самоуправления. Граждане также вправе обра- щаться с жалобами на нарушение прав и свобод в Конституцион- ный Суд РФ.

Кроме этого, в силу естественного права и суверенитета народ име- ет право на активные действия по защите Конституции РФ в чрезвы- чайных ситуациях, когда возникает непосредственная угроза Консти- туции РФ путем совершения государственного переворота, т.е. право на восстание.

### Контрольные вопросы

1. Какие черты отличают Конституцию РФ 1993 г.?
2. Какова структура Конституции РФ 1993 г.?
3. Из каких глав состоит Конституция РФ 1993 г.?
4. Каковы обязанности Центральной избирательной комиссии?
5. Каким образом вносятся поправки в Конституцию РФ 1993 г.?
6. Что означает прямое действие Конституции РФ 1993 г.?

ГЛАВА 3

30 ОСНОВЫ ПРАВА

ЛИЧНОСТЬ, ПРАВО, ПРАВОВОЕ ГОСУДАРСТВО

## Основы правового статуса личности

Основы правового статуса личности охватывают конституционно за- крепленные права и свободы. Причины, по которым одни права за- крепляются конституционно, а другие — в текущем законодательстве, не произвольны. Можно выделить следующие факторы, от которых зависит выбор той или иной формы.

* + 1. Значимость данного конституционного права и свобод для чело- века и общества.

Конституция закрепляет те права и свободы, которые жизненно важны и социально значимы как для отдельного человека, так и для общества в целом.

Для государства значимость конституционно закрепленных прав выражается в том, что именно их реализация обеспечивает претворе- ние в жизнь объявленных сущностных свойств государства как демо- кратического и правового.

* + 1. Изначальный или произвольный характер принадлежности че- ловеку данного права и свободы.

Статья 17 Конституции РФ устанавливает, что основные права и сво- боды человека неотчуждаемы и принадлежат каждому от рождения.

* + 1. Присущие основным правам и свободам особые юридические свойства, специфика их реализации. Эти свойства проявляются в сле- дующем:
* конституционные права и свободы составляют ядро правового статуса личности, лежат в основе всех других прав, закрепляе-

мых иными отраслями права. Все права и свободы граждан в той или иной сфере жизни производны от основных прав и свобод;

* основные права и свободы закрепляются за каждым человеком и гражданином. Все другие (неосновные права и свободы) свя- заны с обладанием лиц различными статусами — рабочих и слу- жащих, собственников имущества, нанимателей жилой площа- ди, покупателей и т.п.;
* характерной чертой основных прав, свобод и обязанностей яв- ляется их всеобщность;
* основные права и свободы граждан Российской Федерации от- личаются от других прав и обязанностей основанием возникно- вения. Единственным таким основанием является принадлеж- ность к гражданству Российской Федерации;
* основные права и свободы гражданина Российской Федерации не приобретаются и не отчуждаются по волеизъявлению граж- данина. Они принадлежат ему в силу гражданства, неотделимы от правового статуса;
* основные права и свободы отличаются механизмом их реализа- ции. Основные права выступают в качестве предпосылки любо- го правоотношения в конкретной сфере, постоянного, неотъем- лемого права каждого участника правоотношения;
* характерной чертой основных прав и свобод представляется особая юридическая форма их закрепления. Они фиксируются в правовом акте государства, имеющем высшую юридическую силу, — в Конституции РФ.

Конституционные права и свободы принято классифицировать на три группы: личные, политические, социально-экономические. Имен- но такая последовательность в классификации прав и свобод человека и гражданина присуща Всеобщей декларации прав человека, приня- той Генеральной Ассамблеей ООН в 1948 г.

В российском законодательстве она впервые была воспроизведена в Декларации прав и свобод человека и гражданина, принятой Поста- новлением Верховного Суда РСФСР от 22.11.1991 № 1920-1, а затем отражена в Конституции РФ 1993 г.

## Личные права и свободы граждан Российской Федерации

В действующей Конституции РФ личные права и свободы отражены в более широкой степени, чем это было в предшествующих советских конституциях. Специфические особенности этой группы прав и сво- бод заключаются в следующем.

* + 1. Они являются по своей сущности правами человека, т.е. каж- дого, и не увязаны напрямую с принадлежностью к гражданству госу- дарства, не вытекают из него.
    2. Эти права человека неотчуждаемы и принадлежат каждому от рождения.
    3. Они охватывают такие права и свободы лица, которые необхо- димы для охраны его жизни, свободы, достоинства как человеческой личности, и другие естественные права, связанные с его индивидуаль- ной частной жизнью.

Основным правом человека является право на жизнь (ст. 20). Оно впервые было закреплено в российской Конституции после принятия Декларации прав и свобод человека и гражданина. К сфере личных прав человека относится право на охрану государством достоинства личности. Значительное место в системе личных прав занимают пра- ва на неприкосновенность личности, жилища, частной жизни, тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений.

Впервые в Конституции РФ закреплено право человека на защиту своей чести и доброго имени. Проявлением права на неприкосновен- ность частной жизни, личную и семейную тайну является запрещение без согласия лица сбора, хранения, использования и распространения информации о его частной жизни.

В статье 27 указывается, что каждый, кто законно находится на тер- ритории Российской Федерации, имеет право свободно передвигать- ся, выбирать место пребывания и жительства. Конституция РФ при- знает также право каждого свободно выезжать за пределы Российской Федерации, а гражданина Российской Федерации — беспрепятствен- но возвращаться в Российскую Федерацию.

К личным правам человека и гражданина относится конституци- онно закрепленное право определять и указывать национальную при- надлежность. Важное место в системе личных прав занимает свобода совести, свобода вероисповедания (ст. 28). Российская Федерация — светское государство, в связи с этим никакая религия не может уста- навливаться в качестве государственной или обязательной. Важной сферой личных прав человека и гражданина является свобода мысли и слова, право свободно искать, получать, производить и распростра- нять информацию любым данным способом (ст. 29).

### Право на жизнь

Жизнь человека — высшая социальная ценность, охраняемая законом. Право на жизнь является естественным и неотъемлемым.

Во Всеобщей декларации прав человека провозглашаются «цен- ность человеческой личности» (преамбула) и право каждого челове- ка на жизнь (ст. 3). В Международном пакте о гражданских и поли- тических правах обращено внимание на неотъемлемость этого права, его охрану законом и недопустимость произвольного лишения жизни (ст. 6). Российская Конституция исходит из этих положений.

Право на жизнь сохраняет свое значение вплоть до смерти чело- века.

Право на жизнь обеспечено рядом конституционных гарантий: правом на благоприятную окружающую среду (ст. 42); запретом пы- ток, насилия и добровольным согласием на проведение медицинских, научных и иных опытов (ст. 21); правом собираться мирно, без ору- жия (ст. 31); социальным обеспечением по возрасту, в случае болезни, инвалидности (ст. 39); правом на охрану здоровья и медицинскую по- мощь, бесплатную в государственных и муниципальных медицинских учреждениях, развитием систем здравоохранения (ст. 4).

Право на жизнь защищено не только Конституцией РФ, но и от- раслевым законодательством. Например, Уголовным кодексом РФ (далее — УК РФ) установлена уголовная ответственность за убийство (ст. 105–109); доведение до самоубийства (ст. 110); оставление в опас- ности (ст. 125). Допускается необходимая оборона (ст. 37).

Кодекс Российской Федерации об административных правона- рушениях (далее — КоАП РФ) охраняет жизнь человека, вводя от- ветственность за нарушение правил по охране труда, нарушение санитарно-гигиенических и санитарно-противоэпидемических пра- вил и норм, нарушение правил хранения и перевозки огнестрельного оружия и боеприпасов и др.

Жизнь человека охраняется рядом запретов на применение огне- стрельного оружия и спецсредств.

### Право на неприкосновенность

частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени

Частная жизнь представляет собой жизнедеятельность человека в осо- бой сфере семейных, бытовых, личных, интимных отношений, не подлежащих контролю со стороны государства, общественных ор- ганизаций, граждан; свободу, размышления, вступления в контакты с другими людьми или воздержания от таких контактов; свободу вы- сказываний и правомерных поступков вне сферы служебных отноше- ний; тайну жилища, дневников, других личных записей, переписки, других почтовых отправлений, телеграфных и иных сообщений, со-

держания телефонных и иных переговоров; тайну усыновления; га- рантированную возможность доверить свои личные и семейные тайны священнику, врачу, адвокату, нотариусу без опасения их разглашения.

«Неприкосновенность» и «тайна» — два понятия, характеризующие природу данного института.

**Тайны профессиональные** — это личные тайны, доверенные пред- ставителям различных профессий — врачам, адвокатам, нотариусам, священникам, и они несут юридическую или иную ответственность за их разглашение. Но и не вся информация, сообщаемая человеком вра- чу, адвокату, нотариусу, является его тайной, однако эти лица обяза- ны не разглашать любые предоставленные им сведения (например, об обстоятельствах уголовного дела).

Вынужденная необходимость разглашения личных и семейных тайн, сведений о частной жизни граждан возникает в трех основ- ных сферах: 1) борьбы с преступностью; 2) защиты здоровья граждан;

3) при объявлении чрезвычайного и военного положения.

Субъектом права на неприкосновенность частной жизни, охрану личных и семейных тайн является любой человек, в том числе несо- вершеннолетний и душевнобольной. Это право может быть на закон- ных основаниях ограничено в отношении лиц, задержанных, аресто- ванных и лишенных свободы, страдающих тяжкими инфекционными болезнями (при их обращении к врачу), и некоторых других категорий граждан.

Члены семьи не несут юридическую ответственность за разглаше- ние личных и семейных тайн. Такая ответственность возложена на государственных служащих и представителей, указанных выше про- фессий, которым были доверены эти тайны. Эти лица не вправе раз- глашать личные и семейные тайны даже после смерти доверителя, за исключением случаев, указанных в законе (например, при необходи- мости реабилитировать умершего).

Право защиты чести может быть реализовано как отдельным чело- веком, так и группой людей, общественной организацией, юридиче- ским лицом, честь которых пострадала в результате клеветы, оскор- бления и других подобных действий.

### Право на тайну переписки, телефонных переговоров, телеграфных и иных сообщений

Данное право обеспечивается ч. 2 ст. 23 Конституции РФ, предусма- тривающей недопустимость разглашения информации, которой об- мениваются между собой люди, и предания ее цензуре. Под инфор- мацией надо понимать не только переписку, телефонные переговоры,

почтовые и телеграфные сообщения, но и всякие иные сведения: со- общения, переданные по факсу, телексу, радио, через космическую связь, с использованием других технических каналов связи. Долж- ностные и иные официальные лица (работники почты, телеграфа, оперативные работники, следователи, прокуроры, специалисты и по- нятые, присутствовавшие при выемке корреспонденции, эксперты, переводчики и др.) несут ответственность за разглашение содержания почтово-телеграфной корреспонденции.

Часть 2 ст. 23 требует судебного решения для всякого ограничения тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений. Это требование распространяется на лиц, веду- щих дознание, предварительное следствие, а также на лиц, которые осуществляют оперативно-розыскную деятельность. Они могут про- изводить осмотр и выемку почтово-телеграфной корреспонденции и прослушивать телефонные переговоры не иначе как на основании судебного решения. Эта норма вступила в силу через десять дней со дня принятия новой российской Конституции, которая была принята 12 декабря 1993 г.

### Право на неприкосновенность жилища

Под жилищем следует понимать всякое помещение, предназначенное или приспособленное для постоянного или временного проживания людей.

Понятием «жилище» охватываются: жилые комнаты, места об- щего пользования (коридор, ванная, туалет, балкон, веранда), под- вал, чердак, кухня, пристройки, надворные постройки хозяйствен- ного назначения, комнаты в гостинице, санатории, дома отдыха, от- дельная палата в больнице, палатка, охотничий или садовый домик. К жилищу в правовом отношении приравниваются: транспортные средства, находящиеся в частной собственности или только во вла- дении и пользовании граждан; личные гаражи независимо от места их расположения.

Широкое понятие жилища наилучшим образом обеспечивает пра- ва граждан, поскольку проникновение в жилище допускается законом лишь в виде исключения и при соблюдении специальных правил (га- рантий).

Право неприкосновенности жилища не распространяется на слу- жебные помещения и находящиеся в них хранилища, сейфы и т.п., помещения, свободные для доступа публики, камеры в следственных изоляторах, тюрьмах, жилые помещения в исправительно-трудовых учреждениях.

Запрет проникновения в жилище означает недопустимость не толь- ко вхождения в него вопреки воле проживающих в нем лиц, но и иных форм получения сведений о том, что происходит в жилище.

В международных документах говорится о недопустимости произ- вольного посягательства (ст. 12 Всеобщей декларации прав человека) и незаконного посягательства на неприкосновенность жилища (ст. 17 Международного пакта о гражданских и политических правах). Эти идеи нашли отражение в ст. 25 Конституции РФ: произвольное пося- гательство есть вхождение в жилище вопреки воле проживающих в нем лиц, а незаконное посягательство есть вхождение в жилище вопреки требованиям закона. Но посягательство по смыслу шире проникнове- ния, так как предполагает и покушение на него. Законное проникно- вение в жилище возможно в двух ситуациях: 1) при непредвиденных чрезвычайных обстоятельствах; 2) при защите правопорядка.

### Право каждого определять

и указывать свою национальность

Часть 1 ст. 26 Конституции РФ регламентирует права человека, свя- занные с принадлежностью к определенной этнической группе — на- циональностью.

В течение длительного времени графа «национальность» содержа- лась во всех анкетах, которые заполняли в обязательном порядке граж- дане СССР (при приеме на работу, выезде за границу, при вступлении в общественные объединения и т.д.). Эта графа отменена, и в настоя- щее время в общегражданских паспортах, действующих на территории страны, национальность не указывается.

Указание собственной национальности — это не обязанность, а право человека. При этом определение национальной принадлежно- сти осуществляется на основании самоидентификации, т.е. с учетом субъективного фактора, самоопределения человека в решении этого вопроса, что, несомненно, будет способствовать гражданскому миру и согласию в России.

### Свобода совести и вероисповедания

Свобода совести *—* это право человека мыслить и поступать в соот- ветствии со своими убеждениями, его независимость в моральной са- мооценке и самоконтроле своих поступков и мыслей. Однако на про- тяжении длительного исторического периода многие серьезные миро- воззренческие вопросы были тесным образом связаны с религиозным

мировоззрением, решались с позиций религиозного миропонимания, религиозной морали.

В связи с этим понятие свободы совести приобрело со временем бо- лее узкий смысл — как право каждого человека самостоятельно решать вопрос, руководствоваться ли ему в оценке своих поступков и мыслей поучениями религии или отказываться от них.

Конституция РФ, гарантируя свободу совести и свободу вероиспо- ведания, определяет, какие составляющие являются существенной частью реализации этих свобод (право исповедовать индивидуально или совместно с другими любую религию или не исповедовать ника- кой, свободно выбирать, иметь и распространять религиозные и иные убеждения и действовать в соответствии с ними). Механизм реализа- ции указанных принципов свободы совести и вероисповедания уста- новлен Федеральным законом от 26.09.1997 № 125-ФЗ «О свободе со- вести и религиозных объединениях».

Для реализации конституционной свободы совести и вероиспове- дания религиозным объединениям, упомянутым выше Федеральным законом, созданы необходимые условия и гарантии.

## Политические права и свободы

В отличие от основных личных прав, которые по своей природе неот- чуждаемы и принадлежат каждому от рождения как человеку, поли- тические права и свободы связаны с обладанием гражданством госу- дарства.

Естественный характер прав гражданина вытекает из того, что но- сителем суверенитета и единственным источником власти в Россий- ской Федерации является ее многонациональный народ. Эта важней- шая основа конституционного строя Российской Федерации получает реальную и практическую реализацию через политические права каж- дого гражданина. Граждане, ассоциированные как народ, осуществля- ют власть. Граждане — каждый как таковой — участвуют в осущест- влении власти.

Наиболее общим, интегрирующим все другие политические права и свободы, выступает право участвовать в управлении делами государ- ства (ст. 32 Конституции РФ).

Важным правом, имеющим тесное отношение к участию граждан в управлении делами государства, представляется право на объедине- ние, включая право создавать профсоюзы для защиты своих интересов (ст. 30 Конституции РФ). В статье 5 Федерального закона от 19.05.1995

№ 82-ФЗ «Об общественных объединениях» формулируется понятие

общественного объединения. Оно характеризуется как добровольное, самоуправляемое, некоммерческое формирование, созданное по ини- циативе граждан, объединившихся на основе общности интересов для реализации общих целей, указанных в уставе общественного объеди- нения. Общественные объединения создаются и действуют на основе принципов добровольности, равноправия, самоуправления, законно- сти и гласности.

Особое место в системе общественных объединений занимают по- литические партии. Цель их создания — политическая деятельность. В партиях не могут состоять иностранные граждане и лица без граж- данства.

Выражением социальной и политической активности граждан, воз- действия их на процессы управления государством является право со- бираться: мирно, без оружия, проводить собрания, митинги и демон- страции, шествия, пикетирования (ст. 31 Конституции РФ).

Часть 4 ст. 29 Конституции РФ закрепляет право граждан искать и получать информацию, а также ее производить, передавать и рас- пространять законным способом.

Особое значение в этом процессе принадлежит средствам массовой информации (т.е. газетам, журналам, телевидению, радио и т.п.).

Конституция РФ гарантирует свободу массовой информации. Цен- зура запрещена в любой форме. Эти положения Конституции РФ за- креплены Законом РФ от 27.12.1991 № 2124-1 «О средствах массовой информации».

Право собственности на информацию охраняется Федеральным законом от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информатизации и защите информации».

Закреплено Конституцией РФ и право на равный доступ к государ- ственной службе. Это положение установлено Федеральным законом от 31.07.1995 № 119-ФЗ «Об основах государственной службы».

Особое место в системе политических прав и свобод занимает право на участие в отправлении правосудия. Это право призвано обеспечить демократический порядок формирования судебных органов и предо- ставляет гражданам возможность занять должность судьи, присяжного заседателя и др. (ст. 119 Конституции РФ).

В части 4 ст. 123 Конституции РФ восстанавливается институт при- сяжных заседателей. Конституция РФ гарантирует каждому право об- ращения лично или письменно в любой орган государства за защитой своих прав. Это детально регламентировано в Законе РФ от 27.04.1993

№ 4866-1 «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан».

### Право граждан на проведение собраний, митингов, демонстраций, шествий и пикетирования

Право проводить собрания, митинги и демонстрации, шествия и пи- кетирование — важный элемент правового статуса гражданина Рос- сийской Федерации. Право на проведение публичных мероприятий — субъективное право граждан, имеющее целью оказать воздействие на органы государственной власти для решения вопросов жизнедеятель- ности общества (политических, правовых, социально-экономических, социально-культурных и др.). Оно является важным элементом наро- довластия, формой участия граждан в управлении делами государства как на общефедеральном уровне, так и на уровне субъектов Федера- ции и местного самоуправления.

Статья 31 Конституции РФ регламентирует проведение следующих видов публичных мероприятий:

**собрания** *—* совместного присутствия граждан в заранее определен-

ном месте и в заранее определенное время для коллективного обсуж- дения и решения каких-либо вопросов;

**митинга** — формы организованного выражения общественного мнения, массовой поддержки резолюций, требований и других обра- щений граждан, проводимой в заранее определенном месте и в зара- нее определенное время;

**демонстрации** *—* формы организованного выражения коллективно- го и индивидуального мнения по любому вопросу общественной и го- сударственной жизни;

**шествия** *—* формы демонстрации, проводимой путем передвижения граждан по заранее определенному маршруту;

**пикетирования** *—* формы публичного выражения коллективного или индивидуального мнения, осуществляемой без шествия и звуко- усиления путем размещения граждан у пикетируемого объекта и ис- пользования плакатов, транспарантов и иных средств наглядной аги- тации.

Право на проведение публичных мероприятий предоставляется только гражданам России. В Российской Федерации действует уведо- мительный порядок реализации права на проведение публичных ме- роприятий.

Инициаторами проведения публичных мероприятий могут быть лица, достигшие 18-летнего возраста, уполномоченные общественных объединений, трудовых коллективов предприятий, учреждений и ор- ганизаций, а также отдельных групп граждан.

Публичное мероприятие может быть запрещено по требованию представителей органов власти в следующих случаях:

* + - 1. если не было подано заявление о его проведении;
      2. вынесено решение о его запрещении;
      3. нарушен порядок его проведения;
      4. возникла опасность для жизни и здоровья граждан;
      5. нарушен общественный порядок.

Лица, нарушившие установленный порядок организации и прове- дения публичных мероприятий, несут ответственность в соответствии с законодательством.

## Социально-экономические права и свободы человека и гражданина

Особую группу основных прав и свобод человека и гражданина со- ставляют социально-экономические права. Они касаются таких важ- ных сфер жизни человека, как собственность, трудовые отношения, отдых, здоровье, образование.

Государственные гарантии социально-экономических прав и сво- бод человека включают в себя широкую систему форм и методы их охраны. Среди них можно выделить следующие:

* законодательное закрепление таких условий экономической деятельности всех ее субъектов, которые должны обеспечивать обладание человеком всеми конституционно признанными социально-экономическими правами и свободами;
* государство устанавливает гарантированный минимальный раз- мер оплаты труда, государственные пенсии и пособия и иные гарантии социальной защиты, обеспечивает доступность и бес- платность дошкольного, основного общего и среднего профес- сионального образования;
* государство осуществляет контроль соблюдения законодатель- ства по обеспечению социально-экономических прав;
* к функциям государства относится создание всех необходимых правовых, политических, материальных предпосылок, обеспе- чивающих поддержку личной инициативы человека в экономи- ческой сфере;
* государственными гарантиями реализуется возможность эф- фективной защиты экономических прав человека в предусмот- ренных законом формах, в том числе и судебная защита.

К социально-экономическим правам и свободам, закрепленным в Конституции РФ, относятся свобода предпринимательства, право частной собственности, в том числе и на землю, свобода труда и право на труд в надлежащих условиях, право на отдых, охрана семьи, право социального обеспечения, право на жилище, право на охрану здоро-

вья, право на образование, свобода литературного, научного, техни- ческого и других видов творчества, преподавания, право пользования учреждениями культуры (ст. 34–44).

Конституция РФ закрепляет право каждого на свободное исполь- зование своих способностей и имущества для предприниматель- ской и иной, не запрещенной законом экономической деятельности (ст. 34).

Важнейшее место в системе экономических прав занимает право частной собственности. Его конституционное закрепление имело ре- шающее значение при переходе страны на рельсы рыночной эконо- мики.

Социальное развитие общества в значительной степени характери- зуется статусом семьи, защищенности материнства и детства. В ста- тье 38 Конституции РФ закреплена общая норма о том, что они нахо- дятся под защитой государства.

К числу социально-экономических прав относится и право на со- циальное обеспечение по возрасту, в случае болезни, инвалидности, потери кормильца, для воспитания детей и в иных случаях, установ- ленных законом.

Право на охрану здоровья и медицинскую помощь (ст. 41 Консти- туции РФ) предполагает возможность получения бесплатной меди- цинской помощи в государственных и муниципальных учреждениях здравоохранения за счет средств соответствующего бюджета, страхо- вых взносов и других поступлений. В новых экономических условиях к делу охраны здоровья подключается дополнительно и частная систе- ма здравоохранения, росту и расширению которой содействует госу- дарство. Однако имеющееся в настоящее время отставание развития и финансирования всей социальной сферы резко отразилось и на реа- лизации права граждан на охрану здоровья.

Каждый имеет право на благоприятную окружающую среду, досто- верную информацию о ее состоянии и на возмещение ущерба, при- чиненного его здоровью или имуществу экологическим правонаруше- нием.

К числу социально-экономических прав относится право на образо- вание. Реализация этого права дает возможность получить общеобра- зовательную и профессиональную подготовку, необходимую для осу- ществления трудовой деятельности. В этом заинтересованы не только сам человек, но и государство, общество в целом в связи с потребно- стями развивающегося производства, поэтому Конституция РФ закре- пила обязательность основного общего образования.

В соответствии с Конституцией РФ каждому гарантируется свобо- да литературного, художественного, научного, технического и других

видов творчества, преподавания, право на участие в культурной жиз- ни и пользование достижениями культуры, на доступ к культурным ценностям. Свобода научного, технического и художественного твор- чества проявляется в снятии существовавших прежде идеологических ограничений, затрагивающих не только науку, но и искусство, худо- жественные направления.

## Конституционные обязанности человека и гражданина

Правовой статус человека и гражданина характеризуется не только его правами и свободами, но и обязанностями.

Конституционное право закрепляет круг обязанностей лица как субъекта конституционно-правовых отношений — обязанности лица как избирателя, депутата, члена различных органов государственной власти, обладателя многих других конституционно-правовых стату- сов.

Вместе с тем конституционное право закрепляет основные обязан- ности человека и гражданина, которые носят всеобщий характер, не зависят от конкретного правового статуса лица, закрепляются на выс- шем, конституционном уровне. К таким обязанностям отнесены те, осуществление которых обеспечивает нормальное функционирование самого государства, а тем самым и жизнедеятельность общества. При- чем в зависимости от своей специфики одни обязанности обращены к каждому, другие — только к гражданину Российской Федерации.

**Основные обязанности** — это конституционно закрепленные и охра- няемые правовой ответственностью требования, предъявляющиеся каждому человеку и гражданину, связанные с необходимостью его уча- стия в обеспечении интересов общества, государства, других граждан. Важнейшей обязанностью гражданина, так же как и любого лица, проживающего в Российской Федерации, является соблюдение ее Кон- ституции и законов. Эта обязанность в отношении граждан Россий- ской Федерации зафиксирована в главе Конституции РФ об основах

конституционного строя Российской Федерации (ст. 15).

Конституционно закреплена обязанность каждого платить законно установленные налоги и сборы (ст. 57). От добровольного исполнения этой обязанности в значительной мере зависит возможность выполне- ния государством своей социальной роли, иных видов государствен- ной деятельности, охраны его суверенитета, обороноспособности.

Конституция РФ закрепляет обязанности каждого сохранять при- роду и окружающую среду, бережно относиться к природным богат-

ствам. Обязанностью гражданина является соблюдение установлен- ных правил, активное противодействие их нарушениям со стороны других лиц.

В статье 59 Конституции РФ закреплено, что защита Отечества — долг и обязанность гражданина Российской Федерации. Гражданин Российской Федерации несет воинскую службу в соответствии с Фе- деральным законом от 28.03.1998 № 53-ФЗ «О воинской обязанно- сти и военной службе». Данный Закон определяет условия прохожде- ния военной службы в рядах Вооруженных Сил РФ, порядок призыва, льготы по призыву, сроки службы, условия ее прохождения и другие факторы.

Конституция РФ закрепляет возможность замены военной службы альтернативной гражданской службой в случае, если убеждениям лица или вероисповеданию противоречит несение военной службы, однако до настоящего времени закон об альтернативной гражданской службе не разработан, что существенно ограничивает права граждан, уже за- крепленные конституционно.

## Гарантия конституционных прав и свобод личности

Согласно Конституции РФ, права и свободы можно свести к трем группам: гражданские, политические и личные. Осуществление всех этих прав не просто провозглашается, но и гарантируется Конститу- цией РФ и законами Российской Федерации.

*Право на свободный труд* при его оплате не ниже установленного

федеральным законом минимального размера, свободно распоряжать- ся своими способностями к труду, выбирать род деятельности и про- фессию занимает ключевое положение в системе гражданских прав. Закрепляя право на труд (ст. 37), Конституция РФ одновременно при- знает за гражданами право на защиту от безработицы, которое должно быть обеспечено государством.

Закрепляя *право граждан и объединений на частную собственность*,

Конституция РФ обеспечивает его надлежащими гарантиями. В част- ности, согласно ст. 35, это право охраняется законом, и никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда. Признавая за гражданами и их объединениями право частной собственности на землю и другие природные ресурсы, Основной закон Российской Фе- дерации допускает свободное владение, пользование и распоряжение ими при условии, если это не наносит ущерба окружающей среде и не нарушает прав и законных интересов иных лиц (ст. 36).

*Право на свободное использование своих способностей и имущества* для предпринимательской и иной, не запрещенной законом эконо- мической деятельности, гарантируется государством, если оно не на- правлено на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

*Право на охрану здоровья и медицинскую помощь* закрепляется в ста-

тье 41 Конституции РФ. Гарантией осуществления права граждан на медицинскую помощь является их бесплатное медицинское обслужи- вание за счет средств соответствующего бюджета, страховых взносов и других поступлений.

Конституция РФ включает в число гражданских прав граждан Российской Федерации *право на образование*. Оно гарантируется об- щедоступностью и бесплатностью дошкольного, основного общего и среднего профессионального образования в государственных или муниципальных образовательных учреждениях и на предприятиях. Государство обязано устанавливать федеральные государственные об- разовательные стандарты и поддерживать различные формы образова- ния и самообразования.

Помимо гражданских прав и свобод государство гарантирует и *по- литические права и свободы граждан*. Конституцией РФ гарантируется свобода деятельности общественных объединений. В этом контексте принципиальное значение имеет законодательное закрепление стату- са соответствующих общественных объединений.

Важное значение имеет конституционное закрепление такого пра- ва граждан, как *право на судебную защиту прав и свобод*. Установление судебного порядка защиты прав граждан от произвола властных струк- тур и должностных лиц — важный показатель их реальности и гаран- тированности.

Конституция РФ закрепляет за гражданами России право обра- щаться лично, а также направлять индивидуальные и коллективные обращения в государственные органы и органы местного самоуправ- ления.

Гарантируя свободу массовой информации, Конституция РФ за- прещает цензуру. Она не только не допускает пропаганду, возбужда- ющую социальную, расовую или религиозную ненависть и вражду, а также запрещает пропаганду национального и языкового превос- ходства.

Гарантия неприкосновенности жилища содержится как в жилищ- ном, так и в уголовном законодательстве.

Особую значимость в системе личных прав и свобод граждан име- ют те, которые непосредственно связаны с судебными гарантиями. Это прежде всего право гражданина и человека на судебную защиту его прав и свобод; право на рассмотрение его дела в том суде и тем

судьей, к подсудности которых оно отнесено законом; право на по- лучение квалифицированной юридической помощи и пользование помощью адвоката; право осужденного на пересмотр приговора вы- шестоящим судом, а также право просить о помиловании или смягче- нии наказания; право потерпевших от преступлений беспрепятствен- но обращаться к правосудию и требовать компенсацию причиненного ущерба.

Конституция РФ (ч. 3 ст. 46) предоставляет каждому право обра- щаться также в межгосударственные органы по защите прав и сво- бод человека, это комитеты ООН и Европейский Суд по правам че- ловека.

## Правовое государство: понятие и принципы

В основе современных концепций правового государства лежат идеи немецкого философа И. Канта (1724–1804), французского просве- тителя и правоведа Ш.Л. Монтескье (1689–1755) и других европей- ских мыслителей XVIII и XIX вв., таких как Г. Гроций, Б. Спиноза, Дж. Локк, Д. Дидро, Ж.-Ж. Руссо. Эти ученые полагали, что на сме- ну полицейскому, бюрократическому государству эпохи абсолютизма (которое Кант называл государством произвола) должно прийти *пра- вовое государство*, в основе которого лежит идея автономной лично- сти, обладающей неотъемлемыми, неотчуждаемыми правами. Взаи- моотношения личности и государственной власти в условиях право- вого государства принципиально иные, нежели в абсолютистском, ибо для правового государства характерно ограничение государственной власти, связанность ее правом и законом.

Концепция правового государства у Канта включает следующие те- зисы: источником нравственных и правовых законов выступает прак- тический разум или свободная воля людей; человек становится мораль- ной личностью, если возвысился до понимания своей ответственно- сти перед человечеством в целом; в своем поведении личность должна руководствоваться требованиями категорического императива, кото- рый сводится к следующему: «Поступай так, чтобы ты всегда отно- сился к человечеству и в своем лице, и в лице всякого другого так же, как к цели, и никогда не относился бы к нему только как к средству» и «Поступай так, чтобы максима твоего поступка могла стать всеоб- щим законом»; правом, основанным на нравственном законе, должны быть определены границы поведения людей с целью, чтобы свободное волеизъявление одного лица не противоречило свободе других. Пра-

во призвано обеспечить внешне благопристойные, цивилизованные отношения между людьми; государство — это соединение множества людей, подчиненных правовым законам, или «государство в идее, та- кое, каким оно должно быть» обязано сообразовываться «с чистыми принципами права»; государство призвано гарантировать правопоря- док и строиться на началах суверенитета.

Государственно-правовые воззрения Монтескье заключаются в следующих идеях: формы правления, формы государственного устройства определяют собой дух законов и содержание законодатель- ства; основываются на том, что принцип демократии — это доброде- тель, любовь к общему благу; исходят из того, к «правильной» фор- ме государства относится демократия, при которой верховная власть принадлежит всей массе народа и основные законы здесь определяют порядок подачи голосов, посредством которых выражается воля на- рода, состав и способ деятельности народного собрания; проповеду- ет любовь к отечеству, уважение к закону, поддержку существующих порядков, равенство и умеренность состояний, охрану семейного до- стояния.

Для того чтобы понять глубинную суть правового государства, не- достаточно ограничиться набором хотя и важных, но все же внешних характеристик (связанность государства правом, разделение властей, наличие конституции), определенной системой принципов, институ- тов и норм. Суть правового государства не в законопослушании, равно как и не в обилии законодательных актов — и то и другое есть призна- ки не правового, а полицейского государства. Суть государства право- вого — именно в характере законов, их соответствии правовой при- роде вещей, направленности на обеспечение суверенитета личности. Г.В. Гегель подчеркивал: «Хорошие законы ведут к процветанию го- сударства, а свободная собственность есть основное условие блеска его»1.

В наиболее развитом буржуазно-демократическом виде концеп- ция правового государства является социальной ценностью всего че- ловечества, удачным сочетанием общечеловеческих и классовых ин- тересов. В основе правового государства, во-первых, должна лежать правовая экономика, а не командно-казарменная, обреченная на де- градацию из-за отсутствия внутренних стимулов к труду. А во-вторых, основой правового строя должно служить развитое гражданское об- щество. Гражданское общество — система экономических, духовных, культурных, нравственных, религиозных и других отношений индиви-

1 Немецкая классическая философия. Т. 1. М. : Экспо-пресс ; Харьков : Фолио, 2000.

дов, свободно и добровольно объединившихся в ассоциации, союзы, корпорации для удовлетворения своих духовных и материальных по- требностей и интересов. Оно строится на принципе самоуправляемо- сти, защищено традициями, обычаями, моральными нормами и пра- вом вмешательства государства. Государство — лишь форма граж- данского общества. В антиправовом (тоталитарном, моновластном) государстве личность, общество и народ противопоставлены государ- ству как политическому аппарату власти, отчуждены от него. Там нет граждан, есть подданные. Гражданское общество предполагает нали- чие многочисленных независимых союзов, институтов и организаций, которые служат барьером против монополизма и посягательств госу- дарственных органов. Понятие гражданского общества подразумевает не только «гражданственность», известную степень политической сво- боды, но и «буржуазность», т.е. экономическую независимость челове- ка, возможность получить доход не из рук государства.

Развертывание всего комплекса институтов государства в демокра- тическом обществе устраняет доминирование политической власти, устраняет или резко ограничивает проявления ее отрицательных сто- рон. Среди обширного комплекса институтов, характерных для разви- того государства в условиях демократии, можно выделить следующие: мандат народа на осуществление власти прежде всего путем форми- рования представительных органов, выполняющих законодательные и контрольные функции; наличие муниципального самоуправле- ния; подчиненность всех подразделений власти закону; независимое и сильное правосудие; наличие государственной власти в отдельных блоках, включая исполнительную власть.

В основе правовой экономики лежит принцип «от каждого по спо- собностям — каждому по труду». Это социально-правовой масштаб меры регулирования труда и потребления. Чтобы восстановить право- вые принципы в экономике, следует возродить ряд свобод: 1) открыть простор всем видам собственности; 2) заменить административные приказы договорами, основанными на равенстве сторон; 3) сделать главенствующим принцип «разрешено все, что не запрещено»; 4) обе- спечить эквивалентный характер обмена; 5) утвердить равноправие и добросовестность в выборе партнера; 6) не ограничивать инициа- тиву и предприимчивость. Правовая экономика и гражданское обще- ство — переход от распределительного общества к рыночному — это глубинные, сущностные предпосылки формирования правового госу- дарства.

Правовое государство — это государство, обслуживающее потреб- ности гражданского общества и правовой экономики, назначение которого обеспечить свободу и благосостояние. Оно подконтрольно

гражданскому обществу и строится на эквивалентности обмениваемых благ, на фактическом соотношении общественного спроса и предло- жения, ответственно за правопорядок, который гарантирует человеку свободу и безопасность, ибо духовным фундаментом его является при- знание прав человека.

Правовое государство — это демократическое государство, где обе- спечивается господство права, верховенство закона, равенство всех перед законом и независимым судом, где признаются и гарантируют- ся права и свободы человека и где в основу организации государствен- ной власти положен принцип разделения законодательной, исполни- тельной и судебной властей.

Современное правовое государство — это демократическое госу- дарство, в котором обеспечиваются права и свободы, участие народа в осуществлении власти (непосредственно или через представителей), что предполагает высокий уровень правовой и политической культу- ры, развитое гражданское общество. В правовом государстве обеспе- чивается возможность в рамках закона отстаивать и пропагандировать свои взгляды и убеждения, что находит свое выражение, в частности, в формировании и функционировании политических партий, обще- ственных объединений, в политическом плюрализме, в свободе прес- сы и т.п.

Признаками правового государства являются:

* верховенство закона во всех сферах жизни общества;
* деятельность органов правового государства базирующаяся на принципе разделения властей на законодательную, исполни- тельную и судебную;
* взаимная ответственность личности и государства;
* реальность прав и свобод гражданина, их правовая и социаль- ная защищенность;
* политический и идеологический плюрализм, заключающийся в свободном функционировании различных партий, организа- ций, объединений, действующих в рамках конституции, нали- чии различных идеологических концепций, течений, взглядов;
* стабильность законности и правопорядка в обществе.

К числу дополнительных факторов и условий становления право- вого государства, видимо, можно отнести следующие:

* преодоление правового нигилизма в массовом сознании;
* выработку высокой политико-правовой грамотности;
* появление действенной способности противостоять произволу;
* разграничение партийных и государственных функций;
* установление парламентской системы управления государст- вом;
* торжество политико-правового плюрализма;
* выработку нового правового мышления и правовых традиций, в том числе:
  + преодоление узконормативного восприятия правовой дей- ствительности, трактовку права как продукта властно-при- нудительного нормотворчества,
  + отказ от догматического комментирования и апологии сло- жившегося законодательства,
  + преодоление декоративности и декларированности юриди- ческих норм,
  + выход юридической науки из самоизоляции и использова- ние общечеловеческого опыта.

Суверенная правовая власть должна быть противопоставлена лю- бым проявлениям огосударствления.

Отторжение правовой государственности возможно по двум ка- налам: государственно-властному и законодательному. К политиче- ским рычагам могут рваться различные перерожденческие антипра- вовые структуры, своего рода политические аномалии (авторитарная тирания, бюрократическая олигархия — реакционно-реставраторские силы, а также воинствующая охлократия, антигуманная технокра- тия — демагогически популистские силы).

Правовое государство — путь к возрождению естественно- исторических прав и свобод, приоритета гражданина в его отношении с государством, общечеловеческих начал в праве, самоценности чело- века. Понятие «правовое государство» — это фундаментальная обще- человеческая ценность, такая же, как демократия, гуманизм, права че- ловека, политические и экономические свободы, либерализм и др.

Суть идеи правового государства — в господстве права в обще- ственной и политической жизни, наличии суверенной правовой вла- сти. С помощью разделения властей государство организуется и функ- ционирует правовым способом, это мера, масштаб демократизации политической жизни. Правовое государство открывает юридически равный доступ к участию в политической жизни всем направлениям и движениям.

В чем же заключается отличие правового государства от государ- ства как такового? Государство как таковое характеризуется своим всевластием, не связанностью правом, свободой государства от обще- ства, незащищенностью гражданина от произвола и насилия со сторо- ны государственных органов и должностных лиц.

В отличие от него правовое государство связано правом, исходит из верховенства закона, действует строго в определенных границах, установленных обществом, подчиняется обществу, ответственно пе-

ред гражданами, обеспечивает социальную и правовую защищенность граждан.

Таким образом, мы вплотную подходим к вопросу о гражданском обществе, существование которого невозможно без правового государ- ства (если иметь в виду демократическое современное государство).

## Соотношение и взаимосвязь государства и права

Основная социальная функция права и государства представляет со- бой регулирование общественных отношений.

Государство есть особая форма организации политической власти, необходимая для выполнения как сугубо классовых задач, так и общих дел, вытекающих из природы любого общества, обладающая для это- го суверенитетом, осуществляющая управление обществом на основе права, с помощью специального аппарата и монополии на примене- ние насилия для достижения поставленных задач.

Уже в данной формулировке четко прослеживается взаимосвязь го- сударства и права. Для более полного уяснения необходимо выяснить, что такое право.

**Право** представляет собой систему общеобязательных правил пове- дения, устанавливаемых и обеспечиваемых государством, направлен- ных на урегулирование отношений, возникающих в обществе.

Государство и право развиваются в единстве, но между ними суще- ствуют определенные различия.

В чем проявляется их единство?

* + 1. Государство и право развиваются совместно.
    2. Имеют одинаковые проявления по своей сущности.
    3. Проявляются как инструменты власти.
    4. Выступают оба как средства управления.
    5. Призваны обеспечивать как личные, так и общественные инте- ресы.
    6. Основываются на общем экономическом базисе.
    7. Определяются одними и теми же социальными и духовными факторами, действующими в данном обществе.

Каковы же различия?

1. Государство — это особая организация политической власти, а право — это социальный регулятор.
2. Государство выражает силу, а право — волю.
3. Элементами государства являются его структурные органы, а элементами права — его нормы.

Таким образом, государство и право различаются как по форме, так и по функциям.

Взаимодействие государства и права проявляется в том, что, с одной стороны, государство формирует и изменяет право, отменяет, реали- зует и охраняет его, а с другой — право воздействует на государство, устанавливает компетенцию и права его органов, упорядочивает его деятельность.

Наиболее ощутимое воздействие государства на право проявляться в сфере правотворчества и правореализации.

Баланс между государством и правом наиболее выдержан в демо- кратических государствах.

### Контрольные вопросы

1. Что такое личные права и свободы?
2. Что такое право на жизнь?
3. Какие виды личных прав вы знаете?
4. Что такое свобода совести?
5. Какие политические права вы знаете?
6. Какие социально-экономические права закреплены в Конститу- ции РФ?
7. Какие обязанности граждан закреплены в Конституции РФ?
8. Что такое правовое государство?

ГЛАВА 4

52 ОСНОВЫ ПРАВА

ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

## Понятие, признаки и виды правонарушений

В общем виде **правонарушение** — это антиобщественное деяние (дейст- вие или бездействие), причиняет вред обществу и которое наказывает- ся в соответствии с законом.

Противоправное поведение (правонарушение) нарушает предписа- ния правовых норм и наносит вред обществу в целом, оно затрудняет и дезорганизует развитие общественных отношений.

Так, УК РФ предусмотрены преступления, которые посягают на основы государственного строя, на личность, ее политические, эко- номические и социальные права, общественный порядок и иные со- циальные блага. Есть правонарушения, которые не являются столь об- щественно опасными, но в совокупности могут наносить существен- ный вред.

В нашей стране в современных условиях наблюдается всплеск правонарушений, особенно преступлений в различных сферах об- щественной жизни, что создает угрозу государству и обществу, жиз- ни, здоровью и имуществу граждан, поэтому очень важно для борьбы с правонарушениями определить их природу и особенности, причины совершения, а затем наметить пути их сокращения.

Правонарушением является виновное, противоправное поведение лица, посягающего на интересы общества, личности, которое влечет за собой применение к лицу, его совершившему, мер общественно- го воздействия или государственного принуждения. Правонаруши- тель, совершая правонарушения, посягает на общественные отноше-

ния, охраняемые правом, наносит вред обществу (выше об этом гово- рилось), и его действия признаются общественно опасными.

Правонарушение характеризуют четыре основных признака:

* + 1. общественная опасность;
    2. противоправность;
    3. виновность;
    4. наказуемость.

Рассмотрим их более подробно.

**Общественная опасность** — это признак правонарушения, который заключается в причинении вреда законным интересам личности, об- щества и государства. Общественная опасность определяется двумя показателями:

* характером общественной опасности (качественный признак);
* степенью общественной опасности (количественный признак).

По степени общественной опасности правонарушения можно под- разделить на две группы:

* преступления (уголовные правонарушения);
* противоправные проступки (административные проступки, дисциплинарные проступки, гражданские правонарушения — деликты).

Преступления отличаются от проступков тем, что они обладают высокой степенью общественной опасности, которая определяется ценностью объекта посягательства, размером причиненного ущерба, степенью вины правонарушителя. Таким образом, **преступление** — за- прещенное уголовным законом общественно опасное деяние, посяга- ющее на отношения, особо охраняемые государством: общественный строй, личность, собственность, общественный порядок и др.

Преступлениями являются те деяния, которые прямо предусмо- трены УК РФ и совершены дееспособными, вменяемыми лицами, т.е. теми, кто достиг установленного законом возраста (14–16 лет) и способен отдавать отчет в своих действиях, руководить своими по- ступками.

Правонарушение характеризуется проявлением воли человека, мо- гущего действовать разумно, поэтому не считаются преступлениями правонарушения, совершенные малолетними и психически больны- ми людьми.

Противоправные деяния, прямо не предусмотренные УК РФ, от- носятся к другому виду правонарушений — противоправным про- ступкам.

**Проступки** (**противоправные проступки**) — это правонарушения, ха- рактеризующиеся меньшей степенью общественной опасности.

В зависимости от характера наносимого вреда, объекта правона- рушений и особенностей соответствующих им санкций противоправ- ные проступки подразделяются на административные, дисциплинар- ные и гражданские правонарушения.

**Административные проступки** — правонарушения, посягающие на установленный законом общественный порядок (нарушение правил дорожного движения, противопожарной безопасности, санитарной гигиены и т.д.).

**Дисциплинарные проступки** — это противоправные нарушения тру- довой, служебной или учебной дисциплины.

**Гражданские проступки** (**деликты**) — правонарушения, совершае- мые в сфере имущественных и таких неимущественных отношений, которые представляют для человека духовную ценность, т.е. неиспол- нение или ненадлежащее исполнение взятых обязательств, причине- ние тем или иным субъектом того или иного имущественного вреда.

**Противоправность** — нормативный признак правонарушения, ко- торый закрепляет запрещенность общественно опасных деяний, т.е. правонарушениями признаются общественно опасные деяния, прямо предусмотренные нормами права.

Различают несколько видов противоправности (как юридическое выражение общественной опасности):

* дисциплинарная;
* административная;
* гражданско-правовая;
* уголовная.

Обстоятельствами, исключающими противоправность деяния, яв- ляются:

* необходимая оборона — соразмерная защита от противоправ- ных посягательств путем причинения вреда посягающему;
* крайняя необходимость — действие по устранению опасности путем причинения вреда третьим лицам;
* задержание лица, совершившего правонарушение путем причи- нения соразмерного вреда в случае сопротивления.

**Виновность** — это субъективный признак правонарушения, кото- рый выражает внутреннее отношение лица к общественно опасному деянию и его последствиям в форме умысла либо неосторожности. Со- гласно этому признаку, правонарушением признается противоправ- ное деяние, совершенное виновно, т.е. осознанно (деяния, совершен- ные недееспособными и невменяемыми лицами, не являются престу- плениями, эти лица не способны действовать виновно). Если лицо не предвидело наступления общественно опасных последствий (не долж- но было или не могло), имеет место казус, или случай без вины.

**Наказуемость** — это признак правонарушения, который выража- ет его отрицательную государственную оценку как деяния опасного, противоправного, виновного.

**Правонарушение** — это деяние, за которое предусмотрена юриди- ческая ответственность в виде уголовного наказания, взыскания дис- циплинарного, административного или имущественного характера.

## Виды юридической ответственности

Юридическая ответственность выступает разновидностью государст- венного принуждения.

В науке классификация видов юридической ответственности про- изводится по различным основаниям: по органам, реализующим от- ветственность, по характеру санкций, по функциям и т.д. Наиболее распространено деление видов ответственности по отраслевому при- знаку. По этому основанию различают: уголовную, административ- ную, гражданско-правовую, дисциплинарную, материальную ответ- ственность.

Каждый из этих видов имеет свое специфическое основание (вид правонарушения), особый порядок реализации, специфические меры принуждения.

Рассмотрим более подробно каждый из видов существующей юри- дической ответственности.

*Уголовная ответственность* — это карательный вид ответственно-

сти. Она наступает за совершение преступлений и устанавливается только законом. Уголовной ответственности подлежит тот, кто совер- шил конкретное преступление или был его соучастником. Единствен- ным полномочным органом привлечения к уголовной ответственности является суд, который своим приговором определяет меру наказания. Прекращается уголовная ответственность по отбытии осужденным меры наказания, или в случае амнистии, или помилования.

В Российской Федерации исчерпывающий перечень преступле- ний зафиксирован в УК РФ. Порядок привлечения к уголовной от- ветственности регламентируется Уголовно-процессуальным кодексом (УПК РФ).

Меры уголовного наказания — наиболее жесткие формы государст- венного принуждения, направленные преимущественно на личность виновного: лишение свободы, исправительные работы, конфискация имущества и т.д. В виде исключительной меры наказания допускается применение смертной казни — расстрела.

*Административная ответственность* наступает за совершение ад- министративных проступков, предусмотренных КоАП РФ, а также другим законодательством.

Кроме того, эта ответственность может определяться указами Пре- зидента РФ, постановлениями Правительства РФ и нормативными актами субъектов Федерации.

Дела об административных правонарушениях рассматриваются компетентными органами, которые закреплены в главе 16 КоАП РФ (административные комиссии, комиссии по делам несовершеннолет- них, суды и т.п.).

Меры административного принуждения — предупреждения, штраф, административный арест и т.п.

*Гражданско-правовая ответственность* предусмотрена за граждан-

ские правонарушения и состоит в применении мер имущественного характера. Ее сущность заключается в принуждении лица нести отри- цательные имущественные последствия.

Полное возмещение вреда — основной принцип гражданско-пра- вовой ответственности (ст. 1064 ГК РФ). Возмещение убытков иногда дополняется штрафными санкциями, например выплатой неустойки. *Дисциплинарная ответственность* наступает за совершение дисци- плинарных проступков, т.е. за нарушение трудовой, служебной, воин- ской дисциплины, которые могут выражаться в несоблюдении требо-

ваний, предъявляемых к работникам.

Для применения этого вида ответственности необходимо затребо- вать объяснение от нарушителя трудовой дисциплины. Возлагается ответственность администрацией предприятия, учреждения или ли- цом, осуществляющим распорядительно-дисциплинарную власть над конкретным работником.

Меры дисциплинарной ответственности — выговор, строгий выго- вор, увольнение и т.п.

*Материальная ответственность* наступает за ущерб, причиненный

предприятию, учреждению, организации, рабочими и служащими при исполнении ими трудовых обязанностей.

Размер возмещаемого ущерба определяется в процентах к заработ-

ной плате (1/3, 2/3 месячного заработка).

В зависимости от органов, возлагающих юридическую ответствен-

ность, различают ответственность, которая возлагается органами госу- дарственной власти, местного самоуправления, судами и т.п.

В общей теории права принято выделять два типа социальной от- ветственности: позитивную и ретроспективную.

*Позитивная ответственность* представляет собой ответственное

поведение, которое предполагает следование социальным нормам

и полезную социальную активность. Позитивная ответственность не считается юридической, а является моральной категорией.

*Ретроспективная ответственность* наступает тогда, когда субъект

несет ответственность за противоправное деяние, которое совершил в прошлом. Все виды юридической ответственности, по существу, име- ют ретроспективный характер, так как ответственность наступает за со- деянное, а не за намерение совершить противоправный поступок.

## Понятие и принципы законности

Формирование гражданского общества требует качественно нового уровня законности. *Законность* — фундаментальная категория всей юридической науки и практики. Даже самый совершенный закон жив только тогда, когда он выполняется, воздействует на общественные отношения, на сознание и поведение людей, т.е. действенность права характеризуется понятием «законность».

Можно сказать, что законность — это соблюдение всеми субъекта- ми права законов и подзаконных актов.

Законность выражает общий принцип отношения общества к пра- ву в целом.

Сущность законности заключается в неуклонном, точном и стро- гом соблюдении, исполнении и применении законов и подзаконных актов, действующих на территории государства, всеми субъектами права: гражданами, должностными лицами, государственными и об- щественными организациями.

Под принципами законности понимают такие положения пра- вовой жизни общества, которые выражают содержание законности. К принципам законности относятся: единство законности, верховен- ство, связь законности с культурой, целесообразностью, всеобщность законности, гарантированность прав свобод личности.

Рассмотрим несколько подробнее основные принципы законно- сти.

1. Единство законности — понимание и применение нормативных актов должны быть одинаковым на территории всей страны.
2. Всеобщность законности означает равенство всех перед законом, независимо от социального положения, благосостояния, националь- ности и других признаков. Последовательное проведение в жизнь это- го принципа обеспечивает и гарантирует права и свободы личности, а также равную ответственность всех перед законом.
3. Связь законности с общей культурой населения — от культурно- го уровня общества зависит состояние законности. Законность долж-

на опираться на правовые (культурные) законы и правовую культу- ру. Цивилизованные законы создают нормативную базу законности, а правовая культура выступает в качестве условия создания правовых законов и качественной их реализации.

1. Связь законности с целесообразностью — недопустимость от- ступлений от предписаний закона по соображениям мнимой целесоо- бразности.
2. Гарантированность прав и свобод личности выражается в кон- ституционной обязанности государства защитить права и свободы че- ловека и гражданина.
3. Верховенство Конституции и закона означает, что законы обла- дают высшей юридической силой и выступают основным регулятором общественных отношений. Все другие нормативно-правовые акты яв- ляются подзаконными и принимаются на основе и во исполнение за- конов.
4. Неотвратимость наказания за нарушение закона заключается в том, что любое правонарушение должно быть раскрыто, а виновные в его совершении — понести адекватное содеянному наказание.

Гарантиями законности являются средства и условия, которые соз- дают прочную основу точной и неуклонной реализации законов всеми субъектами права.

В систему гарантий законности входят социально-экономические, политические, идеологические, юридические и общественные га- рантии.

## Понятие правопорядка. Соотношение законности, правопорядка и демократии

**Правопорядок** — это основанная на праве и законности организация общественной жизни, отражающая качественное состояние обще- ственных отношений на определенном этапе развития общества.

По сути, правопорядок представляет собой реализованную закон- ность, выступает в качестве ее результата.

Особенности правопорядка состоят в следующем:

* он строго запланирован в нормах права;
* обеспечивается государством;
* возникает в результате реализации норм права;
* делает человека более свободным, организует общественные от- ношения, облегчает жизнь.

Различают понятия «правопорядок» и «общественный порядок».

**Общественный порядок** представляет собой систему упорядоченных стабильных общественных отношений, сложившихся под воздействи- ем социальных норм, норм права, морали и обычаев.

Соотношение законности, правопорядка и демократии заключает- ся в следующем:

* подлинная демократия невозможна без законности и правопо- рядка, иначе она превращается в хаос и злоупотребления;
* законность и правопорядок не будут приносить людям пользу без демократических механизмов, институтов и норм, с помо- щью которых можно регулировать нормативную базу законно- сти и правопорядка.

Следует также отметить, что укрепление правопорядка в обществе невозможно без обеспечения законности в деятельности самого госу- дарственного аппарата, без ликвидации коррупции.

Важнейшим условием укрепления законности и правопорядка слу- жит всестороннее развитие демократических начал во всех сферах об- щественной жизни.

### Контрольные вопросы

1. Что такое правонарушение?
2. Каковы признаки правонарушения?
3. Какие виды юридической ответственности вы знаете?
4. Что такое законность?
5. Какие принципы законности вам известны?
6. Что такое правопорядок?

# ГЛАВА 5 КОНСТИТУЦИОННОЕ ПРАВО

60 ОСНОВЫ ПРАВА

## Конституционное право

как отрасль российского права

Конституционное право России может рассматриваться в трех смыс- ловых значениях: как отрасль российского права, как юридическая от- раслевая наука и как учебная дисциплина.

*Конституционное право России как отрасль* права представля-

ет собой совокупность норм, регулирующих основы общественно- го строя, основы правового положения личности, устанавливающих форму государства, а также систему органов государственной власти Российской Федерации, порядок формирования этих органов и их полномочия.

Как и любая отрасль права, конституционное право имеет свой предмет регулирования и особенности метода правового регулиро- вания. Специфика предмета отрасли в том, что в отличие от других отраслей права, регулирующих какой-то один вид общественных от- ношений, конституционное право Российской Федерации регули- рует самую важную их часть. Так, конституционное право Россий- ской Федерации устанавливает основы имущественных и связанных с ними личных неимущественных отношений, отношений, возника- ющих в процессе трудовой деятельности, семейных отношений, от- ношений, складывающихся при привлечении лица к уголовной ответ- ственности, и т.д.

Основным методом правового регулирования является императив- ный метод правового регулирования (диспозитивный тоже использу- ется, скажем, при определении конституционного статуса личности). Конституционное право России считается важнейшей отраслью рос- сийского права, поскольку нормы всех иных отраслей права форму- лируются с учетом положений Конституции РФ, не могут противоре- чить ее нормам.

*Наука конституционного права России* являет собой систему зна-

ний об отрасли права (в том числе изучает пути собственного раз- вития).

Источники конституционного права — это формы выражения и за- крепления норм конституционного права.

Существуют два вида источников конституционного права: нор- мативно-правовые договоры и нормативно-правовые акты. Ведутся споры о юридической природе постановлений Конституционного Суда РФ (возможно их рассмотрение в качестве своеобразных пре- цедентов).

Нормативно-правовые договоры представлены ратифицирован- ными международными договорами Российской Федерации и внут- ригосударственными договорами (например, договорами о разграни- чении предметов ведения и полномочий между органами государст- венной власти Российской Федерации и органами государственной власти субъектов Российской Федерации).

Иерархическая система нормативно-правовых актов, содержащих нормы конституционного права, выглядит следующим образом:

* + - Конституция РФ; закон Российской Федерации о поправке к Конституции РФ;
    - федеральный конституционный закон;
    - федеральный закон; постановление Государственной Думы об амнистии;
    - закон субъекта Российской Федерации;
    - нормативный указ Президента РФ;
    - постановление Правительства РФ;
    - ведомственные акты федеральных министерств и ведомств;
    - нормативно-правовые акты исполнительных органов государ- ственной власти субъектов Федерации;
    - акты органов местного самоуправления;
    - локальные акты (регламенты Государственной Думы и Сове- та Федерации, Правительства РФ, Конституционного Суда РФ и др.).

## Теория Конституции

*Конституция* — это Основной закон государства, обладающий выс- шей юридической силой, регулирующий основы общественного строя, основы правового положения личности, устанавливающий форму го- сударства, закрепляющий систему органов государственной власти, порядок их образования и полномочия.

Классифицировать конституции можно по разным основаниям: по времени действия — на постоянные и временные; по порядку при- нятия — на дарованные и народные (последние в свою очередь делят- ся на принятые на референдуме, принятые парламентом и принятые учредительным собранием); в зависимости от легкости их измене- ния — на жесткие и гибкие; по форме выражения — неписаные и пи- саные (которые в свою очередь подразделяются на кодифицированные и некодифицированные) и др.

Конституция РФ является базой текущего законодательства и об- ладает следующими юридическими свойствами:

* + - высшей юридической силой (находится на верхней ступени в иерархии нормативно-правовых актов);
    - верховенством (все иные нормативно-правовые акты должны соответствовать Конституции Российской Федерации и не мо- гут противоречить ей);
    - прямым действием (нормы Конституции Российской Федера- ции могут применяться напрямую, даже если отсутствует кон- кретизирующий их закон);
    - особым (сложным) порядком ее принятия и изменения;
    - стабильностью;
    - особой правовой охраной;
    - лаконичностью (Конституция РФ регулирует только важней- шие отношения).

В России действует пятая по счету Конституция. Предыдущие Конституции РСФСР принимались в 1918, 1925, 1937 и 1978 гг. Дей- ствующая Конституция РФ была принята на референдуме 12 декабря 1993 г.

Структура Конституции РФ: Преамбула, Раздел 1 (состоящий из девяти глав, 137 статей) и Раздел 2 (заключительные и переходные по- ложения).

## Основы конституционного строя Российской Федерации

Основы конституционного строя — это совокупность важнейших по- литических, экономических и иных общественных отношений, закре-

пленных Конституцией РФ. Основы конституционного строя Россий- ской Федерации перечислены в главе 1 Конституции РФ, имеющей одноименное название. Выделяются следующие основы конституци- онного строя Российской Федерации:

* + - Российская Федерация — демократическое государство (ст. 1);
    - Российская Федерация — федеративное государство (ст. 1, 5);
    - Российская Федерация — правовое государство (ст. 1);
    - Российская Федерация имеет республиканскую форму правле- ния (ст. 1);
    - Российская Федерация — социальное государство (ст. 7);
    - Российская Федерация — светское государство (ст. 14);
    - человек, его права и свободы являются высшей ценностью. При- знание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражда- нина — обязанность государства (ст. 2);
    - народовластие (ст. 3);
    - распространение суверенитета Российской Федерации на всю ее территорию (ст. 4);
    - основы конституционного строя, касающиеся вопросов граж- данства (ст. 6);
    - закрепление экономических принципов: единство экономиче- ского пространства, свобода экономической деятельности, при- знание всех форм собственности, возможность нахождения зем- ли и других природных ресурсов в частной собственности и др. (ст. 8, 9);
    - разделение властей (ст. 10, 11);
    - признание и гарантирование местного самоуправления (ст. 12);
    - политическое и идеологическое многообразие (ст. 13);
    - основы конституционного строя, закрепляющие свойства Кон- ституции РФ, устанавливающие главную юридическую обя- занность граждан, закрепляющие порядок опубликования нормативно-правовых актов и их соотношение с нормами меж- дународного права (ст. 15).

## Конституционный статус личности в Российской Федерации

**Конституционный статус личности** — это совокупность прав, свобод и обязанностей личности, закрепленных в Конституции РФ. **Консти- туционное право** (как субъективное право) — это вид и мера возмож- ного поведения, предусмотренные Конституцией РФ. **Конституцион- ная обязанность** — это вид и мера должного поведения, установленные

Конституцией РФ. Права и свободы по своей юридической природе не отличаются друг от друга.

Предпосылка правового статуса — гражданство. В зависимости от наличия гражданства выделяется четыре вида правового статуса: граж- данин Российской Федерации, иностранный гражданин, лицо без гражданства и лицо с двойным гражданством.

**Гражданство Российской Федерации** — устойчивая правовая связь лица с Российской Федерацией, выражающаяся в совокупности их вза- имных прав и обязанностей (ст. 3 Федерального закона от 31.05.2002

№ 62-ФЗ «О гражданстве Российской Федерации»).

**Иностранный гражданин** — лицо, не являющееся гражданином Рос- сийской Федерации и имеющее гражданство (подданство) иностран- ного государства. **Лицо без гражданства** — физическое лицо, не явля- ющееся гражданином Российской Федерации и не имеющее доказа- тельств наличия гражданства (подданства) иностранного государства (ст. 3 Закона «О гражданстве Российской Федерации»). Правовой ста- тус иностранных граждан и лиц без гражданства регулируется в Рос- сийской Федерации Федеральным законом от 25.07.2002 № 115-ФЗ

«О правовом положении иностранных граждан в Российской Феде- рации».

Согласно ст. 62 Конституции РФ, иностранные граждане и лица без гражданства пользуются в Российской Федерации правами и не- сут обязанности наравне с гражданами Российской Федерации, кроме случаев, установленных федеральным законом или международным договором Российской Федерации. В Законе «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» случаи ограничения прав иностранных граждан перечислены в ст. 11–15.

Все *права*, перечисленные в Конституции РФ, можно условно раз-

делить на несколько групп.

1. Личные права:
   * право на жизнь (ст. 20);
   * право на достоинство (ч. 1 ст. 21);
   * право не подвергаться пыткам, насилию, другому жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению или наказанию (ч. 2 ст. 21);
   * право на свободу и личную неприкосновенность (ст. 22);
   * право на неприкосновенность частной жизни, личную и се- мейную тайну, защиту своей чести и доброго имени (ч. 1 ст. 23);
   * право на тайну переписки, телефонных переговоров, почто- вых, телеграфных и иных сообщений (ч. 2 ст. 23);
   * право на ознакомление с материалами и документами, не- посредственно затрагивающими права и свободы человека (ч. 2 ст. 24);
   * право на неприкосновенность жилища (ст. 25);
   * право определять и указывать свою национальную принад- лежность (ч. 1 ст. 26);
   * право на пользование родным языком, на свободный вы- бор языка общения, воспитания, обучения и творчества (ч. 2 ст. 26);
   * свобода передвижения, выбора места пребывания и житель- ства (ч. 1 ст. 27);
   * право на свободный выезд за пределы Российской Федера- ции и на беспрепятственное возвращение в Российскую Фе- дерацию (ч. 2 ст. 27);
   * свобода совести, свобода вероисповедания (ст. 28);
   * свобода мысли и слова (ч. 1 ст. 29);
   * право на государственную защиту прав и свобод человека (ч. 1 ст. 45);
   * право на судебную защиту прав и свобод (ст. 46);
   * право на рассмотрение дела в том суде и тем судьей, к под- судности которых оно отнесено законом (ч. 1 ст. 47);
   * право на рассмотрение дела судом с участием присяжных за- седателей в случаях, предусмотренных законом (ч. 2 ст. 47);
   * право на получение квалифицированной юридической по- мощи (ст. 48);
   * право на презумпцию невиновности (ст. 49);
   * право не привлекаться повторно к этому же виду ответствен- ности за одно и то же правонарушение (ч. 1 ст. 50);
   * право на пересмотр приговора вышестоящим судом, пра- во просить о помиловании или смягчении наказания (ч. 3 ст. 50);
   * право не свидетельствовать против себя самого, своего су- пруга и близких родственников (ст. 51);
   * право потерпевшего на доступ к правосудию и компенсацию причиненного ущерба (ст. 52);
   * право на возмещение государством вреда, причиненного не- законными действиями (или бездействием) органов государ- ственной власти или их должностных лиц (ст. 53).
2. Политические права:
   * право на информацию (ч. 4 ст. 29);
   * право на объединение (ст. 30);
   * право собираться мирно, без оружия, проводить собра- ния, митинги и демонстрации, шествия и пикетирование (ст. 31);
   * право на участие в управлении делами государства (ч. 1 ст. 32);
   * избирательные права (ч. 2 ст. 32);
   * право на участие в отправлении правосудия (ч. 5 ст. 32);
   * право направлять обращения в государственные органы и ор- ганы местного самоуправления (ст. 33).
3. Экономические права:
   * свобода предпринимательской деятельности (ч. 1 ст. 34);
   * право частной собственности (ст. 35);
   * право наследования (ч. 4 ст. 35);
   * трудовые права (ст. 37).
4. Социальные права:
   * право на социальное обеспечение (ст. 39);
   * право на жилище (ст. 40);
   * право на охрану здоровья и медицинскую помощь (ст. 41);
   * право на образование (ст. 43).
5. Культурные права:
   * свобода творчества (ч. 1 ст. 44);
   * право на участие в культурной жизни и пользование учреж- дениями культуры, на доступ к культурным ценностям (ч. 2 ст. 44);
   * право на охрану интеллектуальной собственности (ч. 1 ст. 44).
6. Экологические права:
   * право на благоприятную окружающую среду (ст. 42);
   * право на достоверную информацию о состоянии окружаю- щей природной среды (ст. 42);
   * право на возмещение ущерба, причиненного экологическим правонарушением (ст. 42).

Конституционные *обязанности*:

1. обязанность соблюдать Конституцию РФ и законы (ч. 3 ст. 15);
2. обязанность родителей заботиться о детях (ч. 2 ст. 38);
3. обязанность трудоспособных детей, достигших 18 лет, заботить- ся о нетрудоспособных родителях (ч. 3 ст. 38);
4. обязанность родителей или лиц, их заменяющих, обеспечить получение детьми основного общего образования (ч. 4 ст. 43);
5. обязанность заботиться о сохранении исторического и культур- ного наследия, беречь памятники истории и культуры (ч. 3 ст. 44);
6. обязанность платить законно установленные налоги и сборы (ст. 57);
7. обязанность сохранять природу и окружающую среду, бережно относиться к природным богатствам (ст. 58);
8. воинская обязанность (ст. 59).

В соответствии с ч. 3 ст. 55 Конституцией РФ права и свободы че- ловека и гражданина могут быть ограничены федеральным законом только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ кон- ституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных ин- тересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности го- сударства. В то же время некоторые права и свободы не подлежат огра- ничению ни при каких обстоятельствах (ч. 3 ст. 56).

Наиболее значительные ограничения прав и свобод связаны с вве- дением режимов военного и чрезвычайного положения.

## Особенности федеративного устройства России

Россия по форме государственного устройства является федератив- ным государством (ч. 1 ст. 1 Конституции РФ). Российская Федера- ция имеет следующие *особенности*:

1. самое большое число субъектов в мире (83 на момент подготов- ки издания). Перечень всех субъектов Федерации приведен в ст. 65 Конституции РФ;
2. шесть видов субъектов Федерации (республика, край, область, автономная область, автономный округ, город федерального значе- ния). На момент издания учебника в России существуют: 21 респуб- лика, 46 областей, 9 краев, 2 города федерального значения, 1 авто- номная республика и 4 автономных округа;
3. федерация в России образована по смешанному (национально- территориальному принципу): три вида субъектов образованы по на- циональному принципу (республики, автономная область и автоном- ные округа) и три — по территориальному принципу (города федераль- ного значения, края, области);
4. федерация имеет конституционную, а не договорную природу (возникла на основе Конституции РФ 1993 г.);
5. в России имеются так называемые сложносоставные субъекты (когда в состав двух областей (Архангельской и Тюменской) входят ав- тономные округа). Тенденцией развития федеративных отношений яв- ляется сокращение числа подобных субъектов за счет слияния, объеди- нения субъектов Федерации. Первый пример — Пермский край, воз- никший в результате слияния Пермской области и Коми-Пермяцкого

автономного округа; за ним последовало объединение Таймырского (Долгано-Ненецкого) автономного округа, Эвенкийского автономно- го округа и Красноярского края (остался Красноярский край), Кам- чатской области и Корякского автономного округа (возник Камчат- ский край), Читинской области и Агинского Бурятского автономно- го округа (возник Забайкальский край), Усть-Ордынского Бурятского автономного округа и Иркутской области (осталась Иркутская об- ласть);

1. определенная «асимметричность» федерации. Конституция РФ провозглашает равноправие субъектов Федерации (ч. 1, 4 ст. 5), но при этом закрепляет некоторые отличия в статусе республик и иных субъ- ектов Российской Федерации (республика именуется государством (ч. 2 ст. 5); акт высшей юридической силы в системе законодательства субъекта Российской Федерации в республике называется Конститу- цией РФ, в остальных субъектах — Уставом (ч. 2 ст. 5), при этом он может быть принят только законодательным органом государственной власти субъекта Российской Федерации (ст. 66), а Конституция респу- блики может приниматься и на референдуме субъекта Российской Фе- дерации (Конституция РФ не регулирует порядок принятия Конститу- ции субъекта Российской Федерации); республики в отличие от других субъектов Российской Федерации могут устанавливать свой государ- ственный язык, употребляемый наряду с русским языком (ст. 68);
2. разграничение предметов ведения и полномочий между органа- ми государственной власти Российской Федерации и органами госу- дарственной власти субъектов Российской Федерации осуществляется Конституцией РФ и договорами о разграничении предметов ведения и полномочий (ч. 3 ст. 11 Конституции РФ).

*Принципы* федеративного устройства России: государственная це-

лостность, единство системы государственной власти, разграничение предметов ведения и полномочий между органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти субъектов Российской Федерации, равноправие и самоопределение народов в Российской Федерации (ч. 3 ст. 5 Конституции РФ).

Условия и процедуру принятия в Российскую Федерацию и образо- вания в ее составе нового субъекта определяет Федеральный консти- туционный закон от 17.12.2001 № 6-ФКЗ «О порядке принятия в Рос- сийскую Федерацию и образования в ее составе нового субъекта Рос- сийской Федерации». Новый субъект Российской Федерации может появиться только в результате присоединения к России иностранного государства или его части, а также в результате объединения уже суще- ствующих субъектов Российской Федерации, граничащих между со- бой. В первом случае должен быть заключен международный договор

с иностранным государством, входящим в состав Российской Феде- рации, во втором должны быть проведены референдумы в каждом из объединяющихся субъектов Российской Федерации. Принятие в со- став Российской Федерации и образование нового субъекта оформля- ется федеральным конституционным законом.

Разграничение предметов ведения и полномочий между органами государственной власти Российской Федерации и органами государст- венной власти субъектов Российской Федерации производится в Кон- ституции РФ в ст. 71–73. Выделяются три сферы предметов ведения: предметы исключительного ведения Российской Федерации (ст. 71), предметы совместного ведения Российской Федерации и ее субъектов (ст. 72) и предметы ведения самого субъекта Российской Федерации (ст. 73). Предметы ведения субъектов Российской Федерации опре- деляются по так называемому принципу остаточной компетенции: те вопросы, что не вошли в перечни, приведенные в ст. 71, 72 Консти- туции РФ, следует считать относящимися к ведению субъектов Рос- сийской Федерации. Если нормативно-правовой акт субъекта Россий- ской Федерации принят по вопросам ведения Российской Федерации или вопросам совместного ведения, он не может противоречить фе- деральным законам (ч. 5 ст. 76 Конституции РФ). Если нормативный акт субъекта принят по вопросам ведения самого субъекта, то он имеет приоритет по отношению к актам федеральных органов государствен- ной власти (ч. 6 ст. 76 Конституции РФ).

Государственную власть в субъектах Российской Федерации осу- ществляют образуемые ими органы государственной власти (ст. 11 Конституции РФ). Согласно ст. 77 Конституции РФ, система органов государственной власти устанавливается субъектами РФ самостоятель- но в соответствии с основами конституционного строя Российской Федерации и общими принципами организации представительных и исполнительных органов государственной власти, установленными федеральным законом. В пределах ведения и полномочий Российской Федерации по предметам совместного ведения Российской Федера- ции и ее субъектов федеральные органы исполнительной власти и ор- ганы исполнительной власти субъектов Российской Федерации обра- зуют единую систему исполнительной власти в Российской Федера- ции (ч. 2 ст. 77 Конституции РФ).

Принципы построения системы органов государственной власти субъектов Российской Федерации, основные положения, касающиеся деятельности указанных органов, закреплены в Федеральном законе от 06.10.1999 № 184-ФЗ «Об общих принципах организации законода- тельных (представительных) и исполнительных органов государствен- ной власти субъектов Российской Федерации».

Систему органов государственной власти субъекта Российской Фе- дерации составляют: законодательный (представительный) орган го- сударственной власти; высший исполнительный орган государствен- ной власти; иные органы государственной власти, образуемые в соот- ветствии с конституцией (уставом) субъекта Российской Федерации (ст. 2 Закона «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной вла- сти субъектов Российской Федерации»). В частности, к судам субъек- тов Российской Федерации относятся: конституционные (уставные) суды и мировые судьи, являющиеся судьями общей юрисдикции (ст. 4 Федерального конституционного закона от 31.12.1996 № 1-ФКЗ «О су- дебной системе Российской Федерации»).

## Избирательное право Российской Федерации

Избирательное право Российской Федерации может рассматриваться в двух смыслах: как подотрасль конституционного права (совокупность норм, регулирующих принципы и порядок организации и проведения выборов и референдума в Российской Федерации) и как субъективное право (юридическая возможность принимать участие в избирательном процессе: право избирать, право быть избранным, право быть дове- ренным лицом кандидата, право быть наблюдателем на выборах, пра- во на предвыборную агитацию и др.).

Важнейшим нормативно-правовым актом, регламентирующим ор- ганизацию и проведение выборов в Российской Федерации, является Федеральный закон от 12.06.2002 № 67-ФЗ «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Рос- сийской Федерации» (далее — Закон № 67-ФЗ).

**Выборы** — это форма прямого волеизъявления граждан, осущест- вляемого в соответствии с Конституцией РФ, федеральными закона- ми, конституциями (уставами), законами субъектов Российской Фе- дерации, уставами муниципальных образований в целях формирова- ния органа государственной власти, органа местного самоуправления или наделения полномочиями должностного лица (п. 9 ст. 2 Закона

№ 67-ФЗ).

В настоящее время в Российской Федерации проводятся следую- щие виды выборов: выборы Президента РФ, выборы депутатов Го- сударственной Думы Федерального Собрания РФ, выборы депутатов законодательных (представительных) органов государственной власти субъектов Российской Федерации, выборы органов местного самоу- правления.

Принципы избирательного права Российской Федерации: всеоб- щее, равное, прямое избирательное право, тайное голосование, сво- бодное и добровольное участие в выборах, проведение выборов изби- рательными комиссиями (ст. 3 Закона № 67-ФЗ).

Ограничения для избирательного права установлены ст. 4 указан- ного Закона: не имеют права избирать, быть избранными, участвовать в референдуме граждане, признанные судом недееспособными или со- держащиеся в местах лишения свободы по приговору суда. Не име- ют права быть избранными граждане Российской Федерации, имею- щие гражданство иностранного государства либо вид на жительство или иной документ, подтверждающий право на постоянное прожива- ние гражданина Российской Федерации на территории иностранного государства. Кроме того, не имеют права быть избранными граждане Российской Федерации:

1. осужденные к лишению свободы за совершение тяжких и (или) особо тяжких преступлений и имеющие на день голосования на вы- борах неснятую и непогашенную судимость за указанные преступле- ния;
2. осужденные за совершение преступлений экстремистской на- правленности, предусмотренных УК РФ, и имеющие на день голосо- вания на выборах неснятую и непогашенную судимость за указанные преступления;
3. подвергнутые административному наказанию за совершение ад- министративных правонарушений, предусмотренных ст. 20.3 и 20.29 КоАП РФ, если голосование на выборах состоится до окончания сро- ка, в течение которого лицо считается подвергнутым административ- ному наказанию.

Выборы в Российской Федерации организуются и проводятся изби- рательными комиссиями. Система избирательных комиссий включа- ет: Центральную избирательную комиссию, избирательные комиссии субъектов Российской Федерации, избирательные комиссии муници- пальных образований, окружные избирательные комиссии, террито- риальные (районные, городские и др.) комиссии, участковые комис- сии (ч. 1 ст. 20 Закона № 67-ФЗ).

Избирательный процесс реализуется по стадиям:

1. назначение выборов;
2. регистрация избирателей;
3. составление избирательных списков;
4. образование избирательных округов;
5. образование избирательных участков;
6. выдвижение кандидатов (списков кандидатов);
7. регистрация кандидатов (списков кандидатов);
8. предвыборная агитация;
9. голосование;
10. определение результатов выборов;
11. опубликование и обнародование результатов выборов. Результаты выборов определяются с использованием двух избира-

тельных систем: мажоритарной или пропорциональной. Пропорцио- нальная система используется при выборах депутатов Государствен- ной Думы.

## Система органов государственной власти в Российской Федерации

Система органов государственной власти в Российской Федерации выстроена на основе принципа разделения властей (ст. 10 Конститу- ции РФ). В соответствии со ст. 11 Конституции РФ государственную власть в Российской Федерации осуществляют Президент РФ, Феде- ральное Собрание (Совет Федерации и Государственная Дума), Пра- вительство РФ, суды Российской Федерации.

#### Президент Российской Федерации

*Президент РФ* — глава государства (т.е. лицо, представляющее страну внутри ее и в международных отношениях) (ст. 80 Конститу- ции РФ). Правовой статус Президента РФ регламентируется гл. 4 Кон- ституции РФ.

Формально Президент РФ не относится ни к законодательной, ни к исполнительной, ни к судебной ветви власти, но анализ его полно- мочий, закрепленных Конституцией РФ, позволяет утверждать, что теснее всего Президент РФ связан с исполнительной властью и ока- зывает определяющее влияние на деятельность органов исполнитель- ной власти в Российской Федерации. Можно также говорить о суще- ствовании самостоятельной ветви власти — президентской.

Президент РФ определяет основные направления внутренней и внешней политики государства (ч. 3 ст. 80 Конституции РФ), яв- ляется гарантом Конституции РФ, прав и свобод человека и гражда- нина, принимает меры по охране суверенитета Российской Федера- ции, ее независимости и государственной целостности, обеспечивает согласованное функционирование и взаимодействие органов государ- ственной власти (ч. 2 ст. 80 Конституции РФ).

Президент РФ избирается на шесть лет гражданами Российской Федерации на основе всеобщего равного и прямого избирательного права при тайном голосовании (ч. 1 ст. 81 Конституции РФ). Прези- дентом РФ может быть избран гражданин Российской Федерации не

моложе 35 лет, постоянно проживающий в Российской Федерации не менее 10 лет (ч. 2 ст. 81 Конституции РФ). Одно и то же лицо не мо- жет занимать должность Президента РФ более двух сроков подряд (ч. 3 ст. 81 Конституции РФ). Порядок выборов Президента РФ определя- ется Федеральным законом от 10.01.2003 № 19-ФЗ «О выборах Прези- дента Российской Федерации».

Полномочия Президента РФ перечислены в ст. 83–89 Конститу- ции РФ. Президент РФ участвует в формировании других органов го- сударственной власти и назначении должностных лиц (ст. 83); являет- ся субъектом законодательной инициативы, подписывает и обнароду- ет федеральные законы (ст. 84); использует согласительные процедуры для разрешения разногласий между органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти субъек- тов Российской Федерации, а также между органами государственной власти субъектов Российской Федерации (ст. 85); руководит внешней политикой государства (ст. 86); является Верховным Главнокоманду- ющим Вооруженными Силами РФ (ст. 87); вводит на территории Рос- сийской Федерации или в отдельных ее местностях чрезвычайное или военное положение (ст. 87–88); решает вопросы гражданства и предо- ставления политического убежища, награждает государственными на- градами, присваивает почетные звания, высшие воинские и высшие специальные звания, осуществляет помилование (ст. 89).

Для реализации принадлежащих ему полномочий Президент РФ издает два вида правовых актов: указы и распоряжения (ст. 90 Кон- ституции РФ).

Президент РФ обладает неприкосновенностью (ст. 91 Конститу- ции РФ).

Основания досрочного прекращения полномочий Президента РФ: отставка, стойкая неспособность по состоянию здоровья осуществ- лять принадлежащие ему полномочия, отрешение от должности (ст. 92 Конституции РФ).

Федеральное Собрание Российской Федерации

*Федеральное Собрание* — парламент — является представительным и законодательным органом Российской Федерации (ст. 94 Консти- туции РФ).

В функции Федерального Собрания входит: принятие законов, контроль за деятельностью Правительства РФ, участие в формирова- нии других органов государственной власти и назначении должност- ных лиц, принятие бюджета, ратификация международных договоров и др. Особо следует отметить роль Федерального Собрания как места, где публично обсуждаются актуальные проблемы общества.

Поскольку Россия — федеративное государство, парламент страны имеет двухпалатную структуру: одна из палат (Государственная Дума) представляет интересы всего общества, другая (Совет Федерации) — интересы субъектов Российской Федерации.

Организацию и деятельность Федерального Собрания регламенти- рует глава 5 Конституции РФ.

Порядок выборов депутатов Государственной Думы определяется Федеральным законом от 18.05.2005 № 51-ФЗ «О выборах депутатов Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федера- ции». Государственная Дума состоит из 450 депутатов (ч. 3 ст. 95 Кон- ституции РФ); все они избираются по единому избирательному округу по пропорциональной системе сроком на пять лет. Требования к кан- дидату в депутаты содержатся в ч. 3 ст. 32 и ст. 97 Конституции РФ. Де- путаты работают на профессиональной постоянной основе (ч. 3 ст. 97 Конституции РФ). Правовой статус депутата Государственной Думы регулируется Федеральным законом от 08.05.1994 № 3-ФЗ «О стату- се члена Совета Федерации и статусе депутата Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации». Согласно ст. 103 Конституции РФ, к ведению Государственной Думы относятся:

* + - дача согласия Президенту РФ на назначение Председателя Пра- вительства РФ;
    - решение вопроса о доверии Правительству РФ;
    - заслушивание ежегодных отчетов Правительства РФ о резуль- татах его деятельности, в том числе по вопросам, поставленным Государственной Думой;
    - назначение на должность и освобождение от должности Пред- седателя Центрального банка РФ;
    - назначение на должность и освобождение от должности предсе- дателя Счетной палаты и половины состава ее аудиторов;
    - назначение на должность и освобождение от должности Упол- номоченного по правам человека, действующего в соответствии с федеральным конституционным законом;
    - объявление амнистии;
    - выдвижение обвинения против Президента РФ для отрешения его от должности.

Государственная Дума может быть распущена в двух случаях, на- званных в ст. 109 Конституции РФ: 1) после трехкратного отклонения представленных Президентом РФ кандидатур Председателя Правитель- ства РФ Государственной Думой; 2) в случае если Государственная Дума в течение трех месяцев повторно выразит недоверие Правительству РФ.

В Совет Федерации входят по два представителя от каждого субъ- екта Российской Федерации: по одному от представительного и ис-

полнительного органов государственной власти (ч. 2 ст. 95 Консти- туции РФ). Формируется Совет Федерации согласно Федеральному закону от 05.08.2000 № 113-ФЗ «О порядке формирования Совета Фе- дерации Федерального Собрания Российской Федерации». Член Со- вета Федерации — представитель от законодательного (представитель- ного) органа государственной власти субъекта Российской Федерации избирается законодательным (представительным) органом государст- венной власти этого субъекта на срок полномочий этого органа (ст. 3 данного Закона), а член Совета Федерации — представитель от испол- нительного органа государственной власти субъекта Российской Фе- дерации назначается высшим должностным лицом этого субъекта (ру- ководителем высшего исполнительного органа государственной вла- сти субъекта Российской Федерации) на срок его полномочий (ст. 4 Закона). Требования к члену Совета Федерации содержатся в ч. 3 ст. 32 Конституции РФ и ч. 1 ст. 1 Закона о порядке формирования Совета Федерации.

Члены Совета Федерации в настоящее время работают на про- фессиональной постоянной основе. Статус члена Совета Федерации определяется Законом «О статусе члена Совета Федерации и статусе депутата Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации». Вопросы, относящиеся к ведению Совета Федерации, перечислены в ст. 102 Конституции РФ:

* + - утверждение изменения границ между субъектами Российской Федерации;
    - утверждение указа Президента РФ о введении военного поло- жения;
    - утверждение указа Президента РФ о введении чрезвычайного положения;
    - решение вопроса о возможности использования Вооруженных Сил РФ за пределами территории Российской Федерации;
    - назначение выборов Президента РФ;
    - отрешение Президента РФ от должности;
    - назначение на должность судей Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ, Высшего Арбитражного Суда РФ;
    - назначение на должность и освобождение от должности Гене- рального прокурора РФ;
    - назначение на должность и освобождение от должности заме- стителя председателя Счетной палаты и половины состава ее ау- диторов.

Совет Федерации не может быть распущен.

Внутренняя организация палат Федерального Собрания регулиру- ется ст. 101 Конституции РФ и Регламентами Государственной Думы

(утвержден постановлением ГД ФС РФ от 22.01.1998 № 2134-II ГД) и Совета Федерации (утвержден постановлением СФ ФС РФ от 30.01.2002 № 33-СФ). Законотворческий процесс регулируется ст. 104– 108 Конституции РФ и Регламентами палат Федерального Собрания.

### Правительство Российской Федерации

Исполнительную власть в стране осуществляет *Правительство РФ* (ст. 110 Конституции РФ). Правительство РФ является коллегиаль- ным органом государственной власти, возглавляющим единую систе- му исполнительной власти в Российской Федерации (ст. 1 Федераль- ного конституционного закона от 17.12.1997 № 2-ФКЗ «О Правитель- стве Российской Федерации»).

Правовые основы деятельности Правительства РФ закреплены в главе 6 Конституции РФ и Федеральном конституционном законе

«О Правительстве Российской Федерации».

Правительство РФ состоит из председателя, заместителей предсе- дателя и федеральных министров (ч. 2 ст. 110 Конституции РФ, ст. 6 Федерального конституционного закона «О Правительстве Россий- ской Федерации»).

Председатель Правительства РФ назначается Президентом РФ с согласия Государственной Думы (ст. 111 Конституции РФ). Заме- стители Председателя Правительства РФ и федеральные министры назначаются Президентом РФ по представлению Председателя Пра- вительства РФ (ст. 112 Конституции РФ, ст. 9 Федерального конститу- ционного закона «О Правительстве Российской Федерации»).

Председатель Правительства РФ в соответствии с Конституци- ей РФ, федеральными законами и указами Президента РФ определяет основные направления деятельности Правительства РФ и организует его работу (ст. 113 Конституции РФ).

Полномочия Правительства РФ перечислены в ст. 114 Конститу- ции РФ и в ст. 12–22 Федерального конституционного закона «О Пра- вительстве Российской Федерации».

Правительство РФ руководит работой федеральных министерств и иных федеральных органов исполнительной власти и контролиру- ет их деятельность (ст. 12 Федерального конституционного закона

«О Правительстве Российской Федерации»). Перечень федеральных органов исполнительной власти содержится в Указе Президента РФ от 09.03.2004 № 314 «О системе и структуре федеральных органов ис- полнительной власти».

На основании и во исполнение Конституции РФ, федеральных за- конов, нормативных указов Президента РФ Правительство РФ изда-

ет постановления и распоряжения, обеспечивает их исполнение (ч. 1 ст. 115 Конституции РФ).

Основания прекращения полномочий Правительства РФ указаны в ст. 116 и 117 Конституции РФ.

### Суды Российской Федерации

Конституционные основы судебной власти закреплены в главе 7 Кон- ституции РФ. К конституционным принципам организации и дея- тельности судебной власти относятся следующие:

* + - осуществление правосудия только судом (ч. 1 ст. 118);
    - запрет создания чрезвычайных судов (ч. 1 ст. 118);
    - независимость судей и подчинение их только закону (ст. 120);
    - несменяемость судей (ст. 121);
    - неприкосновенность судей (ст. 122);
    - открытость судебного разбирательства (ч. 1 ст. 123);
    - запрет заочного разбирательства уголовных дел, кроме случаев, установленных законом (ч. 2 ст. 123);
    - судопроизводство осуществляется на основе состязательности и равноправия сторон (ч. 3 ст. 123);
    - финансирование судов производится только из федерального бюджета (ст. 124);

Судебная система России устанавливается ст. 125, 126, 127 Кон- ституции РФ и Федеральным конституционным законом от 31.12.1996

№ 1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации». В Россий- ской Федерации действуют федеральные суды, конституционные (уставные) суды и мировые судьи субъектов Российской Федерации, составляющие судебную систему Российской Федерации (ч. 2 ст. 4 За- кона «О судебной системе Российской Федерации»).

К федеральным судам относятся: Конституционный Суд РФ; Вер- ховный Суд РФ, верховные суды республик, краевые и областные суды, суды городов федерального значения, суды автономной области и автономных округов, районные суды, военные и специализирован- ные суды, составляющие систему федеральных судов общей юрисдик- ции; Высший Арбитражный Суд РФ, федеральные арбитражные суды округов (арбитражные кассационные суды), арбитражные апелляци- онные суды, арбитражные суды субъектов Российской Федерации, со- ставляющие систему федеральных арбитражных судов (ч. 3 ст. 4 Зако- на «О судебной системе Российской Федерации»).

К судам субъектов Российской Федерации относятся: конституци- онные (уставные) суды, мировые судьи, являющиеся судьями общей

юрисдикции (ч. 4 ст. 4 Закона «О судебной системе Российской Фе- дерации»).

Порядок назначения судей регламентируется ст. 128 Конститу- ции РФ и ст. 6, 6.1 Закона РФ от 26.06.1992 № 3132-1 «О статусе судей в Российской Федерации».

Требования к претендентам на должность судьи содержатся в ст. 119 Конституции РФ, ст. 4 Закона РФ «О статусе судей в Российской Фе- дерации».

Правовое положение судей в РФ определяется Законом РФ «О ста- тусе судей в Российской Федерации».

Деятельность *Конституционного Суда* РФ регламентируется ст. 125

Конституции РФ и Федеральным конституционным законом от 21.07.1994 № 1-ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федера- ции». Важнейшим полномочием Конституционного Суда РФ являет- ся разрешение дел о соответствии Конституции РФ:

* + - федеральных законов, нормативных актов Президента РФ, Со- вета Федерации, Государственной Думы, Правительства РФ;
    - конституций республик, уставов, а также законов и иных нор- мативных актов субъектов Российской Федерации, изданных по вопросам, относящимся к ведению органов государственной власти Российской Федерации и совместному ведению органов государственной власти Российской Федерации и органов госу- дарственной власти ее субъектов;
    - договоров между органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти ее субъектов, договоров между органами государственной власти субъектов Российской Федерации;
    - не вступивших в силу международных договоров Российской Федерации (ст. 125 Конституции РФ).

### Контрольные вопросы

1. Что такое конституция и какие виды конституций вы знаете?
2. В чем проявляется светский характер Российского государства?
3. В каких целях допускается ограничение прав человека?
4. Каким образом будет приниматься в состав России новый субъект Российской Федерации?
5. Какие вопросы относятся к ведению Государственной Думы?
6. Какие вопросы составляют компетенцию Конституционного Суда РФ?

ГЛАВА 6

Глава 6. Административное право 79

АДМИНИСТРАТИВНОЕ ПРАВО

## Понятие, предмет, метод и система административного права

Характерной особенностью *административного права* является то, что оно в той или иной степени участвует в регулировании всего ком- плекса отношений в современном обществе. Административное пра- во — это право государства, необходимое условие его существования и функционирования. Однако было бы принципиально неверным ото- ждествлять его исключительно с государством. Это в не меньшей сте- пени и право индивидуума, личности, гражданина. Административно- правовые нормы направлены на оптимизацию большинства обще- ственных процессов, возникающих в государстве.

Говоря о *предмете административного права* как отрасли, следу- ет говорить о таких общественных отношениях, которые заключены в системе: «государство — общество — человек». Для такого рода об- щественных отношений в большинстве случаев характерно обязатель- ное участие государства в лице его органов, прежде всего исполнитель- ной власти, и должностных лиц. Во многих случаях эти отношения возникают по инициативе государства, например при привлечении лица к административной ответственности.

Таким образом, главной особенностью общественных отношений, регулируемых нормами административного права, является то, что они возникают, развиваются и прекращаются в сфере государственного управления, т.е. в связи с организацией и функционированием си- стемы исполнительной власти на всех национально-государственных и территориальных уровнях страны.

Эти общественные отношения непосредственно связаны с государ- ственно-управленческой деятельностью, а потому обобщенно называ- ются управленческими.

Как и любая отрасль права, административное право выполня- ет *регулирующую* и *охранительную функции*. При этом главная особен- ность регулирующей функции административного права заключается в том, что она является необходимым условием реального существо- вания иных отраслей права. В том случае если, например, гражданин, решивший продать свой дом, вынужден тратить дни в очередях и ме- сяцы в ожидании документов, он вряд ли оценит все возможности, предоставленные ему гражданским оборотом. Или же если для реали- зации конституционного права на свободу передвижения гражданин должен обивать пороги государственных инстанций, ему будет слож- но объяснить прямое действие норм Конституции РФ (принятой в ре- зультате всенародного голосования 12 декабря 1993 г.). А кроме того, без государственного принуждения, в частности без административ- ного права, в случаях угрозы общественным отношениям все осталь- ные отрасли права оказываются беспомощными. При этом следует от- метить, что административное право тесно связано с уголовным, кон- ституционным, финансовым, информационным и другими отраслями российского права.

Предмет административного права определяет сферу правового ре-

гулирования данной отрасли, круг общественных отношений, кото- рые упорядочиваются посредством административно-правовых норм. Как фундаментальная отрасль российского права, административ- ное право имеет свой метод регулирования. При этом *метод админи- стративного права* характеризует способ воздействия отрасли на об-

щественные отношения.

Административное право характеризуется методом «властеподчи- нения», когда одна сторона регулируемых административным правом отношений, например орган исполнительной власти или должност- ное лицо, обладает властными, распорядительными полномочиями в отношении другого участника этих отношений, например гражда- нина или юридического лица. Кроме того, административное право использует все традиционные методы правового регулирования:

* + 1. **предписание** — закрепление (возложение, установление) прямой юридической обязанности совершить те или иные действия в рамках, предусмотренных правовой нормой. Например, обращение взыска- ния судебным приставом-исполнителем на имущество организации- должника, которое может сопровождаться применением мер админи- стративного принуждения;
    2. **запрет —** определение прямой юридической обязанности не со- вершать те или иные действия («запрещается», «не допускается», «ре- комендуется воздерживаться» и т.п.);
    3. **дозволение —** юридическое разрешение совершать те или иные действия в условиях, предусмотренных правовой нормой, или воздер- жаться от их совершения по своему усмотрению.

*Система административного права* представляет собой совокуп-

ность взаимосвязанных правовых институтов, норм, которые регули- руют однородные общественные отношения, входящие в предмет от- расли права. В системе административного права выделяются два круп- ных взаимообусловленных блока: общая часть и особенная часть.

В рамках *Общей части* административного права выделяются нор-

мы и институты, определяющие:

* предмет и метод правового регулирования отрасли;
* характеристику административно-правовых норм;
* особенности административно-правовых отношений;
* иерархию источников административного права;
* статус участников административно-правовых отношений;
* основу организации и деятельности органов исполнительной власти;
* формы и методы реализации исполнительной власти, в том чис- ле правовые акты управления;
* механизм обеспечения законности в сфере исполнительной власти, в том числе порядок обжалования неправомерных дей- ствий;
* вопросы административной ответственности и административ- ного принуждения.

*Особенная часть* административного права обусловлена отдельными

сферами государственного управления, в частности, выделяют: управ- ление экономической сферой; управление социально-культурной сферой; управление административно-политической сферой.

## Административная ответственность

Правовой основой государственного управления при любой форме государственного устройства является принуждение властной эли- той остальной части общества, сложившегося в определенном госу- дарстве.

Свое выражение метод принуждения находит в юридической ре- гламентации нормами административного права наряду с другими его отраслями (уголовным, гражданским, налоговым и т.д.) определен-

ного перечня прав, свобод и обязанностей индивида по отношению к личности, обществу и государству в целом. В частности, это приме- нение государственными органами различных видов административ- ной ответственности к субъектам административного права, которые нарушили те или иные нормативные предписания КоАП РФ и регио- нального законодательства в области административного права, что по своей сути является административным правонарушением.

В соответствии с ч. 1. ст. 2.1 КоАП РФ **административным право- нарушением** признается противоправное, виновное действие (без- действие) физического или юридического лица, за которое данным Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об адми- нистративных правонарушениях установлена административная от- ветственность.

Следовательно, административное правонарушение может совер- шаться как в форме действия, так и бездействия отдельно взятого лица по отношению к иным субъектам административного права.

Данные формы правонарушения обязаны носить следующий ха- рактер: быть *противоправными*, т.е. нарушать отдельные или ряд пред- писаний, установленных источниками административного права, на- пример нарушение положений КоАП РФ; совершены в форме *деяния* (действия или бездействия), которое обязательно должно носить вино- вный характер, т.е. нарушать общепринятые правовые нормы, а в от- дельных случаях и нормы морали. Примером действия может служить нарушение правил дорожного движения путем установления заведомо подложных номерных знаков (ч. 3 ст. 12.2 КоАП РФ), а бездействия — невыполнение должностным лицом учреждения, банка обязанностей по контролю за выполнением организациями или их объединениями правил ведения кассовых операций (ст. 15.2 КоАП РФ).

Следует отметить, что в главе 2 КоАП РФ отсутствует вычленен- ное понятие «административная ответственность». Хотя тщательный анализ ст. 2.1 КоАП РФ позволяет сделать вывод о том, что админи- стративная ответственность наступает исключительно при наличии основания — совершения административного правонарушения. Сле- довательно, прежде всего необходимо установить, что же собой пред- ставляет административная ответственность.

Очевидно, что **административная ответственность** — это особый вид юридической ответственности, которой присущи такие признаки, как регулирование нормами права, официальное осуждение лица и при- менение к нему санкций правовых норм за правонарушение уполно- моченными субъектами власти в процессуальной форме.

В современном Российском государстве административная ответ- ственность применяется более часто, нежели уголовная, гражданская

или какая-либо иная юридическая ответственность, по причине более широкого спектра правовых отношений, регулируемых администра- тивным правом. В частности, согласно КоАП РФ, к сфере ее регули- рования — родовому объекту правонарушения — относятся следую- щие виды жизнедеятельности граждан и деятельности юридических лиц в области:

* защиты прав и законных интересов граждан и общества (гла- вы 5, 6);
* охраны всех видов собственности, например частной, государ- ственной и муниципальной (глава 7);
* охраны окружающей природной среды и природопользования (глава 8);
* промышленности, строительства и энергетики (глава 9);
* сельского хозяйства, ветеринарии и мелиорации земель (гла- ва 10);
* транспорта (глава 11);
* дорожного движения (глава 12);
* связи и информации (глава 13);
* предпринимательской деятельности (глава 14);
* финансов, налогов и сборов, рынка ценных бумаг (глава 15);
* таможенного дела (нарушения таможенных правил) (глава 16);
* посягательства на институты государственной власти, управле- ния общественного порядка и общественной безопасности (гла- вы 17, 19, 20);
* защиты Государственной границы РФ и обеспечения режима пребывания иностранных граждан или лиц без гражданства на территории Российской Федерации (глава 18);
* воинского учета (глава 21).

Сходные правоотношения и их нарушение относятся также к ве- дению смежных отраслей права: уголовного и гражданского. Однако по степени тяжести деяний правонарушителей уголовное право регла- ментирует и запрещает более общественно опасные правонарушения (уголовные преступления). В свою очередь гражданское право, граж- данский и арбитражный процессы устанавливают иные формы защи- ты нарушенных прав и свобод граждан и юридических лиц в осущест- влении ими предпринимательской деятельности.

Таким образом, следует отметить, что административная ответ- ственность представляет собой вид карательной ответственности, пре- следующей превенцию правонарушений, а также стимулирование вы- полнения субъектами права их обязанностей.

## Административное правонарушение

Как уже было сказано, ст. 2.1 КоАП РФ определяет **административ- ное правонарушение** как противоправное, виновное действие (без- действие) физического или юридического лица, за которое данным Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об адми- нистративных правонарушениях установлена административная от- ветственность.

При этом понятие административного правонарушения охваты- вает ряд признаков. Во-первых, это *деяние*, т.е. действие или бездей- ствие, во-вторых, *общественно опасное*, в-третьих, *противоправное*, в-четвертых, *виновное*, в-пятых, *наказуемое* деяние.

Так же как и уголовное преступление, административное правона- рушение имеет состав, который включает в себя: *объект*; *объективную сторону*; *субъект*; *субъективную сторону*.

Данные элементы являются обязательными для полного и закон- ченного состава правонарушения, что немаловажно при рассмотре- нии компетентными органами дел, вытекающих из административ- ных правонарушений.

Статья 2.1 КоАП РФ не дает четкого определения понятия «объект правонарушения». Однако при анализе данной статьи можно прийти к выводу, что **объектом правонарушения** является совокупность право- отношений, охраняемых федеральным и региональным законодатель- ством об административных правонарушениях.

**Объективная сторона** любого правонарушения выражается в дея- нии виновного лица (действии или бездействии), которое причиня- ет вред юридическим правоотношениям в сфере административного регулирования. Кроме того, в объективную сторону правонарушения помимо деяния включаются *предмет*, *место* и *время*, а также *средства*

и *способ совершения правонарушения*.

Для объективной стороны административного правонарушения свойственно *действие или бездействие виновного лица*. Иначе будет отсутствовать само событие правонарушения. В свою очередь это бу- дет означать отсутствие и самого состава правонарушения, в связи с чем лицо, привлекаемое к административной ответственности, не понесет наказания, так как оно соответственно не совершило само- го действия. Нет деяния, нет и вины, ведь на основании одних лишь мыслей или намерений совершить какое-либо административное правонарушение административная ответственность не может быть применена. Данное правило проистекает из общего принципа рос- сийского права о презумпции невиновности, установленного ст. 1.5 КоАП РФ: «Лицо подлежит административной ответственности

только за те административные правонарушения, в отношении ко- торых установлена его вина».

Примером изложенного служат статьи раздела II КоАП РФ, в част- ности нарушение правил безопасности эксплуатации воздушных су- дов (ст. 11.5); нарушение правил въезда (прохода) в пограничную зону, временного пребывания, передвижения лиц и (или) транспортных средств в пограничной зоне (ч. 1 ст. 18.2) и т.д.

Таким образом, все составы правонарушений, предусмотренные административным законодательством, содержат указания на форму деяния виновного лица, хотя большинство правонарушений и выра- жается в форме действия.

**Предметом административного правонарушения** являются имуще- ство или имущественные права лица, совершающего административ- ное правонарушение. Например, в области безопасности дорожного движения предметом правонарушения обычно является транспортное средство, которым пользуется виновное лицо.

**Способом совершения правонарушения** выступают те обстоятель- ства, посредством которых виновное лицо нарушило предписания фе- дерального и регионального административного законодательства.

**Время и место совершения правонарушения** определяются времен- ным промежутком, в течение которого совершено или совершается длящееся правонарушение, и дислокацией, где совершен конкретный административный поступок или наступили негативные последствия для охраняемых административным законодательством обществен- ных правоотношений.

При рассмотрении вопроса о времени совершения правонаруше- ния обязательно следует помнить основной принцип административ- ного права, закрепленный в ст. 1.7 КоАП РФ, — действие законода- тельства об административных правонарушениях во времени: более

«жесткий» закон не имеет обратной силы. Вследствие этого лицо, со- вершившее административное правонарушение, подлежит ответствен- ности на основании закона, действовавшего во время и в месте со- вершения административного правонарушения. Закон, смягчающий или отменяющий административную ответственность за администра- тивное правонарушение либо иным образом улучшающий положение лица, совершившего его, имеет обратную силу, т.е. распространяет- ся и на лицо, которое совершило административное правонарушение до вступления такого закона в силу и в отношении которого поста- новление о назначении административного наказания не исполнено. Закон, устанавливающий или отягчающий административную ответ- ственность за административное правонарушение либо иным образом ухудшающий положение лица, обратной силы не имеет.

**Местом совершения административного правонарушения** следует считать территорию Российской Федерации, в частности отдельные ее части, например при нарушении режима в пунктах пропуска через Государственную границу РФ (ст. 18.4 КоАП РФ) местом совершения данного проступка является соответствующий пункт пропуска через нее.

**Субъективная сторона** правонарушения выражается в виновном ха- рактере деяния. Только за виновное противоправное действие (без- действие) наступает юридическая ответственность, в частности адми- нистративная. Виновность физических и юридических лиц выража- ется в морально-этическом и психическом отношении конкретного лица к совершаемому им деянию и его последствиям.

В соответствии с ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ, для того чтобы признать лицо виновным в совершении административного правонарушения, необходимо доказать, что юридическое лицо или его должностные лица могли, но не приняли всех мер, необходимых для обеспечения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законом субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответствен- ность.

В этих целях государственный орган, которому подведомствен- ны дела данной категории, вправе совершать определенные процес- суальные действия в соответствии с КоАП РФ: назначать эксперти- зы (ст. 26.4), приобщать документы, в которых содержатся сведения, имеющие значение для производства по делу (ст. 26.7), использовать показания специальных технических средств (ст. 26.8) и т.д.

Согласно ч. 1 ст. 2.2 КоАП РФ, административное правонаруше- ние признается умышленным, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично.

Таким образом, виновное лицо подлежит административной от- ветственности только за те административные правонарушения, в от- ношении которых установлена его **вина**. Понятие и сущность «вины» являются важнейшим признаком любого правонарушения. При опре- делении структуры вины субъекта административного права признак общественной опасности характеризуется понятием «вредные послед- ствия», учитывая характер совершаемого деяния и наступивших либо наступающих последствий, присущих административному правонару- шению.

Согласно административно-правовой норме КоАП РФ, указание на умышленность совершенного противоправного проступка необ- ходимо во всех случаях, когда лицо привлекается к ответственности

за правонарушение, совершаемое только по умыслу, поэтому россий- ское законодательство прямо указывает в отдельных составах админи- стративных правонарушений на умышленный характер вины, напри- мер умышленное уничтожение или повреждение чужого имущества, если эти действия не повлекли причинение значительного ущерба (ст. 7.17).

**Вина в форме умысла** характеризует отношение виновного лица к совершенному или совершаемому им административному правона- рушению. Она носит более общественно опасный характер, нежели неосторожная вина, так как лицо осознает и осознавало, что соверша- ет противоправное деяние.

В соответствии с ч. 2 ст. 2.2 КоАП РФ административное право- нарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных по- следствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких по- следствий либо не предвидело возможности наступления таких по- следствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

**Вина в форме неосторожности** состоит в том, что, совершая то или иное деяние, виновное лицо как субъект административного право- нарушения не осознает его противоправности, однако при должной осмотрительности оно должно было и могло предвидеть наступление неблагоприятных последствий для правоотношений, охраняемых ад- министративным правом.

При этом большинство составов административных правонаруше- ний не содержат точного указания на конкретную форму вины. В этом случае государственный орган или его должностное лицо, рассматри- вающее дело об административном правонарушении, обязано пред- принять все возможные от него действия для установления отношения виновного лица к совершенному им проступку для вынесения спра- ведливого наказания.

Таким образом, когда правовая норма предусматривает возмож- ность для двух форм вины, то совершение деяния по неосторожности может служить основанием для назначения менее строгого наказания в пределах, предусмотренных санкцией за конкретный состав право- нарушения.

**Невиновное причинение вреда** следует отграничивать от вины по не- осторожности. За невиновное причинение вреда субъект администра- тивного права не должен нести административной ответственности; КоАП РФ предусматривает два случая невиновности для лица, совер- шившего то или иное противоправное деяние: *крайняя необходимость*

(ст. 2.7) или *невменяемость физического лица* (ст. 2.8).

В соответствии со ст. 2.7 КоАП РФ не является административным правонарушением причинение лицом вреда охраняемым законом ин- тересам в состоянии крайней необходимости, т.е. для устранения опас- ности, непосредственно угрожающей личности и правам данного лица или других лиц, а также охраняемым законом интересам общества или государства, если эта опасность не могла быть устранена иными сред- ствами и если причиненный вред является менее значительным, чем предотвращенный вред.

Это означает, что крайняя необходимость заключается в причине- нии вреда правоохраняемым интересам личности, общества и госу- дарства для предотвращения неотвратимого в этих случаях большего вреда, угрожающего тем же интересам, иными средствами. Другими словами, виновное лицо должно совершить деяние хотя и противо- правное, однако имеющее целью снизить вред, который был бы при- чинен иным способом.

Важными условиями (критериями) для классификации и отнесе- ния деяния к крайней необходимости являются предотвращение ви- новным лицом грозящей опасности; защита от еще большей опас- ности.

Крайняя необходимость освобождает лицо от административной ответственности лишь в тех случаях, когда данное лицо не могло за- щитить свои или чужие интересы, не прибегнув к нарушению иных значимых правоотношений.

Еще одним обстоятельством, исключающим виновность лица за совершение административного правонарушения, является **невменя- емость**. В соответствии со ст. 2.8 КоАП РФ не подлежит администра- тивной ответственности физическое лицо, которое во время совер- шения противоправных действий (бездействия) находилось в состоя- нии невменяемости, т.е. не могло осознавать фактический характер и противоправность своих действий (бездействия) либо руководить ими вследствие хронического психического расстройства, временно- го психического расстройства, слабоумия или иного болезненного со- стояния психики.

Следовательно, виновным субъектом противоправного админи- стративного проступка, в связи с которым может быть применено освобождение от административной ответственности по причине не- вменяемости, может выступать исключительно физическое лицо.

Административное право основано на принципе вменяемости ви- новного субъекта административного правонарушения.

Согласно нормам административного права, **вменяемость** — это со- стояние физического лица, когда оно осознает фактический характер

и противоправность своих действий (бездействия) либо может руково- дить ими. Иначе лицо может быть признано невменяемым.

Кодекс устанавливает, что **субъектом административного правонару- шения** является *физическое лицо*. Это означает, что, согласно нормам КоАП РФ, к административной ответственности могут быть привле- чены как граждане Российской Федерации, так иностранные граждане и лица без гражданства. При этом граждане Российской Федерации — самый распространенный субъект административного права. Они мо-

гут выступать в качестве общего субъекта административных правона- рушений и специального субъекта — должностного лица.

Поскольку совершение административного правонарушения фи- зическим лицом не несет той социальной опасности, которую пред- ставляет совершение тем же лицом уголовного преступления, т.е. ме- нее социально опасно, санкция за содеянное будет менее жесткой по сравнению со схожим составом правонарушения в области уголов- ного права. Таким образом, российский законодатель устанавливает и меньший возраст, с которого у физического лица наступает админи- стративная ответственность. Так, ст. 2.3 КоАП РФ устанавливает, что возрастом, по достижении которого наступает административная от- ветственность, является 16 лет. Данное правило распространяется как на российских граждан, так и на иностранцев.

При этом российское законодательство, исходя из принципа гу- манности, установило дополнительные основания для смягчения на- казания в отношении несовершеннолетних. Речь идет о лицах, совер- шивших административное правонарушение в возрасте от 16 до 18 лет. В этом случае комиссией по делам несовершеннолетних и защите их прав данное лицо может быть освобождено от административной от- ветственности с применением к нему меры воздействия, предусмот- ренной Федеральным законом от 24.06.1999 № 120-ФЗ «Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовер- шеннолетних». Чаще всего эти меры носят воспитательный характер, в частности принятие данного лица на учет комиссией по делам несо- вершеннолетних и надзор за ним.

Механизм государственной власти устанавливает для собствен- ных граждан территорию, на которой последние могут привлекать- ся к административной ответственности по российскому законода- тельству, — территория Российской Федерации. Однако существу- ют и «особые» российские территории. В частности, к ним относятся территории военных кораблей и авиалайнеров, находящиеся соот- ветственно в плавании и воздухе, дипломатические представитель- ства, международные миссии и консульские учреждения Российской Федерации за рубежом.

Статья 2.6 КоАП РФ устанавливает, что иностранные граждане и лица без гражданства, совершившие на территории Российской Фе- дерации административные правонарушения, подлежат администра- тивной ответственности на общих основаниях.

Таким образом, российское законодательство изначально уравняло российских и иностранных граждан в привлечении их к администра- тивной ответственности (кроме иностранцев, обладающих «должност- ными» иммунитетами).

Действующий КоАП РФ содержит еще один вид виновного субъек- та — *юридическое лицо*.

Часть 2 ст. 2.1 КоАП РФ устанавливает, что юридическое лицо может быть признано виновным в совершении административно- го правонарушения, если будет установлено, что у организации имелась возможность для соблюдения правил и норм, за наруше- ние которых КоАП РФ или законами субъекта Российской Федера- ции предусмотрена административная ответственность, но данным юридическим лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В данном случае одновременно возникает и дополнительный (смежный) субъект — *должностное лицо данного юридического лица*, ответственное за осуществление определенных функций. Это означа- ет, что привлечение должностного лица организации к администра- тивной ответственности не освобождает от нее соответствующее юри- дическое лицо и, наоборот, наложение административного штрафа на юридическое лицо не является основанием для оправдания виновного должностного лица и для назначения ему наказания.

В силу ч. 1 ст. 1.4 КоАП РФ юридические лица подлежат адми- нистративной ответственности независимо от места нахождения, организационно-правовых форм, подчиненности, а также других об- стоятельств. В основном к ним применяются наказания, связанные с имущественными правами: штраф, конфискация орудия или пред- мета административного правонарушения.

## Административно-правовой статус государственной службы в Российской Федерации

Государственная служба в России имеет глубокие, многовековые историко-культурные корни. Они берут свое начало с времен станов- ления государственности на Руси, когда закладывались основы госу- дарственного управления и госслужбы, примерно с IX в., именно тог-

да дружинная администрация обеспечивала не только вооруженную защиту, но и вопросы государственного управления.

В настоящее время государственная служба представляет собой комплексный правовой институт, функционирующий посредством осуществления государственными служащими профессиональной деятельности по реализации полномочий государственных органов власти и государственных должностей.

Вопросы прохождения гражданами Российской Федерации госу- дарственной службы регулируются Федеральным законом от 27.05.2003

№ 58-ФЗ «О системе государственной службы Российской Федера- ции», которым определяются правовые и организационные основы системы государственной службы, в том числе системы управления этой службой.

В современном Российском государстве система государственной службы включает в себя следующие виды: государственную граждан- скую службу; военную службу; правоохранительную службу.

Кроме того, следует отметить, что государственная гражданская служба подразделяется на федеральную государственную гражданскую службу и государственную гражданскую службу субъекта Российской Федерации, а военная служба и правоохранительная служба являются видами федеральной государственной службы.

**Государственная гражданская служба** — это вид государственной службы, представляющей собой профессиональную служебную дея- тельность граждан на должностях государственной гражданской служ- бы по обеспечению исполнения полномочий федеральных государст- венных органов, государственных органов субъектов Российской Фе- дерации, лиц, замещающих государственные должности Российской Федерации, и лиц, замещающих государственные должности субъек- тов Российской Федерации. В свою очередь **государственная граждан- ская служба субъекта Российской Федерации** — это профессиональ- ная служебная деятельность граждан на должностях государственной гражданской службы этого субъекта по обеспечению исполнения пол- номочий субъекта Российской Федерации, а также полномочий госу- дарственных органов субъекта Российской Федерации и лиц, замеща- ющих государственные должности субъекта Российской Федерации.

Федеральный закон от 27.07.2004 № 79-ФЗ «О государственной гражданской службе Российской Федерации» предусматривает сле- дующую классификацию должностей государственной гражданской службы.

*По категориям:*

**руководители** — должности руководителей и заместителей руково- дителей государственных органов и их структурных подразделений,

должности руководителей и заместителей руководителей террито- риальных органов федеральных органов исполнительной власти и их структурных подразделений, должности руководителей и заместите- лей руководителей представительств государственных органов и их структурных подразделений, замещаемые на определенный срок пол- номочий или без ограничения срока полномочий;

**помощники (советники)** — должности, учреждаемые для содействия лицам, замещающим государственные должности, руководителям го- сударственных органов, руководителям территориальных органов фе- деральных органов исполнительной власти и руководителям предста- вительств государственных органов в реализации их полномочий и за- мещаемые на определенный срок, ограниченный сроком полномочий указанных лиц или руководителей;

**специалисты** — должности, учреждаемые для профессионального обеспечения выполнения государственными органами установленных задач и функций и замещаемые без ограничения срока полномочий;

**обеспечивающие специалисты** — должности, учреждаемые для орга- низационного, информационного, документационного, финансово- экономического, хозяйственного и иного обеспечения деятельности государственных органов и замещаемые без ограничения срока пол- номочий.

*По группам:*

**высшие** должности гражданской службы; **главные** должности гражданской службы; **ведущие** должности гражданской службы; **старшие** должности гражданской службы; **младшие** должности гражданской службы.

**Военная служба** — это вид федеральной государственной служ- бы, представляющей собой профессиональную служебную деятель- ность граждан на воинских должностях в Вооруженных Силах РФ, других войсках, воинских (специальных) формированиях и органах, осуществляющих функции по обеспечению обороны и безопасности государства. Таким гражданам присваиваются воинские звания, а их административно-правовой статус регламентирован Федеральным за- коном от 28.03.1998 № 53-ФЗ «О воинской обязанности и военной службе». Прохождение военной службы гражданами Российской Фе- дерации осуществляется по призыву и в добровольном порядке (по контракту); а иностранными гражданами — по контракту на воинских должностях, подлежащих замещению солдатами, матросами, сержан- тами и старшинами в Вооруженных Силах РФ, других войсках, воин- ских формированиях и органах.

**Правоохранительная служба** — это также один из видов феде- ральной государственной службы, т.е. деятельность граждан на должностях правоохранительной службы в государственных орга- нах, службах и учреждениях, осуществляющих функции по обеспе- чению безопасности, законности и правопорядка, по борьбе с пре- ступностью, по защите прав и свобод человека и гражданина. Таким гражданам присваиваются специальные звания и классные чины (например, работа в органах прокуратуры, юстиции и органах вну- тренних дел).

Таким образом, из вышеизложенного можно сделать вывод о том, что **федеральным государственным служащим** является гражданин Рос- сийской Федерации, осуществляющий профессиональную служеб- ную деятельность на должности федеральной государственной службы и получающий денежное содержание (вознаграждение, довольствие) за счет средств федерального бюджета.

**Государственный гражданский служащий субъекта Российской Феде- рации** — это гражданин, осуществляющий профессиональную служеб- ную деятельность на должности государственной гражданской службы субъекта Российской Федерации и получающий денежное содержа- ние (вознаграждение) за счет средств его бюджета. Нанимателем фе- дерального государственного служащего Российской Федерации явля- ются уполномоченные лица соответствующего государственного орга- на, а государственного гражданского служащего субъекта Российской Федерации — соответствующий ее субъект.

Правовой статус федерального государственного служащего и го- сударственного гражданского служащего субъекта Российской Феде- рации, в том числе ограничения, обязательства, правила служебного поведения, ответственность, а также порядок разрешения конфлик- та интересов и служебных споров, устанавливается соответствующим федеральным законом о виде государственной службы.

### Контрольные вопросы

1. Что относится к предмету административного права?
2. Какие методы применяются для регулирования отношений в ад- министративном праве?
3. Из чего состоит система административного права?
4. Когда наступает административная ответственность?
5. Что такое административное правонарушение?
6. Какие формы вины существуют в административном праве?
7. Кто может быть субъектом правонарушения?
8. Что представляет собой государственная гражданская служба?

ГЛАВА 7

94 ОСНОВЫ ПРАВА

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

## Гражданское право как отрасль российского права: предмет и метод

Гражданское право является одной из отраслей правовой системы Рос- сии. Критерием самостоятельности отрасли выступает наличие само- стоятельного предмета правового регулирования, т.е. отношений, ко- торые регулируются только гражданским правом (имущественные от- ношения и связанные с ними личные неимущественные отношения) и своеобразием метода правового регулирования — совокупностью приемов и способов, с помощью которых происходит воздействие на перечисленную группу отношений.

Кроме этого, гражданское право имеет группу самостоятельных функций отрасли и общих положений, которые свидетельствуют о юридической однородности правовых институтов и норм, составля- ющих отрасль гражданского права.

Место гражданского права в системе права определяется задачами формирования правового государства и гражданского общества в Рос- сии, которое не должно находиться под постоянным государственным контролем и воздействием, поэтому гражданское право в правовой системе регулирует систему частного права, которое взаимодействует с публичным правом, но не подчиняется ему.

Социально-экономическую базу этого положения составляют признанные и закрепленные конституционно неотчуждаемые права и свободы личности, а также федеративная система государственного устройства, местное самоуправление, рыночная система организации хозяйства.

Гражданское право — основа частного права. Однако в систему по- следнего также входит семейное право, международное частное право. Элементы частного права имеются и в трудом праве (трудовые догово- ры). Все это отличает правовую систему России от европейского пра- ва, где семейное, международно-публичное право — это части граж- данского права.

*Общественные отношения*, регулируемые гражданским правом, со- ставляют его **предмет***.* Это положение закреплено в ст. 2 ГК РФ.

Гражданский кодекс РФ в эти отношения включил имущественные отношения и связанные с ними личные неимущественные отношения. Обе группы отношений объединены, поскольку они основаны на ра- венстве, автономии воли и имущественной самостоятельности участ- ников, т.е. возникают между юридически равными и независимыми друг от друга субъектами, у которых есть собственное имущество.

Рассмотрим их более подробно.

*Имущественные отношения —* отношения по поводу имущества, т.е. материальных предметов и других ценностей. Объектами таких отно- шений выступают вещи, деньги, ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права, работа и ее результаты, услуги. Общей чертой имущественных отношений является их возмездный, товарно-денежный характер. Вместе с тем возможны ситуации, когда гражданским правом регулируются и безвозмездные отношения (на- пример, дарение).

Имущественные отношения можно условно разделить на отноше- ния собственности и других вещных прав (права хозяйственного ве- дения, оперативного управления и т.д.). Эти отношения закрепляют принадлежность материальных благ. Среди них выделяют отноше- ния лица к вещи (как к своей) и отношения между лицами по пово- ду вещей.

Еще одну группу отношений составляют имущественные отноше- ния, опосредующие гражданско-правовой оборот. Связаны они с пе- реходом материальных благ от одного субъекта гражданского права к другому и регулируют имущественные отношения в развитии.

В результате этих отношений происходит товарно-денежное обра- щение. В большинстве случаев такие отношения возникают в резуль- тате заключения договоров (купля-продажа, мена и т.д.), однако воз- можны и внедоговорные обязательственные имущественные отноше- ния (в результате причинения вреда и др.).

Следующая группа, входящая в предмет гражданского права, — это личные неимущественные отношения, возникающие по нематериаль- ным благам, не имеющим экономического содержания (независимо от их связи с имущественными отношениями) и не отделимым от лич-

ности. В основном такие отношения появляются в связи с созданием объектов творческой деятельности (изобретения, произведения лите- ратуры, науки, искусства и др.) — у автора возникает ряд личных не- имущественных прав, важнейшим из которых является право автор- ства, т.е. право считаться создателем данного объекта. В случае же если этот объект будет использован (например, рассказ с разрешения авто- ра опубликован), то у автора возникает имущественное право на полу- чение вознаграждения за использование данного объекта творческой деятельности.

Отдельную группу неимущественных прав, относящихся к предме- ту гражданского права, составляют неотчуждаемые права и свободы человека и другие нематериальные блага, которые прямо не регули- руются гражданским законодательством, однако, как следует из п. 2 ст. 2 ГК РФ, защищаются им, если иное не вытекает из существа этих нематериальных благ. К числу таких нематериальных благ относятся жизнь и здоровье, честь и достоинство, неприкосновенность частной жизни, деловая репутация и т.д.

Гражданское право защищает эти неимущественные блага прису- щими ему средствами, например судебные иски о пресечении дей- ствий, нарушающих права и интересы (моральный вред и т.п.). Одна- ко гражданское право их только защищает, но не регулирует.

Что касается метода правового регулирования, то под ним пони- мается совокупность приемов, способов и средств, помощью которых соответствующая отрасль права воздействует на общественные от- ношения, составляющие ее предмет. Для того чтобы воздействие на предмет регулирования было эффективным, должны быть использо- ваны средства, соответствующие природе регулируемых отношений. Каждая отрасль права имеет свои методы правового регулирования, с присущими только ему особенностями.

Какие особенности присущи **гражданско-правовому методу** регули- рования?

Первая особенность связана с положением субъектов гражданского права. Экономический оборот предполагает равенство его участников, невозможность для одного из них диктовать свою волю другому; та- кое равенство служит необходимым условием основного отношения экономического оборота — обмена, поэтому характерной чертой ме- тода гражданско-правового регулирования является равенство сторон регулируемого гражданским правом отношения. Это не означает, что стороны конкретного отношения наделены равными правами. Напро- тив, одной стороне могут принадлежать только права, а другая может быть наделена только обязанностями (например, договор займа). Под равенством в данном случае понимается отсутствие организационно-

властной зависимости сторон гражданского правоотношения друг от друга, т.е. полностью отсутствуют признаки публичного права.

Вторая особенность метода правового регулирования заключается в автономии воли их участников, что означает самостоятельно и сво- бодно проявлять и формировать свою волю. Она обусловлена наличи- ем большого количества диспозитивных норм, дающих возможность изменять правила данных норм. Сторонам предоставлено право опре- делять характер взаимоотношений между ними полностью или в опре- деленной части по своему усмотрению. У них есть также выбор между несколькими вариантами поведения.

Третья особенность состоит в том, что защита нарушенных граж- данских прав, если они добровольно не восстанавливаются другой стороной, осуществляется в основном в судебном порядке путем об- ращения потерпевшего с иском в суды общей юрисдикции, арбитраж- ные или третейские суды, но могут также защищаться методом само- защиты.

Четвертой особенностью является то, что ответственность за нару- шение гражданских прав носит имущественный характер и заключа- ется в обязанности возместить причиненные нарушением убытки или компенсировать причиненный вред (например, компенсация мораль- ного вреда). При этом воздействие оказывается не столько на личность правонарушителя, сколько на его имущественную сферу.

При нарушении личных неимущественных прав возникшие иму- щественные убытки также возмещаются в имущественной форме.

## Принципы гражданского права

Под принципами гражданского права понимаются основные нача- ла, определяющие систему гражданских правоотношений и имеющие в силу их законодательного закрепления общеобязательный характер. Наличие принципов позволяет правильно понимать смысл гражданско-правового регулирования, правильно применять и толко- вать конкретные нормы права. Кроме этого наличие принципов по- могает устранять пробелы в гражданском праве и применять правые

нормы по аналогии.

Гражданский кодекс РФ содержит следующие принципы:

* + 1. юридического равенства участников гражданско-правовых отно- шений;
    2. недопустимости вмешательства кого-либо в частные дела;
    3. свободы договора;
    4. неприкосновенности собственности;
    5. беспрепятственного осуществления гражданских прав;
    6. запрета злоупотребления правом;
    7. самостоятельности и инициативы в приобретении, осуществле- нии и защите гражданских прав;
    8. восстановления нарушенных гражданских прав и судебной их за- щиты.

Рассмотрим их более подробно.

1. *Принцип юридического равенства участников гражданско-право- вых отношений* состоит в том, что они независимы друг от друга в иму- щественном отношении и не имеют административно-властной под- чиненности по отношению друг к другу даже в тех случаях, когда одним из участников является публичное образование (например, государст- венное предприятие или государственный орган).
2. *Принцип недопустимости вмешательства кого-либо в частные дела*

состоит в праве каждого на неприкосновенность частной жизни, лич- ной и семейной тайны, защиту своей чести и доброго имени, что пря- мо указывается в ст. 33 Конституции РФ как в базовом законе, имею- щем прямое действие на всей территории Российской Федерации.

Положения ст. 23 Конституции РФ конкретизированы в главе 8 ГК РФ, посвященной нематериальным благам и их защите. Действие указанного принципа распространяется прежде всего на государствен- ные и муниципальные органы, которые могут вмешиваться в частные дела только в случаях, прямо предусмотренных законом.

1. *Принцип свободы договора* заключается в том, что участники граж-

данских правоотношений самостоятельно решают вопрос о том, всту- пать ли им в эти отношения, с кем и на каких условиях. Принужде- ние к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена ГК РФ, другим законом либо добровольно принимается на себя в обязательстве (на- пример, в предварительном договоре — ст. 429 ГК РФ). Этот прин- цип выражается также в том, что, вступая в гражданские правоотно- шения, их участники могут заключать договоры, как предусмотренные ГК РФ, так и не предусмотренные им, однако не противоречащие об- щим началам гражданского законодательства. Возможно и заключе- ние договоров, состоящих из элементов различных договоров, а также заключение международных договоров.

1. *Принцип неприкосновенности собственности* гласит, что в соот-

ветствии с ним никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда. Принудительное изъятие собственности в пу- бличных интересах (например, для государственных нужд) допускает- ся только в случаях, прямо предусмотренных законом, и с предвари- тельной равноценной компенсацией. Безвозмездное изъятие имуще-

ства у собственника возможно только по решению суда в виде санкции за совершение преступления или иного правонарушения (конфиска- ция — ст. 243 ГК РФ). Акты государственных органов и органов мест- ного самоуправления, прекращающие право собственности, могут быть обжалованы в судебном порядке.

1. *Принцип беспрепятственного осуществления гражданских прав*

заключается в том, что каждый имеет право на свободное исполь- зование своих способностей и имущества для предприниматель- ской и иной, не запрещенной законом экономической деятельности (ч. 1 ст. 34 Конституции РФ). Он конкретизируется также в п. 3 ст. 1 ГК РФ, в котором говорится, что товары, услуги и финансовые сред- ства свободно перемещаются по всей территории Российской Фе- дерации, а также в ст. 9 ГК РФ, в которой отражено, что граждане и юридические лица по своему усмотрению осуществляют принад- лежащие им гражданские права, причем отказ от этих прав не влечет по общему правилу прекращения этих прав. В случаях, предусмот- ренных законодательством, осуществление гражданских прав может быть ограничено.

1. *Принцип запрета злоупотребления правом* указывает на то, что

не допускается безграничная свобода в использовании участниками гражданских правоотношений имеющихся у них прав. Статья 10 ГК РФ устанавливает запрет на злоупотребление правом или ненадле- жащего осуществления права. Недопустимы действия, имеющие ис- ключительной целью причинение вреда другому участнику правоот- ношений.

1. *Принцип самостоятельности и инициативы в приобретении, осу-*

*ществлении и защите гражданских прав* означает возможность участ- ников регулируемых отношений самостоятельно, в соответствии со своими интересами, выбирать варианты поведения, т.е. вступать или не вступать в правоотношения, прервать их, защищать в суде или нет. Причем этот отказ не ведет к прекращению права на эти действия (ст. 9 ГК РФ).

1. *Принцип восстановления нарушенных гражданских прав и судебной*

*защиты от нарушений* означает что, субъекты гражданского права не- сут строгую имущественную ответственность при нарушении приня- тых на себя обязательств, с одной стороны, а с другой — предполагает возможность защищать гражданские права в суде, в том числе оспари- вать в арбитражном суде акты государственных органов или органов местного самоуправления, незаконно ограничивающие права участ- ников имущественного оборота (ст. 13 ГК РФ).

## Источники гражданского права. Официальное опубликование гражданско-правовых актов

Формы выражения гражданско-правовых норм, имеющих общеобяза- тельный характер и в совокупности образующих гражданское право, называют **источниками гражданского права**.

К источникам гражданского права относятся правовые акты, нор- мы международного права, правовые обычаи.

Законодательство Российской Федерации включает в себя право- вые акты органов законодательной и исполнительной власти, осно- вывающиеся на исходных началах российского права, закрепленных в Конституции РФ и в нормах международного права и отражающих принципы рыночной экономики.

Конституция РФ обладает высшей юридической силой по сравне- нию с другими правовыми актами. В ней содержатся основополага- ющие для гражданско-правового регулирования нормы. Это нормы, определяющие формы и содержание права собственности, параметры правоспособности, право гражданина на занятие предприниматель- ской деятельностью и т.д.

Конституция — базовый закон государства, на ее принципах по- строено все текущее законодательство. В соответствии с п. «о» ст. 71 Конституции РФ гражданское законодательство — предмет исключи- тельного ведения федеральной власти.

Особое место в системе гражданского законодательства занимает ГК РФ, включающий в себя четыре части. Он имеет высшую юриди- ческую силу среди других гражданских законов, и содержащиеся в них нормы не должны ему противоречить.

Нормы гражданского права содержатся и в так называемых подза- конных актах — указах Президента РФ (п. 3 ст. 3 ГК РФ), постановле- ниях Правительства РФ, актах министерств и иных федеральных ор- ганов исполнительной власти (п. 4, 7 ст. 3 ГК РФ).

Конституция РФ (ст. 80–90) предоставляет Президенту РФ право издания указов по любым вопросам, не урегулированным законом, за исключениями тех случаев, когда нормы могут быть урегулированы только законом.

Правительство РФ вправе принимать постановления, содержащие нормы гражданского права, которые не должны противоречить Кон- ституции РФ, федеральным законам и указам Президента РФ. В про- тивном случае такое постановление может быть отменено Президен- том РФ.

В соответствии со ст. 15 Конституции РФ и ст. 7 ГК РФ общепри- знанные принципы и нормы международного права входят составной

частью в правовую систему Российской Федерации. Одни междуна- родные договоры, участником которых является Российская Федера- ция, могут применяться к соответствующим гражданско-правовым отношениям непосредственно, тогда как для применения других меж- дународных договоров требуется издание внутригосударственного акта — имплементация. Международным договорам придана более высокая юридическая сила по сравнению с внутренним законодатель- ством. Как следует из ч. 4 ст. 15 Конституции РФ и п. 2 ст. 7 ГК РФ, если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены гражданским законо- дательством Российской Федерации, применяются правила междуна- родного договора.

Источником гражданского права является также обычай*.* Под **обы-**

**чаем** понимаются правила, сложившиеся в результате длительного практического применения и получившие признание государства, од- нако не предусмотренные законодательством. В сфере предпринима- тельской деятельности обычаи не только складываются, но и приме- няются, поэтому в ст. 5 ГК РФ говорится об обычае делового оборота. При этом не имеет значения, зафиксирован ли обычай в каком-либо документе, хотя такие документы в ряде случаев существуют.

Существование обычая подлежит доказыванию с помощью экспер- тов, знакомых со сферой его применения. Одновременно надо дока- зать, что этот обычай был известен и другой стороне. Применяются же обычаи при наличии пробела в законодательстве и при отсутствии соответствующего соглашения между сторонами.

Регулирование отношений, входящих в предмет гражданского пра- ва, осуществляется действующими гражданско-правовыми норматив- ными актами.

Нормативные акты, содержащие нормы гражданского права, под- лежат обязательному официальному опубликованию. Такое опубли- кование важно и для определения момента вступления соответствую- щего акта в силу, и для ознакомления с содержанием его правил всеми участниками правоотношений. Кроме того, официальное опублико- вание содержит и официальный (общеобязательный, общепринятый) текст такого акта, которым и надлежит руководствоваться, так как в условиях социально-экономических преобразований нестабильны- ми становятся даже законы.

В соответствии с ч. 1 ст. 105 Конституции РФ федеральные законы принимаются Государственной Думой, поэтому они считаются при- нятыми с момента их принятия Государственной Думой в окончатель- ной редакции (а не с момента одобрения Советом Федерации или под- писания Президентом РФ). В течение семи дней после подписания

закона Президентом РФ акт подлежит официальному опубликованию в «Российской газете» или в «Собрании законодательства Российской Федерации». По истечении десяти дней после дня первой публикации полного текста закона он вступает в силу, если иной порядок не преду- смотрен в самом законе. Официальной считается, таким образом, пер- вая публикация полного текста закона в указанных изданиях.

В некоторых законах прямо устанавливается иной порядок всту- пления их в силу. Он может быть связан с необходимостью немедлен- ного введения в действие нового закона, но может предусматривать и более поздний по сравнению с общепринятым сроком, связанный с необходимостью подготовки участников правоотношений к приме- нению нового закона. При принятии кодекса или иного крупного за- кона, вносящего значительные изменения в законодательство, ино- гда принимается специальный закон о порядке введения в действие основного закона (вводный закон). Международные договоры, в ко- торых участвует Российская Федерация, обычно вводятся в действие путем принятия законов об их ратификации (и официально публику- ются вместе с этими законами).

Иные правовые акты (президентские указы и правительственные постановления) также подлежат обязательной официальной публика- ции (за исключением актов или их отдельных положений, содержа- щих сведения, которые составляют государственную тайну или носят конфиденциальный характер) в «Российской газете» или в «Собрании законодательства Российской Федераций» в течение десяти дней пос- ле дня подписания. Указы Президента РФ вступают в силу в течение семи дней после дня их первого официального опубликования либо со дня их подписания. Постановления федерального правительства, за- трагивающие права, свободы и обязанности граждан, вступают в силу по истечении также семи дней после дня их первого официального опубликования, а иные — со дня их подписания. Однако как в указах, так и в правительственных постановлениях может предусматриваться и иной порядок вступления их в силу.

Официальному опубликованию не подлежат только те ведомствен- ные акты или их отдельные положения, которые содержат сведения, составляющие государственную тайну или имеющие конфиденциаль- ный характер. Лишь после такого опубликования они вступают в силу. Акты, не прошедшие государственную регистрацию либо зарегистри- рованные, но не опубликованные в указанном порядке, не влекут пра- вовых последствий как не вступившие в силу. На них также нельзя ссылаться при разрешении гражданско-правовых споров.

Акты гражданского законодательства обычно прекращают свое действие и теряют юридическую силу либо в результате их непосред-

ственной отмены вновь принятыми актами, либо при наступлении прямо указанного в них обстоятельства (как правило, при принятии нового акта).

## Действие гражданского законодательства во времени, в пространстве и по кругу лиц

Под *действием гражданского законодательства во времени* понимает- ся определение начального и конечного момента действия правового акта, регулирующего гражданские отношения.

Гражданско-правовые нормативные акты, будучи федеральными, вступают в силу одновременно на всей территории страны. При этом по общему правилу они не имеют обратной силы и применяются лишь к тем отношениям, которые возникли после введения акта в действие (п. 1 ст. 4 ГК РФ).

Придание закону обратной силы возможно только в случаях, прямо предусмотренных в законе.

То же самое касается актов гражданского законодательства, кото- рые также по общему правилу не имеют обратной силы и применяют- ся к отношениям, возникшим после введения их в действие. Придание обратной силы допустимо только в случаях, прямо предусмотренных законом.

Различают даты принятия акта гражданского законодательства, опубликования и вступления в силу. Так, датой принятия федераль- ного закона считается день принятия его Государственной Думой в окончательной редакции. Федеральные конституционные зако- ны и федеральные законы подлежат официальному опубликова- нию в официальных источниках (в «Российской газете» или «Со- брании законодательства Российской Федерации») в течение семи дней после их подписания Президентом РФ. Эти законы должны вступать в силу одновременно на всей территории Российской Фе- дерации по истечении десяти дней после дня официального опу- бликования, если самими законами не установлен иной порядок их вступления в силу.

Подзаконные правовые акты (указы Президента РФ и постановле- ния Правительства РФ) также подлежат официальному опубликова- нию (в тех же печатных изданиях) в течение десяти дней после их под- писания. Они вступают в силу в течение семи дней после дня первого официального опубликования либо со дня подписания. Как в указах, так и в постановлениях может быть предусмотрен иной порядок их вступления в силу.

*Действие гражданского законодательства в пространстве* означа- ет, что по общему правилу гражданско-правовые акты распространя- ют свое действие на территорию Российской Федерации. Однако ор- ган, издавший такой акт, может ограничить территорию его действия. Кроме того, законодательство одной страны может применяться на территории другой (при наличии соответствующего положения в до- говоре).

Ограничение территории действия допускается только в случаях, когда это необходимо для обеспечения безопасности, защиты жиз- ни и здоровья людей, охраны природы и культурных ценностей (ст. 1 ГК РФ).

Правило о *действии гражданского законодательства по кругу лиц* за-

ключается в том, что акты гражданского законодательства распростра- няются на всех лиц, находящихся на территории, в пределах которой действует гражданское законодательство. Однако в самом правовом акте может быть прямо или косвенно установлен круг лиц, на кото- рые не распространяется данный правовой акт (ст. 1 ГК РФ).

## Юридические лица и их организационно-правовые формы

Классификация юридических лиц может быть проведена по различ- ным основаниям.

В зависимости от характера деятельности все юридические лица подразделяются на коммерческие и некоммерческие организации. *Коммерческими* являются организации, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности, а *некоммерче- скими* — не имеющие извлечение прибыли в качестве такой цели и не распределяющие полученную прибыль между участниками (п. 1 ст. 50 ГК РФ).

Закон устанавливает *исчерпывающий* перечень организационно- правовых форм, в которых могут создаваться коммерческие органи- зации: полное товарищество, товарищество на вере, общество с огра- ниченной ответственностью, общество с дополнительной ответ- ственностью, акционерное общество, производственный кооператив, государственные и муниципальные унитарные предприятия.

Предусмотренные ГК РФ организационно-правовые формы не- коммерческих организаций, а именно: потребительский кооператив, общественные или религиозные организации (объединения), финан- сируемые собственником учреждения, благотворительные и иные фонды, ассоциации и союзы коммерческих и (или) некоммерческих

организаций, — не составляют закрытого перечня. Специальными за- конами устанавливаются и такие формы некоммерческих организа- ций, как, например, государственные корпорации, некоммерческие партнерства, автономная некоммерческая организация и др.

Общим признаком для всех *хозяйственных товариществ* и *обществ*

является разделение их уставного (складочного) капитала на доли (вклады) учредителей (участников). Имущество, созданное за счет вкладов учредителей (участников), а также произведенное и приобре- тенное хозяйственным товариществом или обществом в процессе его деятельности, принадлежит ему на праве собственности (п. 1 ст. 66 ГК РФ). Сами учредители в отношении указанного имущества имеют лишь обязательственные, а не вещные права.

Основное отличие хозяйственных товариществ от хозяйственных обществ заключается в том, что первые рассматриваются как объеди- нения лиц, а вторые — как объединения капиталов. Другими словами, помимо внесения вклада товарищ должен лично участвовать в делах товарищества.

В *полном товариществе* его участники (полные товарищи) в соот-

ветствии с заключенным между ними договором занимаются предпри- нимательской деятельностью от имени товарищества и несут ответ- ственность по его обязательствам принадлежащим им имуществом.

По сравнению с остальными организационно-правовыми формами юридических лиц полное товарищество характеризуется максималь- ной степенью ответственности участников по обязательствам товари- щества. Согласно п. 1 ст. 75 ГК РФ, участники полного товарищества солидарно несут субсидиарную ответственность по обязательствам то- варищества.

В *товариществе на вере* (*коммандитном товариществе*) наря-

ду с полными товарищами имеется один или несколько участников- вкладчиков (коммандитистов), которые несут риск убытков, связан- ных с деятельностью товарищества, только в пределах сумм внесенных ими вкладов и не принимают участия в осуществлении товариществом предпринимательской деятельности (п. 1 ст. 82 ГК РФ). Основное пра- во вкладчика — получать часть прибыли товарищества, причитающу- юся на его долю в складочном капитале.

Участниками полных товариществ и полными товарищами в то- вариществах на вере могут быть только индивидуальные предприни- матели и (или) коммерческие организации. Между этими субъектами и заключается учредительный договор, являющийся единственным учредительным документом товарищества.

Наиболее распространенной организационно-правовой формой хозяйственных обществ является *общество с ограниченной ответствен-*

*ностью* (*ООО*), которое характеризуется тем, что его участники не от- вечают по обязательствам самого общества и несут риск убытков, свя- занных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов (п. 1 ст. 87 ГК РФ). Поскольку участники ООО не обяза- ны лично участвовать в деятельности общества, эти функции возло- жены на органы управления, состав и компетенции которых опреде- ляются уставом общества. Вторым учредительным документом ООО является учредительный договор.

Как правило, структура управления в ООО является двухзвенной, включающей общее собрание участников как высший орган управле- ния обществом и единоличный исполнительный орган (генеральный директор и др.). Учредительными документами общества может быть предусмотрено создание дополнительно совета директоров (наблюда- тельного совета) и коллегиального исполнительного органа (правле- ние, дирекция и др.). Детально вопросы управления в данных обще- ствах регламентируются Федеральным законом от 08.02.1998 № 14-ФЗ

«Об обществах с ограниченной ответственностью».

Участник ООО вправе продать или иным образом уступить свою долю в уставном капитале общества другим участникам общества, а также, если иное не предусмотрено уставом общества, и третьим ли- цам. При этом участники общества пользуются преимущественным правом покупки доли участника пропорционально размерам своих долей. Данным правом необходимо воспользоваться в течение одно- го месяца со дня извещения, в противном случае доля может быть от- чуждена третьему лицу.

Участник ООО вправе в любое время выйти из общества незави- симо от согласия других его участников. При этом ему должна быть выплачена стоимость части имущества, соответствующей его доле в уставном капитале.

Отличие *общества с дополнительной ответственностью* от ООО за-

ключается в том, что его участники солидарно несут субсидиарную от- ветственность по его обязательствам своим имуществом в одинаковом для всех кратном размере к стоимости их вкладов (п. 1 ст. 95 ГК РФ).

Наиболее сложной формой объединения крупных капиталов яв- ляется *акционерное общество* (*АО*). Положения ГК РФ, лишь в самом общем виде регулирующего правовой статус акционерных обществ, получили развитие в Федеральном законе от 26.12.1995 № 208-ФЗ

«Об акционерных обществах». С точки зрения характера ответствен- ности участников общества по его обязательствам АО сходно с ООО, поскольку акционеры не отвечают по обязательствам общества и не- сут риск убытков в пределах стоимости принадлежащих им акций.

Единственным учредительным документом акционерного общества является его устав.

Акционерные общества бывают двух видов: открытые и закрытые. В *открытом акционерном обществе* (*ОАО*) его участники могут от- чуждать принадлежащие им акции без согласия других акционеров. Только такое АО вправе проводить открытую подписку на выпускае-

мые им акции и их свободную продажу.

Акции *закрытого акционерного общества* (*ЗАО*) распределяются только среди его учредителей или иного заранее определенного кру- га лиц. Акционеры ЗАО могут без согласия других акционеров про- дать принадлежащие им акции. Однако акционеры имеют преимуще- ственное право приобретения акций, продаваемых другими акционе- рами этого общества.

В отличие от хозяйственных товариществ и обществ *государствен- ные и муниципальные унитарные предприятия* не наделены правом

собственности на закрепленное за ними собственником имущество (п. 1 ст. 113 ГК РФ). Имущество унитарного предприятия является неделимым и не может быть распределено по вкладам (долям, паям). Имущество государственного или муниципального унитарного пред- приятия принадлежит самому предприятию на таких вещных правах, как право хозяйственного ведения и право оперативного управления. Предприятиям, основанным на праве хозяйственного ведения, пре- доставлены более широкие права по распоряжению закрепленным за ними имуществом по сравнению с казенными предприятиями, осно- ванными на праве оперативного управления. Казенное предприятие вправе отчуждать или иным способом распоряжаться закрепленным за ним имуществом лишь с согласия собственника этого имущества.

Последней организационно-правовой формой коммерческих орга- низаций является *производственный кооператив* (*артель*), под которым понимается добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности, основанной на их личном трудовом и ином участии и объединении его членами имущественных паевых взносов (п. 1 ст. 107 ГК РФ). Чле- ны производственного кооператива несут по его обязательствам суб- сидиарную ответственность. Вопросы правового статуса данной ком- мерческой организации конкретизированы в Федеральном законе от 08.12.1995 № 193-ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации» и в Фе- деральном законе от 08.05.1996 № 41-ФЗ «О производственных коо- перативах».

*Потребительские кооперативы* представляют собой добровольные объединения граждан и юридических лиц на основе членства и в от- личие от производственных кооперативов преследуют цель не извлечь

прибыль, а удовлетворить материальные и иные потребности участ- ников (п. 1 ст. 116 ГК РФ). Это достигается путем объединения чле- нами кооператива имущественных паевых взносов. При необходимо- сти члены потребительского кооператива покрывают образовавшиеся убытки путем дополнительных взносов.

Для *общественных и религиозных организаций (объединений)* харак-

терно то, что их участники (члены) не сохраняют прав на переданное ими этим организациям в собственность имущество, в том числе на членские взносы. Они не отвечают по обязательствам общественных и религиозных организаций, в которых участвуют в качестве их чле- нов, а указанные организации не отвечают по обязательствам своих членов.

*Фондом* в соответствии со ст. 118 ГК РФ признается не имею-

щая членства некоммерческая организация, учрежденная граждана- ми и (или) юридическими лицами на основе добровольных имуще- ственных взносов, преследующая социальные, благотворительные, культурные, образовательные или иные общественно полезные цели. В отличие от других некоммерческих организаций фонд вправе зани- маться предпринимательской деятельностью, необходимой для дости- жения общественно полезных целей, ради которых он создан, и соот- ветствующей этим целям.

*Учреждением* признается организация, созданная собственни-

ком для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера и финансируемая им пол- ностью или частично (ст. 120 ГК РФ). Учреждение отвечает по сво- им обязательствам находящимися в его распоряжении денежными средствами. При их недостаточности субсидиарную ответственность по его обязательствам несет собственник соответствующего имуще- ства.

Коммерческие организации в целях координации их предпринима- тельской деятельности, а также представления и защиты общих иму- щественных интересов могут по договору между собой создавать объ- единения в форме *ассоциаций* или *союзов*. Члены ассоциации (союза) несут субсидиарную ответственность по ее обязательствам в размере и в порядке, предусмотренных учредительными документами ассоци- ации.

## Объекты гражданских прав

**Объекты гражданских прав** *—* это различные материальные (в том чис- ле вещественные) и нематериальные (идеальные) блага либо процесс

их создания, составляющие предмет деятельности субъектов граждан- ского права.

Объектом правового регулирования может быть только поведение людей (их деятельность), а не сами по себе разнообразные явления окружающей действительности, например вещи или результаты твор- ческой деятельности. Считается, что именно оно и составляет объект гражданских правоотношений, тогда как вещи и иные материальные и нематериальные блага в свою очередь составляют объект или (пред- мет) соответствующего поведения участников (субъектов) правоотно- шений.

Категория объекта гражданских прав совпадает с понятием объ- екта гражданских правоотношений. Поведение участников правоот- ношений невозможно рассматривать изолированно от тех объектов, по поводу которых оно осуществляется, ибо такое поведение никогда не является беспредметным и бесцельным. Смысл категории объек- тов гражданских правоотношений (объектов гражданских прав) заключается в установлении для них определенного гражданско- правового режима, т.е. возможности или невозможности соверше- ния с ними определенных действий (сделок), влекущих известный юридический (гражданско-правовой) результат. Такой режим уста- навливается на самом деле не для различных благ, а для людей, со- вершающих по поводу этих благ различные юридически значимые действия. Иначе говоря, он определяет именно поведение участни- ков правоотношений, касающееся соответствующих материальных и нематериальных благ.

В силу этого объектом гражданских правоотношений (или объек- том гражданских прав) можно было бы признать правовой режим раз- нообразных благ, а не сами эти блага. Именно этим отличаются друг от друга различные объекты гражданского оборота, и именно эта их сторона имеет значение для гражданского права.

К числу таких объектов относятся материальные и нематериальные блага либо деятельность по их созданию, имеется в виду, что в связи ними и возникают соответствующие права и обязанности, реализуе- мые в поведении участников правоотношений.

Почти все рассматриваемые объекты могут быть охвачены также понятием объектов гражданского (имущественного) оборота. Лишь личные неимущественные блага не могут быть объектом оборота, по- скольку они неотчуждаемы от их обладателя. Гражданские правоотно- шения могут возникать по поводу их защиты.

Объекты считаются изъятыми из оборота, если действующим граж- данским законодательством предусмотрен запрет на их отчуждение либо запрещена иная форма их перехода от одного лица к другому.

Объекты, изъятые из оборота, нельзя в обычном порядке (т.е. без со- блюдения специальных правил и процедур, без получения специаль- ных разрешений, без сбора необходимых документов и т.п.) подарить, обменять, продать.

К числу *материальных благ* как объектов гражданских правоотно-

шений относятся вещи, а также результаты работ или услуг, имеющие материальную, вещественную форму. В этом смысле материальным благом может являться не только вещь, но и деятельность по созда- нию или улучшению вещей и даже их деятельность по оказанию иных материальных услуг. В данную группу объектов включаются и услу- ги, не сопровождающиеся созданием или изменением вещей, но соз- дающие известный полезный эффект материального, хотя и необя- зательно овеществленного характера (например, услуги по хранению вещей, перевозке пассажиров и багажа или услуги оздоровительного либо культурно-зрелищного характера). Все эти объекты объединяет экономическая природа как товаров, объективно требующих для себя гражданско-правового оформления (режима).

Вместе с тем следует различать вещи, имеющие товарную форму, предметы материального мира (объекты вещных прав) и иные мате- риальные блага, например работы, услуги, другие чужие действия, т.е. поведение обязанных лиц (объекты обязательственных прав). Ведь вклад в банке или пай (доля) в имуществе товарищества, общества или кооператива представляют собой не вещи, а возможности (пра- ва) требования определенного поведения от обязанных лиц, поэтому по поводу таких материальных благ и складываются особые (обяза- тельственные, членские, корпоративные) правоотношения. Следо- вательно, такое «бестелесное имущество», как, например, обязатель- ственные права требования или пользования, тоже является объектом гражданских прав.

К *нематериальным благам* относятся результаты творческой дея-

тельности (произведения науки, литературы и искусства, изобретения и т.п.) и некоторые другие сходные с ними по своей природе объекты (объекты «промышленных прав» в виде промышленных образцов, то- варных знаков, фирменных наименований, отдельные виды инфор- мации и т.д.), а также личные неимущественные блага, пользующие- ся гражданско-правовой защитой. Нематериальные блага, за исключе- нием личных неимущественных, также приобретают экономическую форму товаров, что и дает им возможность становиться объектами имущественного оборота (объекты исключительных прав).

Следовательно, экономическое понятие товара как объекта товар- ного (имущественного) оборота в гражданском праве воплощается не только в вещах, но и в иных, в том числе нематериальных, объектах.

Таким образом, к объектам гражданских прав (правоотношений) от- носятся:

* вещи и иное имущество, в том числе имущественные права;
* действия (работы и услуги либо также их результаты как веще- ственного, так и неовеществленного характера);
* нематериальные объекты товарного характера (результаты твор- ческой деятельности и способы индивидуализации товаров их производителей);
* личные неимущественные блага (ст. 128 ГК РФ).

## Сделки в гражданском праве

**Сделками** признаются действия граждан и юридических лиц, направ- ленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей (ст. 153 ГК РФ).

Сделки — акты осознанных, целенаправленных, волевых действий физических и юридических лиц, совершая которые они стремятся к достижению определенных правовых последствий. Сущность сдел- ки составляют воля и волеизъявление сторон. **Воля** — детерминиро- ванное и мотивированное желание лица достичь поставленной цели. Воля есть процесс психического регулирования поведения субъектов. **Волеизъявление** — выражение воли лица вовне, благодаря которому она становится доступной восприятию других лиц. Волеизъявление — важнейший элемент сделки, с которым, как правило, связываются юридические последствия. Способы выражения, закрепления или за- свидетельствования воли субъектов, совершающих сделку, называют- ся формами сделок. Воля может быть изъявлена устно, письменно, со- вершением конклюдентных действий, молчанием (бездействием).

Цель, преследуемая субъектами, совершающими сделку, всегда носит правовой характер — приобретение права собственности, права пользования этой вещью и т.д.

Наличие у всех сделок общих признаков не исключает их подраз- деления:

* на односторонние, двусторонние и многосторонние;
* возмездные и безвозмездные;
* реальные и консенсуальные;
* казуальные и абстрактные.

Для совершения *односторонней сделки* достаточно того, чтобы волю изъявила одна сторона. Совершение односторонних сделок выступает актом распоряжения субъектами гражданскими правами и может соз-

давать особые правовые последствия. По общему правилу односто- ронняя сделка создает обязанности для лица, совершившего сделку.

Для совершения *двусторонней сделки* необходимо волеизъявление

двух сторон, при этом каждая из них может быть представлена как одним, так и несколькими субъектами. Воля сторон в двусторонней сделке должна быть встречной и совпадающей.

Для совершения *многосторонней сделки* необходимо волеизъявле-

ние более двух сторон. Примером многосторонней сделки служит до- говор о совместной деятельности (договор простого товарищества), который может выступать средством достижения общей хозяйствен- ной цели.

*Возмездной* называется *сделка*, в которой обязанности одной сто-

роны совершить определенные действия соответствует встречная обя- занность другой стороны по предоставлению материального или дру- гого блага. Возмездность в сделке может выражаться в передаче денег, вещей, предоставлении встречных услуг, выполнении работы и т.д.

В *безвозмездной сделке* обязанность предоставления встречного удо-

влетворения другой стороной отсутствует. Безвозмездные сделки мо- гут совершаться без ограничения в отношениях между гражданами. В отношениях с участием юридических лиц безвозмездные сделки воз- можны, если это не противоречит требованиям закона.

Для совершения *реальной сделки* одного соглашения между ее сто-

ронами недостаточно. Необходима еще передача вещи или соверше- ние иного действия. Реальны некоторые сделки по передаче имуще- ства в собственность или иное вещное право (например, сделки даре- ния и займа), отдельные сделки о временной передаче вещей, договоры перевозки грузов и некоторые другие.

*Консенсуальные сделки* — это такие сделки, которые порождают

гражданские права и обязанности с момента достижения их сторона- ми соглашения. Последующая передача вещи или совершение иного действия осуществляются с целью их исполнения. Консенсуальными являются сделки купли-продажи, а также сделки по выполнению ра- бот и оказанию услуг (договор подряда).

*Казуальная сделка* преследует определенную правовую цель. Так, из

договора купли-продажи всегда видно, какой товар передается про- давцом в собственность покупателю. Благодаря этому является оче- видным и правовое основание возникновения права собственности покупателя на товар. Цель должна быть законной и достижимой. Не- действительна сделка купли-продажи имущества, совершенная несоб- ственником, не обладающим полномочием на это, так как цель — пе- реход права собственности — недостижима.

*Абстрактные сделки* как бы оторваны от своего основания. Аб- страктность сделки означает, что ее действительность не зависит от основания — цели сделки. Пример абстрактной сделки — выдача век- селя. Вексель удостоверяет либо ничем не обусловленное обязатель- ство векселедателя (простой вексель), либо ничем не обусловленное предложение указанному в векселе плательщику (переводной вексель) оплатить при наступлении предусмотренного векселем срока денеж- ную сумму, оговоренную в нем.

Сделка считается *совершенной* под отменительным условием, если

стороны поставили прекращение прав и обязанностей в зависимость от наступления условия. От условия в сделке следует отличать срок — обстоятельство, которое неизбежно истечет или наступит в будущем. Срок является отлагательным, если с его наступлением связывается возникновение прав и обязанностей, или отменительным, если с его наступлением права и обязанности прекращаются.

Совершение сделок — важнейший юридический способ осущест- вления субъективных гражданских прав. Совершая сделки, субъекты распоряжаются социально-экономическими благами, принадлежа- щими им, и приобретают блага, принадлежащие другим.

*Действительность сделки* означает признание за ней качеств юри-

дического факта, порождающего тот правовой результат, к которому стремились субъекты сделки. Действительность сделки определяется законодательством посредством следующей системы условий:

* законность содержания;
* способность физических и юридических лиц, совершающих ее, к участию в сделке;
* соответствие воли и волеизъявления;
* соблюдение формы сделки.

Законность содержания сделки означает ее соответствие требова- ниям законодательства. В случаях коллизии между нормами, содер- жащимися в правовых актах, законность содержания сделок должна определяться с учетом иерархической подчиненности правовых актов, установленной ст. 3 ГК РФ. Законность содержания сделки предпо- лагает ее соответствие не только нормам гражданского права, но и его принципам.

Поскольку сделка — волевое действие, совершать ее могут толь- ко дееспособные граждане. Лица, обладающие частичной или огра- ниченной дееспособностью, вправе совершать самостоятельно только те сделки, которые разрешены законом. Юридические лица, облада- ющие общей правоспособностью, могут совершать любые сделки, не запрещенные законом, за исключением противоречащих установлен- ным законом целям их деятельности.

Действительность сделки предполагает совпадение воли и волеизъ- явления. Несоответствие между действительными желаниями, наме- рениями лица и их выражением вовне служит основание признания сделки недействительной. При этом следует учитывать, что до обнару- жения судом указанного несовпадения действует презумпция совпаде- ния воли и волеизъявления.

Сделка порождает права и обязанности при условии соблюдения требуемой формы. Сделки могут совершаться устно, в письменной форме (простой и нотариальной), путем осуществления конклюдент- ных действий, молчания (бездействия). *Устная форма сделок* заключа- ется в том, что стороны выражают волю словами (при встрече, по те- лефону), благодаря чему воля воспринимается непосредственно. Уст- но могут совершаться все сделки, которые исполняются при самом их совершении. Примером такой сделки может служить совершение покупки в магазине. *Письменная форма сделки* означает, что воля лиц, ее совершающих, закрепляется (объективируется) в документе, под- писанном лицом или лицами, совершающими сделку, либо должным образом уполномоченными ими лицами. *Конклюдентные действия —* поведение, посредством которого обнаруживается намерение лица вступить в сделку. *Молчание* может иметь правообразующую силу, если законно или соглашением сторон ему придается такое свойство.

*Недействительность сделки* означает, что действие, совершенное в виде сделки, не обладает качествами юридического факта, способно- го породить те гражданско-правовые последствия, наступления кото- рых желали субъекты. Недействительные сделки делятся на *ничтож- ные* и *оспоримые*.

Сделка считается недействительной по основаниям, установлен- ным законом и иными правовыми актами, в силу признания таковой судом (оспоримая сделка) либо независимо от такого признания (ни- чтожная сделка) (п. 1 ст. 166 ГК РФ).

*Ничтожность* (абсолютная недействительность) сделки означает,

что действие, совершенное в виде сделки, не порождает и не может по- родить желаемые для ее участников правовые последствия в силу не- соответствия закону. Скупка краденного, покупка ценной вещи у не- дееспособного не могут породить права собственности у приобретате- ля. Ничтожная сделка, являясь неправомерным действием, вызывает лишь те последствия, которые предусмотрены законом на этот случай в качестве реакции на правонарушение.

Общее правило о ничтожности сделок формулируется следующим образом: сделка, не соответствующая требованиям закона или иных правовых актов, ничтожна, если закон не устанавливает, что такая сделка оспорима, или не предусматривает иных последствий наруше-

ния (ст. 168 ГК РФ). Наличие в законе данного общего правила объ- ективно необходимо. Несмотря на то что законодатель всегда стре- мится наиболее полным образом описать конкретные виды (соста- вы) ничтожных сделок, он объективно не может предусмотреть все их виды и возможные случаи совершения ничтожных сделок. Часто доказать притворный характер сделки очень трудно. В таких случаях неизбежна необходимость установления ничтожности сделок судом по правилам искового производства. Основания ничтожности сде- лок делятся на общие и специальные. К *общим основаниям* по ГК РФ относятся:

* сделки, совершенные с целью, противной основам правопоряд- ка и нравственности (ст. 169);
* мнимые и притворные сделки (ст. 170);
* сделки, совершенные гражданином, признанным недееспособ- ным вследствие психического расстройства (ст. 171);
* сделки, совершенные несовершеннолетним, не достигшим 14 лет (ст. 172);
* сделки, совершенные с нарушением формы, если закон спе- циально предусматривает такое последствие (п. 2, 3 ст. 162).
* сделки, совершенные с нарушением требований об их государ- ственной регистрации (п. 1 ст. 165).

*Оспоримость* (относительная недействительность сделок) означа-

ет, что действия, совершенные в виде сделки, признаются судом при наличии предусмотренных законом оснований недействительными по иску управомоченных лиц. Оспоримая сделка, не будучи оспорен- ной, по воле ее участника или иного лица, управомоченного на это, порождает правовые последствия как действительная. Сделка, совер- шенная под влиянием обмана, действительна и порождает все преду- смотренные ею последствия до момента признания ее недействитель- ной судом по иску обманутого. К числу оспоримых сделок законода- тель относит:

* сделки юридического лица, выходящие за пределы его право- способности (ст. 173 ГК РФ);
* сделки, совершенные с выходом за пределы ограничений пол- номочий на совершение сделки (ст. 174);
* сделки, совершенные несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет (ст. 174);
* сделки, совершенные гражданином, ограниченным судом в дее- способности (ст. 176);
* сделки, совершенные гражданином, не способным понимать значение своих действий или руководить ими (ст. 177);
* сделки, совершенные под влиянием заблуждения (ст. 178);
* сделки, совершенные под влиянием обмана, насилия, угро- зы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой или стечения тяжелых обстоятельств (ст. 179).

## Право собственности: приобретение и прекращение

**Право собственности** как субъективное гражданское право есть закре- пленная законом возможность лица по своему усмотрению владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащим ему имуществом, од- новременно принимая на себя бремя и риск его содержания.

Право собственности может быть рассмотрено в объективном и в субъективном смысле. В первом случае речь идет о юридическом институте — совокупности правовых норм, значительная часть кото- рых, имея гражданско-правовую природу, входит в подотрасль вещ- ного права.

В институт права собственности включаются не только гражданско- правовые нормы. Он охватывает все нормы права, закрепляющие (при- знающие), регулирующие и защищающие принадлежность материаль- ных благ конкретным лицам. К ним, следовательно, относятся не толь- ко соответствующие нормы гражданского права, но и определенные предписания конституционного и административно-правового харак- тера и даже некоторые уголовно-правовые правила, устанавливающие принадлежность имущества определенным лицам, закрепляющие за ними известные возможности его использования и предусматриваю- щие юридические способы охраны прав и интересов собственников. Иначе говоря, право собственности в объективном смысле представля- ет собой не гражданско-правовой, а комплексный (многоотраслевой) институт права, в котором, однако, преобладающее место занимают гражданско-правовые нормы. Эти последние в совокупности охваты- ваются понятием права собственности как гражданско-правового ин- ститута, входящего в общую, единую систему гражданско-правовых норм.

В субъективном смысле право собственности, как и всякое субъек- тивное право, есть возможность определенного поведения, дозволен- ного законом управомоченному лицу. С этой точки зрения оно пред- ставляет собой наиболее широкое по содержанию вещное право, ко- торое дает возможность своему обладателю — собственнику, и только ему, определять характер и направления использования принадлежа- щего ему имущества, осуществляя над ним полное хозяйственное го- сподство.

В пункте 1 ст. 209 ГК РФ правомочия собственника раскрываются с помощью триады правомочий: владения, пользования и распоряже- ния. Под правомочием *владения* понимается основанная на законе (т.е. юридически обеспеченная) возможность иметь у себя данное имуще- ство, содержать его в своем хозяйстве (фактически обладать им, чис- лить на своем балансе и т.п.). Правомочие *пользования* представляет собой основанную на законе возможность эксплуатации, хозяйствен- ного или иного использования имущества путем извлечения из него полезных свойств, его потребления. Оно тесно связано с правомочием владения, ибо в большинстве случаев можно пользоваться имущест- вом, только фактически владея им. Правомочие *распоряжения* означа- ет аналогичную возможность определения юридической судьбы иму- щества путем изменения его принадлежности, состояния или назна- чения (отчуждение по договору, передача по наследству, уничтожение и т.д.).

В своей совокупности названные правомочия исчерпывают все пре- доставленные собственнику возможности. У владельца одновременно концентрируются все три указанных правомочия. Но порознь, а ино- гда и все вместе они могут принадлежать и не собственнику, а иному законному владельцу имущества, например арендатору, поэтому уста- новление целевого назначения для соответствующих объектов и свя- занное с этим ограничение возможностей их собственников служит обеспечению важного публичного интереса. При этом собственник вовсе не лишается своих правомочий.

Возможны и ограничения (пределы) осуществления права собст- венности, предусмотренные законом или договором. Так, права при- обретателя (собственника) недвижимого имущества (плательщика ренты) по договору пожизненного содержания с иждивенцем (ст. 601 ГК РФ) исключают для него возможность отчуждать или иным обра- зом распоряжаться приобретенным в собственность имуществом без согласия своего контрагента (получателя ренты). Это служит одной из гарантий интересов последнего на случай прекращения обязательства из-за серьезного нарушения своих обязанностей плательщиком ренты (ст. 604, 605 ГК РФ).

Важная особенность правомочий собственника заключается в том, что они позволяют ему устранять, исключать всех других лиц от какого- либо воздействия на принадлежащее ему имущество, если на то нет его воли. В отличие от этого правомочия иного законного владельца, даже одноименные с правомочиями собственника, не только не исключают прав на то же имущество самого собственника, но и возникают обыч- но по воле последнего и в предусмотренных им пределах, например по договору аренды.

Собственник несет также риск случайной гибели или порчи свое- го имущества, т.е. его утраты или повреждения при отсутствии чьей- либо вины в этом (ст. 211 ГК РФ). По сути, этот риск также составляет часть указанного выше бремени собственника. Перенос риска случай- ной гибели или порчи имущества на других лиц возможен по договору собственника с ними (например, по условиям конкретного арендно- го договора), а также в силу указания закона (в частности, такой риск может нести опекун как доверительный управляющий имуществом собственника-подопечного).

Собственник вправе передавать другим лицам свои права владе- ния, пользования и распоряжения принадлежащим ему имуществом, оставаясь его собственником (п. 2 ст. 209 ГК РФ). На этом основана и предусмотренная п. 4 ст. 209 ГК РФ возможность передать свое иму- щество в доверительное управление другому лицу, что не влечет пере- хода к доверительному управляющему права собственности на пере- данное ему имущество (п. 1 ст. 1012 ГК РФ). Доверительное управле- ние является, таким образом, способом осуществления собственником принадлежащих ему правомочий, одной из форм реализации право- мочия распоряжения, но вовсе не установлением нового права собст- венности на данное имущество.

При доверительном управлении, например, опекуном имуществом своего подопечного (ст. 38 ГК РФ) или исполнителем завещания (ду- шеприказчиком) имуществом, составляющим наследственную массу, такой управляющий использует чужое имущество, не становясь его собственником, не в своих интересах, а в интересах собственника (по- допечного) или иных выгодоприобретателей (наследников). Данная ситуация может возникнуть как по указанию закона, так и по догово- ру собственника с доверительным управляющим, например поручаю- щим ему за вознаграждение использование своих ценных бумаг для получения соответствующего дохода (ст. 1012–1026 ГК РФ). Управ- ляющий, которому собственник доверил свое имущество, приобрета- ет возможность владеть, пользоваться и даже распоряжаться им, в том числе участвовать с этим имуществом в гражданском обороте от своего имени, но не в своих интересах.

В отличие от этого **траст** — сложная система отношений, при ко- торой учредитель траста — собственник (сеттлор) наделяет своими правами управляющего (траста), который, выступая в имуществен- ном обороте в роли собственника, должен отдавать полученный до- ход выгодоприобретателю (бенефициару), действуя в его интересах (собственник-учредитель и выгодоприобретатель-бенефициар могут совпадать в одном лице). При этом считается, что каждый из назван- ных участников отношений траста в определенном объеме имеет пра-

вомочия собственника, т.е. каждый из них является субъектом права собственности.

Взаимоотношения учредителя траста и управляющего предпола- гают высокую степень доверия, отвечающего неким представлениям о справедливости, которыми руководствуются суды при разрешении возникающих споров и которые только и дают возможность должным образом проконтролировать действия управляющего-трасти. Такие представления о справедливости выработаны особой ветвью преце- дентного права — правом справедливости, которое обычно противо- поставляется общему праву.

Основаниями возникновения (приобретения) права собственно- сти являются различные правопорождающие юридические факты, т.е. обстоятельства реальной жизни, в соответствии с законом влекущие возникновение права собственности на определенное имущество у конкретных лиц. Основания приобретения права собственности на- зываются также титулами собственности. **Титульное владение** — это владение вещью, основанное на каком-либо праве (правовом осно- вании, или титуле), вытекающем из соответствующего юридического факта, например право собственности, основанное на договоре купли- продажи вещи или на переходе ее в порядке наследования. В отличие от этого **беститульное** (**фактическое**) **владение** не опирается на какое- либо правовое основание, хотя при установленных законом условиях и оно может влечь определенные правовые последствия.

Титулы собственности могут приобретаться различными способа- ми, которые традиционно подразделяются на две группы:

* + 1. *первоначальные*, т.е. не зависящие от прав предшествующего

собственника на данную вещь (включая и случаи, когда такого собст- венника ранее вообще не имелось);

* + 1. *производные*, при которых право собственности на вещь возни-

кает по воле предшествующего собственника (чаще всего по договору с ним).

К первоначальным способам приобретения права собственности относятся:

* создание (изготовление) новой вещи, на которую ранее не было

и не могло быть установлено ничьего права собственности;

* переработка и сбор или добыча общедоступных для этих целей вещей;
* при определенных условиях — самовольная постройка;
* приобретение права собственности на бесхозяйное имущество, в том числе на имущество, от которого собственник отказался или на которое утратил право.

К производным способам приобретения права собственности от- носится приобретение этого права:

* на основании договора или иной сделки об отчуждении вещи;
* в порядке наследования после смерти гражданина;
* в порядке правопреемства при реорганизации юридического лица.

Эти права обычно не утрачиваются при смене собственника вещи, переходящей к новому владельцу, как бы обременяя его имущество.

Таким образом, различие первоначальных и производных способов приобретения права собственности, по сути, сводится к отсутствию или наличию правопреемства, т.е. преемства прав и обязанностей владельцев вещи. В свою очередь это обстоятельство делает возмож- ным различие понятий «основания возникновения права собствен- ности» (т.е. титулов собственности, или правопорождающих юриди- ческих фактов) и «способы приобретения права собственности» (т.е. правоотношений, возникших на основе соответствующих юридиче- ских фактов).

Многие способы возникновения права собственности могут ис- пользоваться любыми субъектами гражданского права, поэтому они называются общими, или общегражданскими, способами приобрете- ния права собственности. Таковы, например, правоотношения, воз- никающие на основе различных сделок. Имеются и специальные спо- собы возникновения этого права, которые могут использоваться лишь строго определенными субъектами.

Так, реквизиция, конфискация, национализация могут служить основанием возникновения только государственной собственности, а сбор налогов и пошлин — также и муниципальной собственности, ибо для всех других собственников они являются способами прекра- щения их права на соответствующее имущество.

*Первоначальные способы приобретения права собственности*. К чис-

лу данных способов прежде всего относится изготовление (создание) новой вещи. Речь при этом идет о создании такой вещи для себя (п. 1 ст. 218 ГК РФ), поскольку, если она создается по договору для дру- гого лица, оно и становится собственником в силу договорных усло- вий. Большое значение при этом приобретает момент, с которого вещь можно считать созданной (существующей), поскольку он и становит- ся правопорождающим фактом.

*Производные способы приобретения права собственности*. При таких

способах приобретения права собственности учитывается воля преж- него собственника (отчуждателя вещи), поэтому здесь основания при- обретения права собственности у одних лиц одновременно являются основаниями прекращения этого же права у других лиц. При этом

главная роль отводится точному определению момента, с которого на приобретателя вещи по договору переходит право собственности. Ведь с этого же времени на него переходят и бремя собственности, и риск случайной гибели или порчи вещи.

Право собственности является не только наиболее широким, но и наиболее устойчивым вещным правом, составляя основную юриди- ческую предпосылку и результат нормального имущественного обо- рота, поэтому закон специально регулирует не только основания при- обретения права собственности, но и основания его *прекращения* (пра- вопрекращающие юридические факты). Последние подлежат особо тщательной регламентации, с тем чтобы сохранить и поддержать проч- ность права собственности в соответствии с провозглашенным в п. 1 ст. 1 ГК РФ принципом неприкосновенности собственности.

Вместе с тем гражданско-правовая регламентация оснований пре- кращения права собственности в основном направлена на обеспече- ние неприкосновенности частного имущества граждан и юридиче- ских лиц. Ведь многие основания прекращения права собственно- сти, по сути, устанавливают возможности перехода имущества лишь из частной в публичную собственность, но не наоборот. Прежде всего это относится к возможностям принудительного прекращения права собственности (помимо воли собственника). Универсальный харак- тер, касающийся всех собственников, имеют основания прекраще- ния права собственности по воле самого собственника (в доброволь- ном порядке) либо в связи с гибелью или уничтожением вещи, а также прекращение этого права при обращении кредиторами взыскания на имущество собственника по его обязательствам.

Прекращение права собственности происходит лишь в случаях, прямо предусмотренных законом. В первую очередь это ситуации пре- кращения данного права по воле собственника. Такие случаи охваты- вают две группы ситуаций: отчуждение собственником своего имуще- ства другим лицам и добровольный отказ собственника от своего пра- ва. В первой ситуации речь идет о различных сделках по отчуждению своего имущества, совершаемых его собственником (купля-продажа во всех ее разновидностях, мена, дарение, аренда с выкупом и т.д.). Порядок прекращения права собственности отчуждателя (и возник- новения права собственности у приобретателя) регулируется главным образом нормами о сделках и договорах.

В соответствии со ст. 236 ГК РФ допускается добровольный отказ собственника от принадлежащего ему права (а по сути — его отказ от конкретной вещи или вещей) путем либо публичного объявления об этом, либо совершения реальных действий, бесспорно свидетельству- ющих об этом его намерении (например, выброс имущества).

Важно иметь в виду, что до приобретения другим лицом права собственности на вещь, от которой отказался ее прежний владелец, права и обязанности первоначального собственника не прекращают- ся. Это означает не только возможность возврата данной вещи преж- нему собственнику (поскольку он и так не утратил на нее своего пра- ва), но и возможность возложения на него ответственности, например, за причиненный данной вещью вред (если брошенная собственником вещь обладала какими-либо вредоносными свойствами).

Особый случай прекращения права собственности представляет собой приватизация государственного и муниципального имущества (ст. 217 ГК РФ). Она распространяется только на имущество, находя- щееся в государственной и муниципальной собственности, т.е. мыс- лима лишь для публичных, а не частных собственников, и уже в силу этого не может рассматриваться в качестве общего основания прекра- щения права собственности. Вместе с тем она всегда становится осно- ванием возникновения права частной собственности (граждан и юри- дических лиц). Приватизация проводится по решению самого публич- ного собственника и предполагает получение им определенной платы за приватизированное имущество. Ее объектами является имущество, в основном недвижимое, прямо указанное в этом качестве в законе. Наконец, она может производиться только в порядке, предусмотрен- ном законами о приватизации, а не общим гражданским законода- тельством.

Право собственности на вещь прекращается также с ее гибелью или

уничтожением, поскольку при этом исчезает сам объект данного пра- ва. Иное дело причины, по которым это произошло. В случае гибели вещи подразумевается, что это произошло при отсутствии чьей-либо вины, в силу случайных причин или действия непреодолимой силы, за результаты которых никто, как правило, не отвечает. Тогда риск утраты имущества по общему правилу лежит на самом собственнике (ст. 211 ГК РФ). Если же вещь уничтожена по вине иных (третьих) лиц, они несут перед собственником имущественную ответственность за причинение вреда.

Статья 235 ГК РФ предусматривает возможность принудительно- го изъятия у собственника принадлежащего ему имущества. Перечень таких случаев сформулирован исчерпывающим образом, не допуска- ющим его расширения даже иным законом. В этом состоит одна из важных гарантий прав собственника. Конкретные основания изъятия имущества у собственника помимо его воли и в этих случаях должны быть прямо предусмотрены: законное изъятие имущества у собствен- ника в названных случаях по общему правилу производится на воз-

мездных основаниях, т.е. с компенсацией собственнику стоимости из- ымаемой вещи (вещей). Оно допускается:

* при отчуждении имущества, которое не может принадлежать данному лицу в силу запрета, имеющегося в законе (вещи, изъ- ятые из оборота или ограниченные в обороте);
* отчуждении недвижимости (зданий, строений и т.п.) в связи с изъятием земельного участка;
* выкупе бесхозяйственно содержимых культурных ценностей, домашних животных;
* реквизиции имущества;
* конфискации имущества;
* выплате компенсации участнику долевой собственности взамен причитающейся ему части общего имущества при ее несораз- мерности выделяемой доле;
* приобретении права собственности на недвижимость по реше- нию суда в случаях невозможности сноса здания или сооруже- ния, находящихся на чужом земельном участке;
* выкупе земельного участка для государственных или муници- пальных нужд в соответствии с решением суда;
* изъятии у собственника земельного участка, используемого им с грубым нарушением предписаний законодательства;
* продаже с публичных торгов по решению суда бесхозяйственно содержимого жилого помещения;
* национализации имущества собственников в силу принятия специального закона;
* изъятии контрафактных материальных носителей, в которых выражен результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, а также оборудования, прочих устройств, предназначенных для совершения нарушения исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и на сред- ства индивидуализации.

## Обязательства в гражданском праве: понятие и виды, сроки действия

Легальное определение **обязательства** дается в ст. 307 ГК РФ: в силу обязательства одно лицо (должник) должно совершить в пользу дру- гого (кредитора) определенное действие: передать имущество, выпол- нить работу, уплатить деньги и т.п., либо воздержаться от определен- ного действия, а кредитор имеет право требовать от должника испол- нения его обязанности.

Обязательства возникают из договора вследствие причинения вре- да и из иных оснований, указанных в ГК РФ.

Это определение:

* позволяет понять сущность данного гражданско-правового ин- ститута: обязательство — это гражданское правоотношение между двумя лицами, одному из которых необходимо совершить в пользу другого определенные действия (передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги, оказать услуги и т.д.) либо воздержаться от определенного действия, а последний вправе этого требовать;
* содержит наименование сторон в обязательстве: *должник* — сто-

рона, которая обязана совершить в пользу другой стороны (дру- гого лица) определенные действия либо в интересах этого лица воздержаться от выполнения определенного действия; *креди- тор* — сторона, которая вправе требовать от должника выпол- нения определенного обязательства или вправе требовать, на- оборот, воздержаться от выполнения определенного действия.

Хотя в ст. 307 ГК РФ говорится о том, что должником в обязатель- стве является одно лицо, а кредитором — другое, на стороне каждого из них могут выступать по несколько лиц (ст. 308 ГК РФ).

Основаниями возникновения обязательства являются:

* договоры, т.е. сделки, где присутствует более одной стороны. Наибольший массив обязательств возникает именно из догово- ров (купли-продажи, поставки, комиссии, поручения, аренды, совместной деятельности, подряда и т.п.);
* односторонние сделки. В этом случае лицо, совершающее сдел- ку, выступает в роли должника (например, лицо, объявившее конкурс, — при проведении конкурса);
* причинение вреда другому лицу. Например, у лица, причинив- шего гражданину увечье или иное повреждение здоровья, воз- никает обязанность возместить утраченный заработок (доход), а также расходы, связанные с лечением;
* причинение морального вреда. В данном случае должником вы- ступает субъект, который своими действиями причинил, напри- мер, нравственные страдания другому лицу (кредитору);
* распространение заведомо ложных сведений, порочащих честь и достоинство гражданина, деловую репутацию юридического лица. Должником выступает распространитель порочащих све- дений, а кредитором — лицо, чья честь, достоинство, деловая репутация пострадали;
* неосновательное обогащение. Действующее законодательство предусматривает, что лицо, которое без установленных законо-

дательством или сделкой оснований приобрело имущество за счет другого, обязано возвратить последнему неосновательно полученное имущество.

* неосновательное сбережение имущества одним лицом (должни- ком) за счет другого (кредитора). В этом случае лицо, неоснова- тельно сберегшее имущество, обязано передать его тому, за чей счет оно это имущество оберегло.

К иным основаниям возникновения обязательств могут быть от- несены:

* издание актов госорганов и органов местного самоуправления (подп. 2 п. 1 ст. 8 ГК РФ), возлагающих на лиц определенные обязательства;
* судебные решения;
* наступление событий, с которыми закон связывает определен- ные последствия, в том числе возникновение обязательств;
* создание произведений науки, искусства, литературы, изобре- тений, рационализаторские предложения, открытия и т.д.

В теории отечественного гражданского законодательства сложи- лась определенная классификация обязательств. В частности, разли- чают следующие виды (исходя из того или иного критерия классифи- кации):

* по основаниям возникновения: договорные, внедоговорные;
* по соотношению прав и обязанностей: односторонние и вза- имные;
* по иерархии обязательств: главные (например, по возврату кре- дита) и связанные с главными — зависимые (например, залого- вые обязательства);
* по числу участников: с участием двух и более лиц с каждой сто- роны;
* по характеру обязательств: простые (должник имеет только обя- зательства, а кредитор — только права) и сложные (у кредитора есть не только права, но и обязанности);
* по характеру исполнения: императивные (когда необходимо ис- полнить только определенные действия), альтернативные (когда имеется выбор, какую обязанность выполнять, а какую — нет), факультативные (когда наряду с основной обязанностью вво- дятся дополнительные).

Обязательства могут быть простыми (т.е. когда присутствует только один должник, несущий только обязанности, и один только кредитор, обладающий только правами), однако чаще всего возникают обяза- тельства с более сложными связями сторон (т.е. когда должник наря- ду с обязанностями имеет и права, а кредитор наряду с правами несет

определенные обязанности) и с большим числом участников (когда на стороне должника и кредитора выступает не одно, а несколько лиц).

При этом возможны и другие варианты:

* на стороне должника выступает несколько лиц, а кредитором является одно лицо;
* на стороне кредитора выступает несколько лиц, а должником является одно лицо;
* на стороне и должника, и кредитора выступает равное число лиц.

Пунктом 2 ст. 308 КГ РФ предусмотрены особые правила по отно- шению к обязательствам (они касаются не любых обязательств, а толь- ко основанных на договоре). По существу, речь идет о таких обяза- тельствах, в которых должник имеет определенные права, а креди- тор со своей стороны несет перед ним определенные обязанности. Например, в договоре поставки покупатель вправе не только требо- вать своевременной отгрузки в его адрес товаров надлежащего каче- ства и количества, но и обязан осуществить расчеты в порядке и сро- ки, предусмотренные договором, вернуть поставщику тару (если она подлежит возврату по договору). В свою очередь поставщик не только обязан обеспечить своевременную отгрузку товаров в адрес покупате- ля, их надлежащее качество и в обусловленном количестве, но и впра- ве требовать от покупателя передачи денег в порядке, предусмотрен- ном в договоре, и т.д.

Таким образом, в договорных обязательствах возможно, что лицо одновременно выступает и должником, и кредитором.

Обязательство может создать права и для третьих лиц, например:

* права третьих лиц возникают в отношении только одной сторо- ны обязательства;
* права третьих лиц возникают в отношении обеих сторон обяза- тельства (например, в договоре между генеральным подрядчи- ком и субподрядчиком могут быть оговорены права заказчика, возникающие и в отношении генерального подрядчика, и в от- ношении субподрядчика);
* обязательство создает для третьих лиц не только права, но и определенные обязанности (например, в договоре, который был заключен под банковскую гарантию, могут быть оговоре- ны условия, когда у залогодержателя возникнут права, а у зало- годателя (третьего лица) возникнут обязанности по уплате ему определенных денежных сумм).

В соответствии со ст. 314 ГК РФ, если обязательство предусматри- вает или позволяет определить день его исполнения или период вре- мени, в течение которого оно должно быть исполнено, обязательство

подлежит исполнению в этот день или соответственно в любой момент в пределах такого периода.

В случаях когда обязательство не предусматривает срок его испол- нения и не содержит условий, позволяющих определить этот срок, оно должно быть исполнено в разумный срок после возникновения обяза- тельства.

Упомянутый разумный срок действует, если само обязательство не предусматривает срок его исполнения и анализ его условий не позво- ляет этот срок определить; обязательство уже возникло.

Кроме того, должнику необходимо исполнить обязательство в се- мидневный срок со дня предъявления требования кредитора: если срок исполнения обязательства определен моментом востребования; если закон (иной правовой акт) не установил иной срок исполнения обязательств (например, о намерении прекращения бессрочного до- говора о простом товариществе стороны обязаны уведомить друг друга не менее чем за три месяца); если иной срок исполнения обязательства не установлен его условиями, не вытекает из обычаев делового оборо- та, сложившихся в данном регионе по данному роду обязательствам, или из существа обязательства (например, выдача банком суммы вкла- да, если вкладчик открыл счет в банке «до востребования»).

По общему правилу должник может исполнить обязательство до- срочно (если соответствующее обязательство не связано с предприни- мательской деятельностью сторон или прямо не запрещено законом или условиями обязательства).

Напротив, досрочное исполнение обязательств, связанное с осу- ществлением сторонами предпринимательской деятельности, не до- пускается. Исключение составляют случаи:

* если это предусмотрено законом, иными правовыми актами

(например, если обязательство, обеспеченное залогом, испол- нено досрочно, то и залоговое обязательство прекращается до- срочно, ст. 352 ГК РФ);

* если по условиям данного обязательства должник вправе испол- нить свои обязанности досрочно;
* если это вытекает из обычаев делового оборота, сложившихся в данном регионе по данному виду обязательств.

Место исполнения обязательства может быть определено:

* законом или иным правовым актом (например, местом испол- нения обязательства по продаже товара с условием его доставки покупателю является место нахождения (место жительства) по- купателя (ст. 499 ГК РФ));
* договором;
* исходя из существа обязательства (если лицо приобрело у пре- старелого гражданина его квартиру с условием предоставления пожизненного содержания, то местом исполнения обязатель- ства является место нахождения этой квартиры);
* исходя из самой обстановки.

В соответствии со ст. 382 ГК РФ право (требование), принадлежа- щее кредитору на основании обязательства, может быть передано им другому лицу по сделке (уступка требования) или перейти к другому лицу на основании закона.

Следует учесть, что уступка требования возможна не только по до- говору, но и по другой сделке (например, в завещании); помимо уступ- ки право требования может перейти к другому лицу на основании за- кона. Это два самостоятельных вида перехода прав кредитора к друго- му лицу (ст. 387 ГК РФ).

По общему правилу, установленному в ст. 382 ГК РФ, кредитор не должен получать согласие должника для передачи своих прав дру- гому лицу. Однако в тексте конкретного договора может быть преду- смотрено иное. Поскольку этот договор будет составлен в письменной форме, согласие должника на передачу прав по этому договору тре- тьим лицам должно иметь письменную форму.

В ряде случаев сам закон устанавливает, что переход прав креди- тора к другому лицу возможен лишь с согласия должника (например, право требования по банковской гарантии бенефициар может пере- дать лишь с согласия должника-гаранта, ст. 372 ГК РФ).

Кредитор должен письменно уведомлять должника о состоявшем- ся переходе его (кредитора) прав к другому лицу. В этом уведомлении кредитор, в частности, указывает лицо, которому он передал свои пра- ва, их объем, реквизиты должника, иные сведения, существенные для исполнения должником обязательств по договору. Кредитор, который нарушил это требование, не может отказаться принять исполнение от должника, не может выдвигать возражения, основанные на переходе его прав к другому лицу. Если же он откажется от принятия испол- нения, то будет нести ответственность, которую закон установил при просрочке кредитора, а должник будет считаться стороной, надлежа- щим образом исполнившей обязательство.

Новый кредитор (т.е. лицо, к которому перешли права) несет риск неблагоприятных последствий, вызванных тем, что первоначальный кредитор письменно не уведомил должника.

О сфере применения цессии позволяет судить анализ следующей судебной практики: передача прав грузополучателем и грузоотправи- телем в соответствии со ст. 135 ГК РФ не является уступкой прав тре- бования по обязательствам, связанным с перевозкой грузов; если со-

глашение об уступке права между первым векселедержателем и после- дующим держателем векселя не оформлялось, то отказ векселедателя от исполнения обязательств по векселю с оговоркой «не приказу» яв- ляется правомерным; право, принадлежащее кредитору, может быть передано им другому лицу по сделке, в том числе и в рамках договора комиссии; уступка требования, возникшего в рамках длящегося обяза- тельства, возможна при условии, если уступленное требование являет- ся бесспорным, возникло до его уступки и не обусловлено встречным исполнением.

Кроме того, ст. 383 ГК РФ содержит общий запрет на передачу прав, неразрывно связанных с личностью кредитора (т.е. граждани- на), и приводит два наиболее распространенных права этой катего- рии — алиментные права и требования о возмещении вреда, причи- ненного жизни или здоровью. Сюда же следует отнести права, выте- кающие из отношений личного страхования, право на обозначение имени автора, нематериальные блага (достоинство, честь, доброе имя, деловая репутация), отнесенные законом к неотчуждаемым и непере- даваемым (ст. 150, 152 ГК РФ).

Право первоначального кредитора переходит к другому лицу в сло- жившемся на момент перехода объеме и на условиях, которые суще- ствовали к упомянутому моменту. Не обязательно объем передавае- мых прав должен совпадать с тем объемом, которым обладал первона- чальный кредитор в день возникновения обязательства, поскольку до момента передачи прав новому кредитору этот объем может как уве- личиться (например, арендатор произвел улучшения, что существенно повысило стоимость арендованного здания), так и уменьшиться (на- пример, на момент уступки банком права требования по кредитно- му договору другому банку размер взимаемых по кредиту процентов уменьшился вдвое).

Однако первоначальный и новый кредиторы вправе предусмотреть и иные варианты, в частности может быть установлено, что первона- чальный кредитор передает новому лишь половину прав.

Частным случаем является передача новому кредитору также прав, обеспечивающих исполнение обязательства (например, прав залого- дателя).

По общему правилу согласие должника для перехода прав креди- тора к другому лицу хотя не требуется, закон счел необходимым огра- дить должника от возможности неблагоприятных последствий. Наряду с тем, что первоначальный кредитор по закону обязан письменно уве- домить должника о состоявшемся переходе прав (п. 3 ст. 382 ГК РФ), закон разрешает должнику не исполнять обязательство новому креди- тору до того момента, пока последний (или первоначальный кредитор)

не предоставит ему доказательства перехода требования к новому кре- дитору (ст. 385 ГК РФ).

Статья 385 ГК РФ обязывает кредитора, уступившего свое требова- ние другому лицу, передать ему:

* документы, удостоверяющие право требования. К ним относят- ся договор, на котором основано право требования (основное обязательство), договоры залога, поручительства, накладные, ордера, квитанции, различного рода акты, справки;
* сведения, значимые для реализации требования. Они могут ка- саться: характеристики должника; описания тех или иных осо- бенностей переданного права; дополнительных соглашений, особых условий и т.п.

Должник сохраняет право выдвигать против требования нового

кредитора те же возражения, что и против первоначального кредитора (ст. 386 ГК РФ). Однако объем возражений должника к новому креди- тору, их вид и характер зависят от объема, вида и характера возраже- ний против первоначального кредитора, сложившихся на момент по- лучения уведомления о переходе прав к новому кредитору.

Права кредитора по обязательству переходят к другому лицу на основании закона и наступления указанных в нем обстоятельств: в ре- зультате универсального правопреемства в правах кредитора; по ре- шению суда о переводе прав кредитора на другое лицо, когда возмож- ность такого перевода предусмотрена законом; вследствие исполне- ния обязательства должника его поручителем или залогодателем, не являющимся должником по этому обязательству; при суброгации, т.е. при переходе к страховщику (страховой организации) прав страхова- теля (кредитора) при наступлении страхового случая; в случае смерти потерпевшего, которому лицо причинило увечье или иное поврежде- ние здоровья, право на возмещение вреда имеют нетрудоспособные лица, состоявшие на иждивении умершего или имевшие ко дню его смерти право получать от него содержание, а также ребенок умерше- го, родившийся после его смерти (ст. 1088, 1089 ГК РФ); при передаче прав по чеку, векселю.

Суд может принять решение о переводе прав кредитора лишь при

наличии ряда дополнительных условий. Во-первых, возможность пе- ревода прав кредитора должна быть прямо предусмотрена законом (например, если один из солидарных должников исполнил перед кре- дитором обязательство за всех должников, то к нему переходят права кредитора, а если другие должники будут уклоняться от удовлетворе- ния его требований, суд своим решением может их к этому обязать). Во-вторых, само лицо должно обратиться в суд с заявлением о пере-

воде на него прав кредитора. По своей инициативе суд не может рас- сматривать этот вопрос.

Переход прав кредитора к другому лицу на основании закона воз- можен в рамках не только основного, но и некоторых производных обязательств, например в случае смерти залогодержателя к его наслед- нику также переходят права залогодержателя (т.е. кредитора). Таким образом, в изъятие из общего правила (о том, что залогодержатель мо- жет передавать свои права по договору о залоге лишь в порядке уступ- ки требования, ст. 355 ГК РФ) возможен переход прав залогодержа- теля к новому кредитору (наследнику) на основании закона.

Необходимо помнить, что уступка требования, т.е. одна из форм перехода прав кредитора, допускается постольку, поскольку она:

* не противоречит закону или иному правовому акту. Иначе гово- ря, если в правовом акте нет прямого запрета на уступку требо- вания, то считается, что она не противоречит закону;
* не противоречит договору.

Иногда в законе или договоре (основном обязательстве) устанав- ливается, что уступка требования по обязательству не допускается без согласия должника. Речь идет о случаях, когда:

* необходимость получения согласия должника вызвана тем, что для должника имеет особое значение личность кредитора;
* сам закон связывает с личностью кредитора особые послед- ствия, учитывая ее важность для должника (например, при пе- редаче именной облигации новому держателю необходимо по- лучить согласие должника).

Если уступка требования основана на письменной сделке, удосто- веренной нотариусом, то и сама эта уступка должна быть удостовере- на нотариусом. Однако последствия несоблюдения простой письмен- ной формы уступки требования и несоблюдения ее письменной но- тариальной формы различны. Несоблюдение простой письменной формы лишает кредитора в случае спора ссылаться в подтверждение того, что права требования перешли к нему, на свидетельские пока- зания, хотя он вправе приводить письменные и иные доказательства. Несоблюдение же нотариальной формы делает уступку требования, по сути, ничтожной сделкой (п. 1 ст. 165 ГК РФ).

По общему правилу первоначальный кредитор:

* отвечает за недействительность переданного новому кредитору требования. При этом не имеет значения, знал ли он в момент уступки о недействительности требования (например, из-за того, что истек срок давности). По существу первоначальный кредитор становится в этом случае должником нового креди- тора;
* не отвечает перед новым кредитором за то, что должник не ис- полняет либо ненадлежащим образом исполняет обязательство. Если имела место уступка действительного требования, то но- вый кредитор сам должен принимать все установленные зако- ном меры, чтобы понудить неисправного должника исполнить обязательство.

В изъятие из изложенного выше правила первоначальный креди- тор, который принял на себя по договору поручительства обязанность отвечать за должника перед новым кредитором, будет нести ответ- ственность не только за недействительность уступки требования, но и за неисполнение должника.

Данную ситуацию следует отличать от так называемого делькреде- ре (ручательство), имеющего место в договоре комиссии. Дело в том, что комиссионер не отвечает перед комитентом за неисполнение тре- тьим лицом сделки, совершенной с ним для комитента, кроме случа- ев, когда комиссионер принимает на себя ручательство за исполнение этой сделки третьим лицом. Нужно учесть, что, по существу, тут нет уступки требования, а комиссионер не являлся первоначальным кре- дитором.

Перемена лиц в обязательстве происходит и при переводе долга (ст. 391 ГК РФ). В отличие от перехода прав требования при перево- де долга на другое лицо должник обязан получить согласие кредитора. Более того, стороны в договоре не вправе устанавливать, что должник может не испрашивать согласие кредитора на перевод долга.

Можно дать следующее определение перевода **долга**: это переход обязанностей от должника к другому лицу, осуществленный с со- гласия кредитора и в надлежащей форме, в результате которого ме- сто прежнего должника в обязательстве занимает новый, при этом со- держание самого обязательства сохраняется. Из данного определения видно, что:

* первоначальный должник выбывает из обязательства. Иначе го-

воря, допустим переход к новому должнику только всего долга, а не его части. Этим перевод долга также отличается от перехода прав кредитора, когда допускается частичный переход;

* хотя место прежнего должника занимает новое лицо, содержа- ние обязательства не меняется и новый должник обязан испол- нить перешедшее к нему обязательство.

Форма перевода долга зависит от формы обязательства.

Важным принципом является недопустимость одностороннего от- каза от исполнения обязательств. Такой отказ возможен лишь в слу- чаях, предусмотренных законом, а также в ситуациях, когда:

* обязательство возникло между гражданами или юридическими лицами в связи с их предпринимательской деятельностью и они предусмотрели в договоре возможность одностороннего отказа от исполнения обязательств в договоре;
* такой отказ не противоречит закону (например, не допускает- ся односторонний отказ должника от исполнения обязатель- ства в полном объеме одному из солидарных кредиторов, ст. 326 ГК РФ) и существу обязательств (например, неисполнение обя- зательства, вытекающего из залога, противоречит существу обя- зательства, ст. 334, 348 ГК РФ).

## Договор: понятие, виды, заключение и применение договоров

**Договором** признается соглашение двух или нескольких лиц об уста- новлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязан- ностей.

Можно выделить следующие признаки договора:

* договор — это разновидность сделки. Иначе говоря, все догово- ры суть сделки. Но полного совпадения между этими понятия- ми нет; в договоре всегда как минимум две стороны, т.е. это дву- сторонняя (или многосторонняя) сделка;
* договор, как и любая сделка, всегда направлен на установление, изменение либо прекращение прав и обязанностей;
* договор — это соглашение двух или более сторон. Оно может иметь устную, письменную, нотариальную формы, подлежать государственной регистрации и т.д.

Договор — это соглашение не только двух сторон: число сторон в этой сделке может быть и большим (например, договор о совмест- ной деятельности).

Свобода договора проявляется в том, что:

* и граждане, и юридические лица самостоятельно выбирают себе партнеров по договору;
* стороны договора самостоятельно и свободно определяют его вид, условия, стараясь максимально учесть свой интерес (но со- блюдая при этом и обязательные требования закона);
* по общему правилу понуждение к заключению договора не до- пускается (если это прямо не предусмотрено ГК РФ, другими законами. Примером может служить выкуп бесхозяйственно со- держимых культурных ценностей (ст. 240 ГК РФ), земли (ст. 279 ГК РФ).

Свобода договора также проявляется и в том, что стороны могут заключить договор как предусмотренный, так и не предусмотренный законом, иными правовыми актами. Однако в любом случае эти до- говоры не должны противоречить прямым требованиям закона, иных правовых актов.

Своеобразным проявлением свободы договора является то, что сто- роны могут заключить договор, в котором содержатся элементы раз- личных договоров, так называемый смешанный договор.

Довольно часто и в самом ГК РФ (см., например, ст. 335, 350, 365, 395, 397), и в правовых актах устанавливаются диспозитивные нор- мы, т.е. нормы, которые подлежат применению лишь постольку, по- скольку стороны в договоре не установили иные правила. В пункте 4 ст. 421 ГК РФ содержится очень важное уточнение: диспозитивная норма не подлежит применению только в случаях, когда стороны:

* своим соглашением (т.е. в тексте договора или отдельным со- глашением, являющимся неотъемлемой частью этого договора) прямо исключили применение этой диспозитивной нормы (на- пример, указали, что уступка требования не допускается);
* установили в договоре условие, которое отличается от правил диспозитивной нормы.

Если определенные условия в договоре отсутствуют и нет диспо- зитивной нормы закона, которая регулировала бы такие условия, то соответствующие условия договора определяются обычаями делового оборота, применимыми к отношениям сторон.

Государство осуществляет свою регулятивную функцию и по- средством установления императивных норм.

В статье 422 ГК РФ содержится легальное определение импера- тивной нормы: установленные законом или иными правовыми ак- тами обязательные для сторон в договоре правила, которые должны быть соблюдены при определении условий договора и его заключе- нии. Императивные нормы могут быть установлены законом или ины- ми нормативно-правовыми актами. Например, условия договоров по- ставки продукции для федеральных нужд, поставки сырья и продо- вольствия для государственных нужд регулируются соответственно Федеральным законом от 13.12.1994 № 60-ФЗ «О поставках продук- ции для федеральных государственных нужд», Федеральным законом от 02.12.1994 № 53-ФЗ «О закупках и поставках сельскохозяйствен- ной продукции, сырья и продовольствия для государственных нужд», Законом РФ от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей», а также ст. 492, 505, 525, 538, 730, 739 ГК РФ.

Императивные нормы могут касаться вопросов формы договора (например, ст. 362 ГК РФ установила письменную форму договора по-

ручительства); определять условия договора — порядок осуществле- ния расчетов (например, ст. 630 ГК РФ); относиться к регулированию процедуры заключения договора (ст. 432–449, 525–530 ГК РФ), его изменения или расторжения (ст. 450–453 ГК РФ), а также регламен- тировать иные вопросы.

Следует обратить внимание на то, что договор должен соответ- ствовать императивным нормам, действующим в момент его заклю- чения. Данная норма способствует стабильности договорных отноше- ний. Однако из этого общего правила есть одно существенное изъятие: если в законе прямо установлено, что его действие распространяется и на отношения, которые возникли из ранее заключенного договора, то стороны обязаны руководствоваться правилами, установленными новым законом. В конкретном случае это может повлечь необходи- мость определенных изменений условий договора.

Различают возмездные и безвозмездные договоры.

В соответствии со ст. 423 ГК РФ к *возмездным* относится договор:

* по которому сторона должна получить встречное удовлетворе- ние в виде уплаты денег. Это «классический» признак возмезд- ного договора, ибо именно деньги чаще всего выступают эквива- лентом при оплате поставки товаров, за оказание услуги и т.д.;
* по которому в качестве эквивалента выступают не деньги, а иное встречное предоставление (товар, услуги, имущественные пра- ва и т.д.).

В свою очередь *безвозмездный* договор имеет следующие характер-

ные признаки:

* отсутствие какого-либо встречного обязательства, встречного предоставления;
* отсутствие обязанности брать что-либо у другой стороны.

В соответствии со ст. 444 ГК РФ договор признается заключенным в том месте, которое указано в самом договоре (например, на титуль- ном листе).

Если из анализа договора нельзя установить место его заключения, то таковым считается место жительства (нахождения) оферента.

В ряде случаев, определенных самим ГК РФ или иными законами, сторона, которая получила оферту (проект договора), обязана заклю- чить договор. Примером может служить направление оферты контр- агенту в соответствии с условиями ранее заключенного между ними предварительного договора. Другой пример: направление государ- ственным заказчиком проекта договора поставки (контракта) феде- ральному казенному предприятию, для которого заключение государ- ственного контракта на поставку продукции для федеральных государ- ственных нужд обязательно (п. 7 ст. 3 Закона «О поставках продукции

для федеральных государственных нужд»). В этих и подобных случаях сторона, получившая оферту (проект договора), должна направить другой стороне один из следующих документов:

* извещение об акцепте. В этом случае она полностью и безого- ворочно принимает на себя исполнение обязательств, изложен- ных в проекте договора, и вправе ожидать, что и другая сторона исполнит свои обязательства. Иначе говоря, договор считается заключенным (ст. 432 ГК РФ);
* извещение об отказе от акцепта. В этом случае она отказыва- ется от заключения договора полностью, т.е. не желает заклю- чать договор не только на условиях, содержащихся в оферте, но и на любых иных условиях. Сторона, направившая оферту, вправе считать, что другая сторона уклоняется от заключения договора;
* извещение об акцепте оферты, но на иных условиях, нежели содержатся в оферте. В отличие от ситуаций, урегулированных в ст. 443 ГК РФ, в данном случае считается, что акцепт осущест- влен. При этом направляется не новая оферта, а протокол раз- ногласий к проекту договора.

В любом случае лицо обязано направить ответ (независимо от того, принята ли оферта или в акцепте отказано и т.д.) не позднее 30 дней со дня получения оферты.

Когда оферент согласен с условиями протокола, то он извещает об этом другую сторону в течение 30 дней (исчисляемых со дня получе- ния протокола разногласий), в этом случае договор считается заклю- ченным.

Если же условия протокола разногласий оферента не устраивают, он вправе передать возникшие разногласия на рассмотрение суда в те- чение 30 дней, исчисляемых с даты, когда было получено извещение об акцепте с протоколом разногласий. То же касается случаев срока для получения акцепта, если этот срок был установлен (в самой офер- те, законом, иным правовым актом). Дело в том, что истечение уста- новленного срока дает оференту основание считать, что другая сторо- на уклоняется от заключения договора, поэтому оферент может об- ратиться в суд с требованием о понуждении контрагента заключить договор.

Оферент может и не обращаться в суд, но, получив протокол разно- гласий и будучи с ним не согласен, он обязан известить другую сторону об отклонении протокола. В этом случае договор не считается заклю- ченным, и сторона, направившая протокол разногласий, вправе пере- дать разногласия, возникшие при заключении договора, в суд. Анало- гичное право это лицо имеет, если оно не получило в срок извещения

* результатах рассмотрения протокола разногласий оферентом. Сто- роны могут установить и иные правила о сроках.

Для правильного уяснения института заключения договора в обя- зательном порядке нужно учитывать судебную практику. Ее анализ по- казывает, что:

* + в случаях, когда ГК РФ предусматривает обязательное заклю- чение договора, заинтересованная сторона вправе обратиться в суд с заявлением об обязании заключить договор;
  + пропуск 30-дневного срока, установленного ст. 445 ГК РФ для передачи протокола разногласий на рассмотрение арбитражно- го суда, не является основанием для отказа принятия искового заявления;
  + длительные хозяйственные связи с поставщиком не являются основанием для обязания его заключить договор на поставку продукции для государственных нужд.

Поскольку разногласия возникают по поводу тех или иных условий договора, который еще не заключен, то они имеют характер преддого- ворных споров (ст. 446 ГК РФ).

Если возникшие между сторонами разногласия переданы на рас- смотрение суда, то именно суд определяет условия договора, по ко- торым имели место разногласия. Однако иные условия (т.е. те, по ко- торым разногласий не возникло) суд определять не вправе. Решением суда могут быть одобрены условия, содержащиеся в проекте договора, поступившем от оферента, и в протоколе разногласий, или определе- ны иные условия (по усмотрению суда).

По общему правилу существенное изменение обстоятельств, из ко- торых стороны исходили при заключении договора, является основа- нием его изменить или расторгнуть (ст. 451 ГК РФ).

Существенное изменение обстоятельств налицо, когда стороны, если бы они могли знать об этом заранее:

* + вообще не заключили бы данный договор. Например, если бы стороны в момент заключения договора аренды земельного участка могли предвидеть, что через месяц из его недр самопро- извольно забьет фонтан нефти, то они не стали бы заключать договор, предполагающий сельскохозяйственное использова- ние участка;
  + заключили бы договор на значительно отличающихся условиях.

При этом следует учесть, что самого по себе существенного изме- нения обстоятельств недостаточно для того, чтобы изменить или рас- торгнуть договор. Необходимо также установить, что стороны не мог- ли предвидеть существенного изменения обстоятельств, действуя до- бросовестно и разумно, проявляя обычную степень осмотрительности

и заботливости о своих интересах. Кроме того, необходимо обратить внимание, что даже в подобной ситуации изменить или расторгнуть договор нельзя, если стороны заранее оговорили, что никакое изме- нение обстоятельств не повлечет ни изменения договора, ни его рас- торжения.

По общему правилу, содержащемуся в п. 2 ст. 451 ГК РФ, стороны вправе самостоятельно привести договор в соответствие с существен- ным изменением обстоятельств либо расторгнуть его. Если же одна из сторон возражает против этого, суд по требованию заинтересован- ной стороны вправе расторгнуть договор. Однако для этого необходи- мо одновременно установить, что:

* + в момент заключения договора стороны исходили из того, что существенного изменения обстоятельств не произойдет. Этим, кстати, существенное изменение обстоятельств отличается от обстоятельств непреодолимой силы. Именно поэтому при рас- торжении договора вследствие существенного изменения обсто- ятельств имущественная ответственность (по общему правилу) наступает, в то время как непреодолимая сила (также по общему правилу) освобождает от имущественной ответственности;
  + сторона, требующая расторжения договора, не может преодо- леть причины, вызвавшие существенное изменение обстоя- тельств, хотя после возникновения этих обстоятельств она про- явила ту степень осмотрительности и заботливости, какая от нее требовалась;
  + дальнейшее исполнение договора на прежних условиях настоль- ко нарушит соотношение имущественных интересов сторон, что это будет явно противоречить целям и назначению договора.

Кроме того, суд должен выяснить, не вытекает ли из обычаев дело- вого оборота, из существа договора то, что риск существенного изме- нения обстоятельств в любом случае несет заинтересованная сторона.

Только в исключительных случаях суд может принять решение об изменении договора вместо его расторжения.

Во-первых, когда расторжение договора противоречит обществен- ным интересам, а сохранить его в неизменном виде невозможно. На- пример, если размер арендной платы, установленной по договору аренды здания магазина между органом местного самоуправления и предприятием, созданным трудовым коллективом в процессе при- ватизации магазина, стал непосильным из-за того, что товарооборот магазина упал в несколько раз и влечет разорение предприятия (а зна- чит, и ликвидацию рабочих мест), суд может вместо расторжения до- говора изменить условие, касающееся установления разумной аренд- ной платы.

Во-вторых, когда расторжение договора повлечет для сторон ущерб, значительно превышающий затраты, необходимые для его исполне- ния на новых условиях, установленных судом.

## Защита гражданских прав: право на защиту,

самозащита гражданских прав

**Субъективное право на защиту** — это юридически закрепленная воз- можность управомоченного лица использовать меры правоохрани- тельного характера с целью восстановления нарушенного права и пре- сечения действий, нарушающих право.

Всякое право, в том числе и любое субъективное гражданское пра- во, имеет для субъекта реальное значение, если оно может быть за- щищено как действиями самого управомоченного субъекта, так и дей- ствиями государственных и иных уполномоченных органов.

Право на защиту является элементом — правомочием, входящим в содержание всякого субъективного гражданского права.

Содержание права на защиту, т.е. возможности управомоченно- го субъекта в процессе его осуществления, определяется комплексом норм гражданского материального и процессуального права, устанав- ливающих:

* само содержание правоохранительной меры;
* основания ее применения;
* круг субъектов, уполномоченных на ее применение;
* процессуальный и процедурный порядок ее применения;
* материально-правовые и процессуальные права субъектов, по отношению к которым применяется данная мера.

Описание составов злоупотребления правом, совершенных без намерения причинить вред, но объективно причиняющих вред дру- гому лицу, является скорее исключением, чем правилом. В абсолют- ном большинстве случаев вопрос о квалификации конкретного дейст- вия в качестве злоупотребления правом, совершенным без намерения причинить вред, но объективно причиняющим вред, приходится ре- шать на основе анализа объективных и субъективных факторов, имев- ших место при осуществлении права.

За совершение действий, являющихся злоупотреблением правом, могут быть установлены конкретные санкции, как это, например, сде- лано в антимонопольном законодательстве за случаи злоупотребления доминирующим положением на рынке. При отсутствии конкретных санкций за тот или иной вид злоупотребления правом применяется

относительно определенная санкция в виде отказа в защите граждан- ских прав, предусмотренная п. 2 ст. 10 ГК РФ. Она имеет конкретные формы проявления:

* отказ в конкретном способе защиты;
* лишение правомочий на результат, достигнутый путем недозво- ленного осуществления права;
* лишение субъективного права в целом;
* возложение обязанностей по возмещению убытков и т.д.

Бесспорно, что во всех случаях применения относительно опреде- ленной санкции, предусмотренной в п. 2 ст. 10 ГК РФ, будет иметь ме- сто высокая степень судебного усмотрения. Вместе с тем следует пом- нить, что возможность для судебного усмотрения остается всегда, как бы ни была велика степень формальной определенности нормы права, ибо без этого невозможно проведение в жизнь принципов индивидуа- лизации ответственности и справедливости.

Под **самозащитой гражданских прав** понимается совершение упра- вомоченным лицом не запрещенных законом действий фактическо- го порядка, направленных на охрану его личных или имущественных прав или интересов и прав других лиц и государства.

К ним, например, относятся фактические действия собственника или иного законного владельца, направленные на защиту имущества, а также аналогичные действия, совершенные в состоянии необходи- мой обороны или в условиях крайней необходимости.

Меры фактического характера, направленные на охрану прав граж- дан или организаций, могут быть как предусмотренными законом, так и вытекающими из обычно принятых в обществе мер такого рода. Это использование различных охранных средств и приспособлений в виде замков, охранной сигнализации на автомобилях и др. По общему пра- вилу использование такого рода охранительных мер самозащиты до- пустимо, если не запрещено законом и соответствует обычно приня- тым правилам.

Использование названных мер самозащиты имеет свои границы и подчинено общим нормам и принципам осуществления субъектив- ных гражданских прав. Недопустимо использовать меры охраны иму- щества, опасные для жизни и здоровья окружающих, наносящие вред нравственным устоям общества и основам правопорядка.

Недопустимость подобного рода «защитных» средств очевидна, так как они направлены не только на охрану имущества, но и на причине- ние вреда лицу, которое может вступить в контакт с такого рода соо- ружениями даже по неосторожности. Из этого следует, что управомо- ченный субъект вправе использовать лишь такие меры самозащиты, которые не ущемляют прав и законных интересов других лиц. Если же

использование недозволенных средств защиты причиняет вред другим лицам, то возникает предусмотренная законом обязанность по возме- щению причиненного вреда.

Вместе с тем в случаях, предусмотренных законом, причинение вреда правонарушителю или третьим лицам действиями управомочен- ного субъекта по защите своих прав и интересов признается правомер- ным. Речь идет о действиях, совершенных в состоянии необходимой обороны или в условиях крайней необходимости.

Одним из способов самозащиты гражданских прав является необ- ходимая оборона. Не подлежит возмещению вред, причиненный в со- стоянии необходимой обороны, если при этом не были нарушены ее пределы (ст. 1066 ГК РФ). Следовательно, необходимой обороной признаются такие меры защиты прав, которые причиняют вред их на- рушителю, но не влекут обязанности обороняющегося по его возме- щению, поскольку признаются правомерными (допустимыми).

Институт необходимой обороны является комплексным институ- том, регламентированным как гражданским, так и уголовным правом. Содержание необходимой обороны в гражданском праве несколь- ко шире, чем в уголовном. Если в уголовном праве под необходимой обороной понимаются действия, хотя и подпадающие под признаки состава преступления, но не признаваемые преступлением, то в граж- данском праве к необходимой обороне относятся также действия, ко- торые подпадают под понятие гражданского правонарушения, но не влекут за собой применения юридической ответственности.

Условия, при которых **действия** обороняющегося могут быть при- знаны **совершенными в состоянии необходимой обороны**, одинаковы как для уголовного, так и для гражданского права. Они относятся к на- падению и защите. Для признания действий обороняющегося совер- шенными в состоянии необходимой обороны, надо, чтобы нападе- ние было действительным (реальным), наличным и противоправным. Действительность (реальность) нападения означает, что нападение как таковое вообще имеет место. Оборона потому и называется обо- роной, что противодействует нападению, поэтому если нет посяга- тельства на чьи-либо права или интересы, то нет оснований говорить об обороне, а тем более о ее необходимости. Факт нападения означа- ет, что оно уже началось либо налицо его непосредственная угроза. Несколько сложнее вопрос о противоправности нападения. Ведь про- тивоправным считается поведение, нарушающее нормы права. Одна- ко не всякое противоправное поведение требует применения такого рода оборонительных мер. В уголовном праве необходимая оборона может иметь место только против такого правонарушения, которое за- коном рассматривается как преступное посягательство. Это же прави-

ло действует и применительно к необходимой обороне по гражданско- му праву. Она недопустима против правонарушений, не являющих- ся действиями уголовно наказуемого характера, хотя и подпадающих под признаки гражданского правонарушения. Необходимая оборона представляет собой прежде всего один из способов защиты прав и ин- тересов обороняющегося лица. Но оборона будет признана необхо- димой, если подобного рода действиями защищаются интересы госу- дарства и общества, права и законные интересы других лиц. При этом действия обороняющегося должны быть направлены именно против нападающего лица, но не против других лиц, например родственников или близких нападавшего.

Основным условием признания действий необходимой обороной является недопустимость превышения ее пределов. В соответствии с п. 2 ст. 14 ГК РФ способы самозащиты должны быть соразмерны на- рушению и не выходить за пределы действий, нужных для его пресе- чения. Превышение пределов необходимой обороны возможно в от- ношении выбора средств защиты, интенсивности обороны и ее сво- евременности. Превышением пределов необходимой обороны может быть явное несоответствие средств защиты характеру и опасности на- падения. Однако это несоответствие не следует понимать механиче- ски; следует учитывать степень и характер опасности, силы и возмож- ности обороняющегося, а также волнение, которое возникает у по- следнего в такой сложной обстановке.

Превышением пределов обороны может быть превышение интен- сивности защиты над интенсивностью нападения, например излиш- няя поспешность или чрезмерная активность в применении оборони- тельных средств, когда речь идет об угрозе нападения. Несвоевремен- ность использования оборонительных средств может быть связана не только с поспешностью, но и с их применением после того, как напа- дение закончилось и ничем не грозит обороняющемуся.

Правовыми последствиями действий в состоянии необходимой обороны с точки зрения гражданского права является то, что при- чиненный нападавшему вред не подлежит возмещению. Иначе этот вопрос решается при превышении пределов необходимой оборо- ны, поскольку речь идет уже о неправомерных действиях влекущих гражданско-правовую ответственность. Но и здесь учитывается пося- гательство потерпевшего на законные интересы оборонявшегося лица, хотя бы и превысившего пределы необходимой обороны. Одним из способов самозащиты гражданских прав являются действия управо- моченного лица в условиях крайней необходимости. Под **действиями, совершенными в состоянии крайней необходимости**, понимаются такие действия, которые предпринимаются лицом для устранения опасно-

сти, угрожающей самому причинителю вреда или другим лицам, если эта опасность при данных обстоятельствах не могла быть устранена иными средствами (ст. 1067 ГК РФ). Указанные действия допустимы, если причиненный вред менее значителен, чем вред предотвращен- ный. Как и при необходимой обороне, действия в условиях крайней необходимости могут предприниматься не только как средство само- защиты прав и интересов управомоченного лица и других лиц, но и как защита интересов государства и общества (п. 1 ст. 39 УК РФ).

В отличие от необходимой обороны при крайней необходимости опасность для управомоченного лица (либо государства, общества, третьих лиц) возникает не из-за действий тех лиц, которым причиня- ется вред, а вследствие стихийных бедствий, неисправности механиз- мов, особого состояния организма человека, например вследствие бо- лезни, и т.п. Она может возникнуть и в результате преступного по- ведения другого лица, например при причинении вреда имуществу граждан в ходе преследования преступника.

Особенность действий в состоянии крайней необходимости заклю- чается в том, что в таких условиях лицо вынуждено использовать сред- ства, связанные с причинением вреда. При этом в одних случаях при- чинение вреда может быть необходимой мерой предотвращения боль- шей опасности, а в других — вред может быть лишь сопутствующим явлением, которое может наступить или не наступить. Если при необ- ходимой обороне вред причиняется непосредственно нападающему, то действиями в условиях крайней необходимости вред причиняется третьему лицу. Тогда в силу ст. 1067 ГК РФ такой вред по общему пра- вилу подлежит возмещению причинившим его лицом. Но поскольку действие в условиях крайней необходимости рассматривается законом как правомерное, хотя и вредоносное, учитывая обстоятельства, при которых был причинен такой вред, суд может возложить обязанность его возмещения на третье лицо, в интересах которого действовал при- чинивший вред, либо освободить от возмещения вреда полностью или частично как третье лицо, так и причинившего вред. При применении мер самозащиты в условиях крайней необходимости лицо не должно превышать пределы крайней необходимости.

Сама закрепленная или санкционированная законом правоохра- нительная мера, посредством которой производится устранение нару- шения права и воздействие на правонарушителя, называется в науке гражданского права способом защиты гражданского права.

Перечень способов защиты гражданских прав содержится, как правило, в общей части гражданского законодательства. В статье 12 ГК РФ закреплено, что защита гражданских прав осуществляется путем:

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

Содержание каждого из указанных способов защиты и порядок его применения конкретизируются в нормах общей части гражданского законодательства (ст. 13–16 ГК РФ), в нормах, относящихся к инсти- тутам сделок, права собственности, обязательственного права.

Порядок и пределы применения конкретного способа защиты гражданского права зависят от содержания защищаемого субъектив- ного права и характера его нарушения. Этому правилу противоречит то обстоятельство, что в гражданском праве нередки случаи, когда од- новременно применяются несколько разных способов защиты граж- данских прав. Так, например, реституция может применяться одно- временно с механизмом обязательства из неосновательного обогаще- ния; удержание вещи, выступающее мерой оперативного воздействия, может иметь место одновременно с гражданско-правовой ответствен- ностью лица, нарушающего право лица, удерживающего вещь, и т.п. Несмотря на это, использование того или иного способа защиты граж- данских прав опирается на собственное основание. В первом примере применение реституции основывается на факте недействительности сделки, применение обязательств из неосновательного обогащения — на том, что какой-либо из участников такой сделки неосновательно приобрел чужое имущество.

Каждый способ защиты гражданского права может применяться в определенном процессуальном или процедурном порядке. Этот по- рядок именуется формой защиты гражданского права. В науке граж- данского права различают юрисдикционную и неюрисдикционную

форму защиты прав. *Юрисдикционная форма защиты* — это защита гражданских прав государственными или уполномоченными государ- ством органами. Данная форма защиты означает возможность защи- ты гражданских прав в судебном или административном порядке. Су- дебная форма защиты гражданских прав наиболее полно соответст- вует принципу равенства участников гражданских правоотношении. В пункте 1 ст. 11 ГК РФ говорится, что защиту нарушенных или оспо- ренных гражданских прав осуществляет в соответствии с подведом- ственностью дел, установленной процессуальным законодательством, суд, арбитражный суд или третейский суд.

Защита гражданских прав в административном порядке путем обращения к вышестоящему органу или должностному лицу нети- пична для гражданского права, поэтому в п. 2 ст. 11 ГК РФ ука- зано, что защита гражданских прав в административном порядке осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законом. В ка- честве примера законодательного разрешения защиты граждан- ского права в административном порядке можно привести правила о рассмотрении споров об отказе выдачи патентов Апелляционной палатой Государственного патентного ведомства РФ. В отдельных случаях закон для практического разграничения форм защиты пре- дусматривает альтернативную возможность защиты гражданского права как в административном, так и в судебном порядке по выбо- ру управомоченного лица. Законом может быть предусмотрена си- туация, когда защита гражданского права в административном по- рядке является обязательным предварительным условием для обра- щения в суд. В таком порядке, например, рассматриваются споры, связанные с отказом в предоставлении либо с изъятием земельных участков. Следует иметь в виду, что решение, принятое в админи- стративном порядке, в любом случае может быть обжаловано в суде (п. 1 ст. 11 ГК РФ).

*Неюрисдикционная форма защиты* гражданского права — защита

гражданского права самостоятельными действиями управомоченно- го лица без обращения к государственным и иным уполномоченным органам. Такая форма защиты имеет место при самозащите граждан- ских прав и при применении управомоченным лицом мер оператив- ного воздействия.

### Контрольные вопросы

1. Что такое имущественные отношения?
2. Каковы особенности гражданского правового метода регулирова- ния?
3. В чем заключаются принципы гражданского права?
4. Что является источниками гражданского права?
5. Каково действие гражданского законодательства по времени? В пространстве? По кругу лиц?
6. Какие классификации юридических лиц вы знаете?
7. Что является объектом гражданских прав?
8. Что в гражданском праве называется сделкой?
9. Какие виды сделок вы знаете?
10. Что является основанием приобретения права собственности?
11. Что является основанием прекращения права собственности?
12. Что такое обязательство в гражданском праве?
13. Каковы правила исполнения обязательства?
14. Что такое договор в гражданском праве?
15. Каков порядок заключения договора?
16. Что является основанием прекращения договора?
17. Что такое самозащита гражданских прав?
18. Какие способы защиты гражданских прав вам известны?

# ГЛАВА 8 ГРАЖДАНСКОЕ ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ

Глава 8. Гражданское процессуальное право 147

ПРАВО

## Понятие, предмет и метод гражданского процессуального права

Судебная власть в Российской Федерации осуществляется посредст- вом конституционного, гражданского, административного и уголов- ного судопроизводства (ст. 118 Конституции РФ).

Правосудие в Российской Федерации осуществляется только су- дами, учрежденными в соответствии с Конституцией РФ и Федераль- ным конституционным законом от 31.12.1996 № 1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации».

Судебную систему Российской Федерации образуют три ветви су- дов: 1) Конституционный Суд РФ и конституционные уставные суды;

1. суды общей юрисдикции; 3) арбитражные суды.

К *судам общей юрисдикции* относятся: Верховный Суд РФ, верхов- ные суды республик, краевые и областные суды, суды городов феде- рального значения, суды автономной области и автономных округов, районные суды, военные и специализированные суды, составляю- щие систему федеральных судов общей юрисдикции, а также миро- вые судьи, являющиеся судьями общей юрисдикции субъектов Рос- сийской Федерации.

К *арбитражным судам* относятся: Высший Арбитражный Суд РФ,

федеральные арбитражные суды округов (арбитражные кассационные

суды), арбитражные апелляционные суды, арбитражные суды субъек- тов Российской Федерации, составляющие систему федеральных ар- битражных судов.

Путем гражданского судопроизводства осуществляется рассмотре- ние и разрешение судами общей юрисдикции и арбитражными суда- ми споров и других дел в целях защиты нарушенных или оспаривае- мых прав, свобод и законных интересов граждан, организаций, прав и интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федера- ции, муниципальных образований и других лиц, являющихся субъек- тами гражданских и иных правоотношений.

**Гражданское процессуальное право** — это система юридических норм, регулирующих деятельность судов общей юрисдикции и дру- гих заинтересованных субъектов, связанную с осуществлением пра- восудия по делам, отнесенным к ведению судов общей юрисдик- ции.

*Предметом* гражданского процессуального права являются процес-

суальные правоотношения суда и иных участников судопроизводства, складывающиеся в процессе рассмотрения и разрешения конкретного гражданского дела.

Под **гражданскими делами** понимаются споры, возникающие из гражданских, семейных, трудовых, жилищных, земельных, экологи- ческих и иных правоотношений, и другие дела с участием граждан, организаций, органов государственной власти, органов местного са- моуправления о защите нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов.

*Объектом* гражданского процессуального права является граждан-

ский процесс, представляющий собой порядок рассмотрения и разре- шения гражданских дел судами общей юрисдикции.

*Задачами* гражданского судопроизводства в судах общей юрисдик-

ции, согласно ст. 2 Гражданского процессуального кодекса РФ (да- лее — ГПК РФ), являются правильное и своевременное рассмотрение и разрешение гражданских дел.

*Целью* гражданского судопроизводства в судах общей юрисдикции

является защита нарушенных или оспариваемых прав, свобод и закон- ных интересов граждан, организаций, прав и интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных обра- зований, других лиц, являющихся субъектами гражданских, трудовых или иных правоотношений. Гражданское судопроизводство должно способствовать укреплению законности и правопорядка, предупре- ждению правонарушений, формированию уважительного отношения к закону и суду (ст. 2 ГПК РФ).

Отличительным признаком той или иной отрасли права является метод правового регулирования. Традиционно в теории права выде- ляют два — императивный и диспозитивный.

В гражданском процессуальном праве наблюдается сочетание этих методов с преобладанием диспозитивных начал. В силу этого метод гражданского процессуального права получил наименование **императивно-диспозитивного**.

Одновременное сочетание императивных и диспозитивных, пуб- лично-правовых и частноправовых начал объясняется правовой при- родой гражданского процессуального права, а именно тем, что он служит формой принудительного осуществления субъективных прав в основном тех отраслей права (прежде всего частного права), которые строятся на равенстве, диспозитивности их субъектов.

*Императивные* начала метода гражданского процессуального права

проявляются в следующем.

* 1. Процессуальные нормы обеспечивают главенствующее положе- ние суда как органа судебной власти.
  2. В качестве основных юридических фактов выступают властные процессуальные действия суда.
  3. Суду обеспечено право контроля отдельных действий сторон, а также предоставлены права по общему руководству процессом.
  4. Участники пользуются только теми правами, которые преду- смотрены законом.
  5. Гражданский процесс основывается на строго определенном процессуальном порядке осуществления правосудия — гражданской процессуальной форме.

*Диспозитивные* начала метода гражданского процессуального права

проявляются в следующем.

1. Инициатива возникновения процесса принадлежит заинтересо- ванным лицам, а не суду. Суд по своей инициативе не возбуждает су- допроизводство.
2. Пределы рассмотрения спора определяются заинтересованны- ми лицами.
3. Обжалование судебных актов также зависит от волеизъявления заинтересованных лиц.
4. Применяется принцип равенства сторон процесса в тех возмож- ностях, которые предоставлены им для защиты своих прав и интере- сов.
5. Участникам процессуального права предоставляется свобода пользования этими правами — осуществлять либо не осуществлять свои права.

## Источники гражданского процессуального права

Под **источником права** понимается форма выражения вовне государ- ственной воли, направленной на регулирование определенных отно- шений.

Перечень источников гражданского процесса имеет нормативное закрепление в ст. 1 ГПК РФ. Исходя из положения настоящей статьи, иерархия источников гражданского процесса выглядит следующим образом:

* + - Конституция РФ, федеральные конституционные законы;
    - международное право (международный договор);
    - Гражданский процессуальный кодекс РФ и иные федеральные законы;
    - аналогия права и аналогия закона.

Положения ст. 1 ГПК РФ допускают определение порядка граж- данского судопроизводства нормативными правовыми актами не ниже уровня федерального закона. Гражданское судопроизводство ведется в соответствии с федеральными законами, действующими во время рассмотрения и разрешения гражданского дела, совершения отдель- ных процессуальных действий или исполнения судебных постановле- ний (судебных приказов, решений суда, определений суда), постанов- лений других органов (ч. 3 ст. 1 ГПК РФ). Подзаконные нормативные правовые акты не имеют юридической силы.

Главенствующим источником гражданского процессуального пра- ва является Конституция РФ, которая, как сказано в ее ч. 1 ст. 15, имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории России. Значение Конституции РФ для гражданского процесса состоит в следующем.

1. Пункт «о» ст. 71 Конституции РФ дает официальное наимено- вание отрасли, закрепляя, что в ведении Российской Федерации на- ходится гражданско-процессуальное и арбитражно-процессуальное законодательство. В части 2 ст. 118 Конституции РФ установлено, что судебная власть осуществляется посредством конституционного, гражданского, административного, уголовного судопроизводства.
2. Конституция РФ устанавливает уровень правового регулирова- ния гражданского процессуального права. Так, согласно п. «о» ст. 71 Конституции РФ, гражданско-процессуальное и арбитражное законо- дательство находится в исключительном ведении Российской Феде- рации. Это означает, что субъекты Российской Федерации не вправе принимать, а суды — в случае принятия — применять законы, регули- рующие порядок судопроизводства в судах общей юрисдикции (в том

числе и у мировых судей, несмотря на то что они являются судьями субъектов Российской Федерации).

1. Конституция РФ содержит положения, которые определяют ха- рактер деятельности суда и его задачи в целом. Это положение о том, что Российская Федерация есть правовое государство (ст. 1), что чело- век, его права и свободы являются высшей ценностью, а признание, соблюдение и защита прав человека и гражданина — обязанность го- сударства (ст. 2). Статья 18 Конституции РФ провозглашает, что права и свободы человека и гражданина являются непосредственно действу- ющими. Они определяют смысл, содержание и применение законов, деятельность законодательной и исполнительной власти, местно- го самоуправления и обеспечиваются правосудием. И, наконец, ст. 2 ГПК РФ целью гражданского судопроизводства установила защи- ту нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интере- сов граждан, организаций, прав и интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, дру- гих лиц, являющихся субъектами гражданских, трудовых и иных пра- воотношений.
2. Конституция РФ содержит положения, являющиеся нормами гражданского процессуального права (положения-нормы): каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод, решения и действия (или бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц мо- гут быть обжалованы в суд (ч. 1, 2 ст. 46); никто не может быть лишен права на рассмотрение его дела в том суде или тем судьей, к подсуд- ности которых оно отнесено законом (ч. 1 ст. 47); при осуществлении правосудия не допускается использование доказательств, полученных с нарушением закона (ч. 2 ст. 50); никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг ко- торых определяется федеральным законом (ч. 1 ст. 51), и др.
3. В Конституции РФ содержатся положения, определяю- щие конституционные принципы судопроизводства (положения- принципы): равенства всех перед законом и судом (ст. 19), осущест- вления правосудия только судом (ст. 118), независимости судей и подчинения их только Конституции РФ и федеральному закону (ст. 120), гласности, состязательности и процессуального равнопра- вия сторон (ст. 123) и др.

Важное значение имеет Закон «О судебной системе Российской Федерации». Он определяет структуру судебной системы, основы ста- туса судей и основные принципы судопроизводства.

Аналогично ст. 15 Конституции РФ в ГПК РФ устанавливается при- мат норм международного права над национальными. Если междуна-

родным договором Российской Федерации установлены иные правила гражданского судопроизводства, чем те, которые предусмотрены зако- ном, применяются правила международного договора. Среди основ- ных международных договоров, действующих в сфере гражданского судопроизводства, можно назвать: Соглашение стран СНГ «О поряд- ке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности» (Киев, 20 марта 1992 г.), Конвенцию о правовой помо- щи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (Минск, 22 января 1993 г.), Конвенцию по вопросам граждан- ского процесса (Гаага, 1 марта 1954 г.) и др.

Основным источником гражданского процессуального права яв- ляется ГПК РФ, утвержденный Федеральным законом от 14.11.2002

№ 138-ФЗ и вступивший в силу с 1 февраля 2003 г.

Наряду с ГПК РФ порядок гражданского судопроизводства в судах общей юрисдикции регламентируется также иными федеральными за- конами. Среди них можно выделить ГК РФ (ст. 9, 162, 812, 401, 415

и др.); Семейный кодекс РФ (далее — СК РФ) (ст. 7, 8, 11, 28, 49, 52,

70, 72, 73, 76, 78, 106, 108, 125 и др.); Трудовой кодекс (далее — ТК РФ)

(ст. 382, 383, 390–394, 397 и др.); Налоговый кодекс РФ (глава 25.3). Нормы материального права, содержащиеся в названных нормативно- правовых актах, являются специальными по отношению к ГПК РФ, но должны соответствовать ГПК РФ и Закону «О судебной системе Российской Федерации».

Законодатель также особо указывает, что гражданское судопроиз- водство у мировых судей регулируется также Федеральным законом от 17.12.1998 № 188-ФЗ «О мировых судьях в Российской Федерации», который определяет компетенцию мировых судей, порядок образова- ния судебных участков и иные вопросы.

Аналогия закона и аналогия права являются специфическим источ- ником гражданского процессуального права. Следует обратить внима- ние, что его применение в арбитражном процессе не предусмотрено.

Среди ученых и практиков уже длительное время ведется дискуссия по поводу необходимости признания судебной практики источником гражданского процессуального права.

Упоминание о судебной практике имеется в ГПК РФ (ч. 2 ст. 378):

«В надзорной жалобе или представлении прокурора на вынесенное в надзорном порядке определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации или Военной коллегии Верховного Суда Российской Федерации должно быть указано, в чем состоит нарушение единства судебной практики, и должны быть при- ведены соответствующие обоснования этого нарушения».

Единство судебной практики в Российской Федерации обеспечи- вается Верховным Судом РФ (ст. 126 Конституции РФ). Разъяснения Верховного Суда РФ по вопросам судебной практики не относятся к источникам гражданского процессуального права в строгом смысле, однако они обязательны для применения всеми судами на территории Российской Федерации.

## Понятие, особенности и структура

гражданского процессуального правоотношения

*Предметом* гражданского процессуального права, как уже было ука- зано, являются процессуальные правоотношения суда и иных участ- ников судопроизводства, складывающиеся в процессе рассмотре- ния и разрешения конкретного гражданского дела. Они развиваются в процессе рассмотрения и разрешения споров в суде первой инстан- ции, обжалования судебных постановлений в кассационном и апел- ляционном порядке и в порядке надзора, пересмотра дел по вновь от- крывшимся обстоятельствам, исполнения судебных постановлений, т.е. на всех стадиях гражданского процесса.

Гражданским процессуальным правоотношениям присущи следу- ющие особенности:

* + - процессуальные правоотношения — высшая форма проявления конфликта; гражданский процесс возникает, если конфликту- ющие лица не достигли никакой договоренности относительно возможности ликвидировать конфликт путем переговоров;
    - конфликт приобретает публичный характер, открытый, состя- зательный; суд в этом процессе выполняет властные полномо- чия по отношению к сторонам, отношения между которыми те- перь определяются нормами процессуального права;
    - существует прямая регламентация нормами гражданского про- цессуального законодательства;
    - присутствует особый субъектный состав;
    - есть единство процессуальных отношений, которое заключает- ся в наличии единого объекта и цели; процессуальные правоот- ношения имеют один общий объект — спор, находящийся на рассмотрении суда. Единство объекта предопределяет и един- ство цели, которая заключается в правильном, своевременном и справедливом разрешении дела.

*Структура* гражданского процессуального правоотношения, как

и любого другого отношения, урегулированного нормами права, пред-

ставляет собой единство трех элементов: субъекта, объекта и содержа- ния.

Все *субъекты* процесса принято классифицировать на определен-

ные группы в зависимости от отношения к делу, находящемуся на рас- смотрении, и тех процессуальных статусов, которыми они наделены в соответствии с законом.

Традиционно выделяют три группы субъектов.

1. *Суд*, рассматривающий и разрешающий дело. Правовое поло- жение суда определяется тем, что он руководит ходом процесса и на- правляет действия лиц, участвующих в деле, гарантирует выполнение и осуществление ими их процессуальных прав и обязанностей, выно- сит судебные постановления, разрешает материально-правовой спор по существу, а следовательно, осуществляет защиту нарушенного или оспоренного права истца или ответчика. Он должен содействовать наиболее полной реализации прав всех участников гражданского про- цесса.

Правовое положение судей закреплено Законом «О статусе судей в Российской Федерации», а также ст. 1 Закона «О судебной системе Российской Федерации». В этой статье говорится, что судебная власть в Российской Федерации осуществляется только судами в лице судей. Никакие другие органы и лица не вправе принимать на себя осущест- вление правосудия.

1. *Лица, участвующие в деле*: стороны, третьи лица, прокурор, лица,

обращающиеся в суд за защитой прав, свобод и законных интере- сов других лиц или вступающие в процесс в целях дачи заключения по основаниям, предусмотренным ст. 4, 46, 47 ГПК РФ, заявители и другие заинтересованные лица по делам особого производства и по делам, возникающим из публичных правоотношений (ст. 34 ГПК РФ). Это основные участники гражданского процесса. Процессуальная деятельность лиц, участвующих в деле, активно влияет на весь ход процесса, от их действий зависит движение процесса, переход его из одной стадии в другую, все они заинтересованы в исходе дела. Непра- вильное определение состава лиц, участвующих в деле, влечет отмену решения по делу.

1. *Участники, содействующие осуществлению правосудия*. Это свиде-

тели, эксперты, специалисты, переводчики, представители, секретарь судебного заседания и др.

Объектом гражданских процессуальных отношений является то, на что направлено это правоотношение.

Следует различать общий объект процессуальных отношений по каждому конкретному гражданскому делу и специальные объекты каждого правоотношения, взятого в отдельности.

Общим объектом служит спор о праве между участниками материально-правового отношения, который необходимо разрешить суду. Специальный объект — это те «блага», на достижение кото- рых направлено правоотношение между судом и иными участниками процесса. Так, каждое отдельное правоотношение, а также их груп- пы (суд — стороны, суд — судебные представители, суд — свидетели) имеют свой специальный объект. Например, специальным объектом процессуальных отношений между судом и судебным представителем являются права и охраняемые законом интересы представляемого, ко- торые призван защищать представитель. Объектом отношений между судом и свидетелем будет информация о фактах, имеющих существен- ное значение.

Вопрос о содержании гражданских процессуальных правоотноше- ний — один из сложных вопросов теории гражданского процессуаль- ного права.

В науке гражданского процессуального права нет единого мнения относительно содержания гражданского процессуального правоотно- шения. Традиционной является точка зрения, согласно которой со- держанием процессуальных отношений являются права и обязанно- сти суда и других участников процесса.

## Стадии гражданского процесса

Само наименование **гражданский процесс** подразумевает движение гражданского дела от одной стадии к другой, направленное на дости- жение конечной цели — восстановление права или защиты охраняе- мого законом интереса.

Процессуальные действия, совершаемые участниками граждан- ского процесса в зависимости от процессуальной цели их совершения и их содержания, образуют стадии гражданского процесса.

Стадии гражданского судопроизводства развиваются в определен- ной последовательности. Когда достигаются цели одной стадии, соз- даются условия для перехода в другую стадию. Выделяют следующие стадии гражданского процесса:

1. **Возбуждение гражданского дела.** Суд возбуждает гражданское дело по заявлению лица, обратившегося за защитой своих прав, сво- бод и законных интересов (ч. 1 ст. 4 ГПК РФ). В определенных процес- суальным законом случаях гражданское дело может быть возбужден- но по заявлению лица, выступающего от своего имени в защиту прав, свобод и законных интересов другого лица, неопределенного круга

лиц или в защиту интересов Российской Федерации, муниципальных образований (ч. 2 ст. 4 ГПК РФ).

Судья в течение пяти дней со дня поступления искового заявле- ния в суд обязан рассмотреть вопрос о его принятии к производству суда. О принятии заявления к производству суда судья выносит опре- деление, на основании которого возбуждается гражданское дело в суде первой инстанции (ст. 133 ГПК РФ).

1. **Подготовка дела к судебному разбирательству** (глава 14 ГПК РФ). Подготовка дела к судебному разбирательству является самостоятель- ной стадией гражданского процесса. Судья вправе приступить к под- готовке дела к судебному разбирательству только после возбуждения гражданского дела в суде и вынесения определения о принятии заяв- ления к производству.

Подготовка дела как стадия процесса начинается с момента выне- сения судьей определения о назначении подготовки дела к судебному разбирательству (ч. 1 ст. 147 ГПК РФ). Данная стадия процесса явля- ется обязательной по каждому гражданскому делу. Качество проведе- ния подготовки дела к судебному разбирательству имеет определяю- щее значение для правильного и своевременного рассмотрения дела судом.

Задачами подготовки дела к судебному разбирательству являются: уточнение фактических обстоятельств, имеющих значение для пра- вильного разрешения дела; определение закона, которым следует ру- ководствоваться при разрешении дела, и установление правоотноше- ний сторон; разрешение вопроса о составе лиц, участвующих в деле, и других участников процесса; представление необходимых доказа- тельств сторонами, другими лицами, участвующими в деле; примире- ние сторон (ст. 148 ГПК РФ).

Цель подготовки дела к судебному разбирательству — обеспечение правильного и своевременного рассмотрения разрешения граждан- ского дела.

Стадия подготовки завершается вынесением определения о на- значении дела к разбирательству в судебном заседании (ст. 153 ГПК РФ).

1. **Судебное разбирательство** (глава 15 ГПК РФ). Это центральная стадия гражданского процесса. Судебное разбирательство предназна- чено для рассмотрения и разрешения гражданского дела по существу. Рассматривая дело, суд первой инстанции должен четко уяснить суть требований истца и возражений ответчика, непосредственно иссле- довать доказательства, установить фактические обстоятельства дела, выяснить права и обязанности сторон, охраняемые законом интересы заявителей. Стадия судебного разбирательства завершается, как пра-

вило, вынесением решения от имени Российской Федерации. Однако в некоторых случаях дело заканчивается без вынесения судебного ре- шения (главы 18, 19 ГПК РФ).

Возбуждение гражданского дела, подготовка дела к судебному разбирательству и судебное разбирательство образуют производство в суде первой инстанции.

1. **Апелляционное производство и производство в суде кассационной инстанции** (главы 39, 40 ГПК РФ). В рамках апелляционного и касса- ционного производства осуществляется обжалование не вступивших в законную силу решений и определений, принятых судом первой ин- станции.

Особенность заключается в том, что в рамках апелляционного про- изводства происходит обжалование не вступивших в законную силу решений и определений, принятых мировыми судьями. А в рамках кассационного производства обжалуются не вступившие в законную силу решения и определения, принятые иными судами системы судов общей юрисдикции.

Суд апелляционной инстанции осуществляет вторичное рассмо- трение дела по существу (пересмотр дела) по правилам производства в суде первой инстанции (ч. 2 ст. 327 ГПК РФ). Суд вправе устанав- ливать новые факты и исследовать новые доказательства (ч. 3 ст. 327 ГПК РФ).

Деятельность суда кассационной инстанции сводится к проверке законности и обоснованности решения суда первой инстанции (ст. 347 ГПК РФ). Закон предусматривает осуществление проверки судом кас- сационной инстанции путем вторичного рассмотрения дела по суще- ству в случае оценки дополнительно представленных доказательств, но, согласно ст. 347, 358, 361 ГПК РФ, такая проверочная деятельность носит исключительный характер.

1. **Производство в суде надзорной инстанции** (глава 41 ГПК РФ). В рамках данной стадии проверяется законность вступивших в закон- ную силу судебных постановлений (ч. 1 ст. 376 ГПК РФ). Право обра- щения в суд надзорной инстанции принадлежит лицам, участвующим в деле, и другим, если их права нарушены судебными постановления- ми. Судебные постановления могут быть обжалованы в суде надзор- ной инстанции в течение шести месяцев со дня их вступления в закон- ную силу при условии, что указанными лицами были исчерпаны иные установленные ГПК РФ способы обжалования судебного постановле- ния до дня его вступления в законную силу (ч. 2 ст. 376 ГПК РФ).
2. **Пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам решений, опре- делений и постановлений суда, вступивших в законную силу** (глава 42 ГПК РФ). Целью данной стадии является проверка законности и обо-

снованности судебных постановлений, вступивших в законную силу. В отличие от пересмотра гражданских дел в порядке надзора пере- смотр по вновь открывшимся обстоятельствам осуществляется тем же судом, который ранее вынес соответствующее решение (определение). Еще одной особенностью является то, что в данной стадии судебное постановление подлежит проверке не с позиции его соответствия тре- бованиям закона, а в связи с появлением вновь открывшихся обстоя- тельств. Перечень таких обстоятельств исчерпывающим образом за- креплен в ч. 2 ст. 392 ГПК РФ.

1. **Исполнительное производство** (раздел VII ГПК РФ). Стадия ис- полнения судебных актов направлена на практическую реализацию вынесенных судом решений, определений, постановлений в действи- ях обязанных субъектов.

Прохождение дела по всем стадиям процесса не является обяза- тельным, а определяется в конечном счете заинтересованными лица- ми — участниками производства по данному делу.

## Виды гражданского судопроизводства

**Вид гражданского судопроизводства** есть определяемый характером и спецификой подлежащего защите материального права или охраня- емого законом интереса процессуальный порядок возбуждения, рас- смотрения, разрешения определенных групп гражданских дел.

Гражданский процессуальный кодекс РФ предусматривает дела ис- кового и неисковых производств.

**Исковое производство** (глава 12) — основной вид гражданского су- допроизводства. В его порядке рассматриваются дела с участием граж- дан, организаций, органов государственной власти, органов местного самоуправления о защите нарушенных или оспариваемых прав, сво- бод и законных интересов, по спорам, возникающим из гражданских, семейных, трудовых, жилищных, земельных, экологических и иных правоотношений. Его отличительной особенностью является наличие спора о праве, который находится на рассмотрении суда. Стороны ис- кового производства именуются *истец* и *ответчик*. Правила искового производства применяются при рассмотрении дел неисковых произ- водств, но с некоторыми изъятиями и дополнениями, установленны- ми специальными нормами для неисковых дел.

К **неисковым видам** судопроизводства ГПК РФ относит: приказное производство (глава 11), производство по делам, возникающим из пу- бличных правоотношений (главы 23–26), особое производство (гла- ва 27–38), производство по делам с участием иностранных лиц (главы

43–45), производство по делам об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное испол- нение решений третейских судов (главы 46–47).

Перечень требований, которые могут рассматриваться в поряд- ке приказного производства, исчерпывающим образом определен в ст. 122 ГПК РФ и расширительному толкованию не подлежит. Так, судебный приказ выдается, если:

* + - требование основано на нотариально удостоверенной сделке;
    - требование основано на сделке, совершенной в простой письменной форме;
    - требование основано на совершенном нотариусом протесте век- селя в неплатеже, неакцепте и недатировании акцепта;
    - заявлено требование о взыскании алиментов на несовершенно- летних детей, не связанное с установлением отцовства, оспари- ванием отцовства (материнства) или необходимостью привле- чения других заинтересованных лиц;
    - заявлено требование о взыскании с граждан недоимок по нало- гам, сборам и другим обязательным платежам;
    - заявлено требование о взыскании начисленной, но не выпла- ченной работнику заработной платы;
    - заявлено органом внутренних дел требование о взыскании расходов, произведенных в связи с розыском ответчика, или должника, или ребенка, отобранного у должника по решению суда.

Презюмируется, что требования, заявляемые в порядке приказного производства, носят бесспорный характер, основаны на письменных доказательствах, поэтому приказное производство считается упрощен- ной возможностью принудительного исполнения обязательства в со- кращенные по сравнению с исковым производством сроки. Но это не означает, что юридические отношения, лежащие в их основе, не нуж- даются в тщательной проверке. Участники приказного производства именуются *взыскатель* и *должник*. Судебный приказ выносится без су- дебного разбирательства и вызова сторон для заслушивания их объяс- нений (ч. 2 ст. 126 ГПК РФ). Особенностью судебного приказа явля- ется то, что он имеет силу исполнительного листа.

В порядке производства по **делам**, **возникающим из публичных пра- воотношений**, рассматриваются дела по заявлениям граждан, органи- заций, прокурора об оспаривании нормативных правовых актов пол- ностью или в части, если рассмотрение этих заявлений не отнесено федеральным законом к компетенции иных судов; по заявлениям об оспаривании решений и действий (бездействия) органов государст- венной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц,

государственных и муниципальных служащих; по заявлениям о за- щите избирательных прав или права на участие в референдуме граж- дан Российской Федерации; иные дела, возникающие из публичных правоотношений и отнесенные федеральным законом к ведению суда (ст. 245 ГПК РФ).

Предметом судебного рассмотрения являются публично-правовые отношения, которым присущ императивный, властный характер, уча- стие государства в лице его различных органов и должностных лиц. Стороны называются *заявителями* и *заинтересованными лицами* (ст. 34 ГПК РФ).

В силу специфики публично-правовых отношений здесь не ис- пользуется ряд таких институтов искового производства, как заклю- чение мирового соглашения, данные дела не могут быть переданы на разрешение третейского суда, по ним не применяются правила дого- ворной подсудности, ввиду отсутствия иска не может предъявляться встречный иск, а также совершаться такие процессуальные действия, как признание или отказ от иска. По делам из публичных правоотно- шений не применяются правила заочного производства.

В соответствии с ч. 1 ст. 262 ГПК РФ в порядке особого производ- ства суд рассматривает дела:

* + - об установлении фактов, имеющих юридическое значение;
    - усыновлении (удочерении) ребенка;
    - о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объ- явлении гражданина умершим;
    - об ограничении дееспособности гражданина, о признании граж- данина недееспособным, об ограничении или о лишении несо- вершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятель- но распоряжаться своими доходами;
    - об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипации);
    - о признании движимой вещи бесхозяйной и признании права муниципальной собственности на бесхозяйную недвижимую вещь;
    - восстановлении прав по утраченным ценным бумагам на предъ- явителя или ордерным ценным бумагам (вызывное производ- ство);
    - принудительной госпитализации гражданина в психиатриче- ский стационар и принудительном психиатрическом освиде- тельствовании;
    - внесении исправлений или изменений в записи актов граждан- ского состояния;
    - по заявлениям о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении;
    - заявлениям о восстановлении утраченного судебного производ- ства.

Федеральными законами к рассмотрению в порядке особого про- изводства могут быть отнесены и другие дела (ч. 2 ст. 262 ГПК РФ).

Особенностью **дел особого производства** является отсутствие материально-правового спора. В данном виде судопроизводства отсут- ствует истец и ответчик, есть *заявитель* и *заинтересованные лица* (ст. 34 ГПК РФ).

Отсутствие правового спора и сторон в особом производстве дела- ет невозможным использование таких институтов искового производ- ства, как предъявление встречного иска, замену сторон, заключение мирового соглашения, обращение в третейский суд и др.

Выделение в качестве отдельного вида гражданского судопроиз- водства производства по **делам с участием иностранных лиц** обуслов- лено особым субъектным составом участников процесса. Граждан- ское процессуальное законодательство Российской Федерации уста- навливает национальный правовой режим в области защиты прав и интересов иностранных граждан, организаций и лиц без граждан- ства. Национальный режим означает, что иностранным гражданам, предприятиям, организациям и лицам без гражданства предоставля- ется такой же режим, как и для физических и юридических лиц Рос- сийской Федерации, на них распространяются одинаковые процес- суальные права.

Дискуссионным в науке остается выделение в качестве самостоя- тельного вида гражданского судопроизводства производство по делам об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнитель- ных листов на принудительное исполнение решений третейских су- дов, а также производства, связанного с признанием и исполнением решений иностранных судов и иностранных третейских судов (арби- тражей) (глава 45 ГПК РФ). Спор связан с тем, что суд в этих случаях не рассматривает по существу гражданские дела. Однако представля- ется, что в современных условиях на суд возложены не только право- применительные функции, но и функции контроля за актами, прини- маемыми иными юрисдикционными органами.

## Подведомственность и подсудность

В Российской Федерации существуют различные формы защиты прав и законных интересов граждан и организаций.

Так, статьей 11 ГК РФ определено, что защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляют в соответствии с подве- домственностью дел, установленной процессуальным законодательст- вом, судом, арбитражным судом или третейским судом.

Защита гражданских прав в административном порядке возможна лишь в случаях, предусмотренных законом. Однако решение, приня- тое в данном порядке, может быть оспорено в суде.

Кроме форм защиты прав граждан и организаций, перечислен- ных в ст. 11 ГК РФ, существует нотариальная форма защиты и охра- ны бесспорных субъективных гражданских прав (глава III «Основ за- конодательства Российской Федерации о нотариате», утвержденных Верховным Судом РФ 11.02.1993 № 4462-1). Трудовые права работ- ников кроме суда могут защищаться комиссиями по трудовым спорам (ст. 381–397 ТК РФ).

Определению надлежащей формы защиты в каждом конкретном случае служит институт подведомственности, который решает вопрос об относимости споров о праве или иных дел к ведению различных государственных либо негосударственных органов, полномочных раз- решать эти споры и дела. Функционирование механизма подведом- ственности способствует обеспечению социально-правовой защи- щенности граждан.

Основным видом подведомственности является судебная подве- домственность, от правильности определения которой во многом за- висит реализация права на доступ к правосудию (ст. 46 Конститу- ции РФ).

Механизм судебной подведомственности позволяет установить суд, компетентный рассматривать и разрешать то или иное дело.

Выше было указано, что путем гражданского судопроизводства осуществляется рассмотрение и разрешение споров и других дел суда- ми общей юрисдикции и арбитражными судами. Следовательно, при- менительно к гражданскому судопроизводству, определяя подведом- ственность, мы решаем, в какой суд обращаться: суд общей юрисдик- ции или арбитражный.

Рассмотрению вопроса подведомственности посвящены ст. 22 ГПК РФ и ст. 27–33 Арбитражного процессуального кодек- са РФ (далее — АПК РФ).

Частью 3 ст. 22 ГПК РФ закреплено, что суды общей юрисдикции рассматривают и разрешают дела, за исключением экономических споров и других дел, отнесенных федеральным конституционным за- коном и федеральным законом к ведению арбитражных судов.

Согласно ч. 2 ст. 27 АПК РФ, арбитражные суды разрешают эконо- мические споры и рассматривают иные дела с участием организаций,

являющихся юридическими лицами, граждан, осуществляющих пред- принимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющих статус индивидуального предпринимателя, приобретен- ный в установленном законом порядке, а в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом и иными федеральными законами, с участием Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муници- пальных образований, государственных органов, органов местного са- моуправления, иных органов, должностных лиц, образований, не име- ющих статуса юридического лица, и граждан, не имеющих статуса ин- дивидуального предпринимателя.

Основным критерием разграничения круга дел, рассматриваемых судами общей юрисдикции и арбитражными судами, служит характер спора.

От подведомственности необходимо отличать подсудность. Институт подсудности в гражданском процессе служит определе-

нию того суда, системы судов общей юрисдикции, в которых подлежит рассмотрению конкретное гражданское дело.

Исходя из этого выделяют два вида подсудности: родовую и тер- риториальную. Правила *родовой подсудности* позволяют распределить дела, подведомственные судам общей юрисдикции, между их различ- ными звеньями для рассмотрения дела в суде первой инстанции.

В гражданском процессе все дела с точки зрения их родовой под- судности делятся на четыре типа: одни дела подсудны по первой ин- станции мировым судьям (ст. 23 ГПК РФ), другие — районным су- дам (ст. 24 ГПК РФ), третьи — судам субъектов Российской Феде- рации (ст. 26 ГПК РФ), четвертые — Верховному Суду РФ (ст. 27 ГПК РФ).

Нормы, устанавливающие территориальную (местную) подсуд- ность, позволяют распределять гражданские дела между однородны- ми судами одного и того же звена судебной системы. По общему пра- вилу иск предъявляется в суд общей юрисдикции по месту жительства ответчика или месту нахождения организации (ст. 28 ГПК РФ). Граж- данский процессуальный кодекс Российской Федерации предусмат- ривает и исключения из этого правила, утверждая, что истцу в опре- деленных законом случаях предоставляется возможность выбора суда, в который будет предъявлен иск (ст. 29); исключает возможность вы- бора истцом подсудности иной, чем та, которая установлена ГПК РФ для рассмотрения данной категории споров, а также изменения под- судности по соглашению сторон (ст. 30); устанавливает подсудность нескольких связанных между собой дел (ст. 31); предусматривает воз- можность изменения территориальной подсудности по соглашению сторон (ст. 32).

### Контрольные вопросы

1. Как соотносятся между собой категории: гражданское судопроиз- водство, гражданский процесс и гражданское дело?
2. Какие суды входят в систему судов общей юрисдикции?
3. Какие суды общей юрисдикции вправе рассматривать граждан- ские дела по первой инстанции?
4. В чем заключается специфика метода гражданского процессуаль- ного права?
5. Какие формы защиты гражданских прав вам известны?
6. Что такое вид гражданского судопроизводства?
7. Какие виды гражданского судопроизводства вы знаете?
8. Что является источниками гражданского процессуального права?
9. Чем подведомственность отличается от подсудности?
10. Какие виды подсудности вам известны?

ГЛАВА 9

Глава 9. Трудовое право 165

ТРУДОВОЕ ПРАВО

## Понятие, предмет, метод и система трудового права

**Трудовое право** — отрасль права, регулирующая труд наемных работ- ников. Нормы данного права регламентируют отношения работодате- ля и наемного работника, скрепленные договором.

Труд как процесс совершается между человеком и природой (ее материалами), представляя собой сознательную волевую деятельность людей, направленную на создание тех или иных материальных либо духовных ценностей. Нормы трудового права при этом регулируют не техническую сторону труда, а отношения между людьми в процессе труда — его общественные формы.

Индивидуальный предприниматель, являясь собственником средств производства и одновременно обладая рабочей силой, кото- рой распоряжается, трудится самостоятельно, индивидуально. Здесь нет места трудовым отношениям, отсутствует совместный (коллектив- ный) процесс труда. Иной характер имеет *наемный труд человека* (фи- зического лица), обладающего силой, но не владеющего средствами и орудиями производства. При наемном труде человек приобретает статус работника, вступая с работодателем (владельцем средств и ору- дий производства) в определенные общественные отношения, в кото- рых он (работник) противостоит собственнику или его представителю (руководителю, менеджеру и др.), являющемуся также организатором трудового процесса.

Общественные отношения, в которые работник вступает в связи с применением своих способностей к труду, а работодатель — в свя-

зи с использованием этих способностей, т.е. чужого труда, и являются

*общественно-трудовыми,* или проще — *трудовыми отношениями*.

Предметом трудового права являются трудовые отношения и иные, непосредственно связанные с ними отношения по поводу применения труда, осуществляемого в настоящее время, имевшего место в про- шлом либо предполагаемого в будущем.

Трудовые отношения, возникшие в связи с непосредственной дея- тельностью людей в процессе выполнения ими определенных трудо- вых функций, являются приоритетными, доминирующими. Иные об- щественные отношения, связанные с трудовыми, признаются *произ- водственными отношениями*.

Трудовые отношения регулируются на территории Российской Фе- дерации действующим законодательством о труде.

Кроме трудового права с применением труда связаны и другие от- расли права. Однако не следует смешивать данный вид права с граж- данским, административным, сельскохозяйственным и правом со- циального обеспечения.

Предмет трудового права указывает на род, вид общественных от- ношений, которые регулируются нормами трудового права. Метод трудового права отражает, как и какими правовыми приемами и сред- ствами производится регулирование трудовых отношений.

Исходя из общей теории права метод правового регулирования тру- довых отношений выражается в следующих признаках:

* + 1. в своеобразии оснований возникновения, изменения и прекра- щения трудовых правоотношений;
    2. юридически общем положении участников трудовых правоот- ношений;
    3. характере установления прав и обязанностей;
    4. способах защиты прав и средствах обеспечения обязанностей сторонами трудовых правоотношений.

*Первый признак* метода трудового права проявляется в договор-

ном возникновении трудовых правоотношений, в том числе в случаях и порядке, установленных законодательством или уставом организа- ции: избрания (выборов) на должность; избрания по конкурсу; судеб- ного решения о заключении трудового договора и др. (ст. 16 ТК РФ).

*Второй признак* метода трудового права проявляется в особенности

общего юридического положения субъектов трудовых правоотноше- ний — их равенстве при заключении трудового договора; в подчине- нии работников в процессе выполнения ими трудовых функций пра- вилам внутреннего трудового распорядка, с одной стороны, и в обе- спечении работодателем условий труда, предусмотренных трудовым

законодательством, коллективным договором, соглашением, трудо- вым договором — с другой (ст. 15 ТК РФ).

*Третий признак* метода трудового права характеризуется сочетани-

ем централизованного (общего и отраслевого) регулирования трудо- вых отношений с локальным регулированием при участии трудовых коллективов и профсоюзов в данном процессе. Централизованное ре- гулирование трудовых отношений выражается в издании государством законодательных актов и иных правовых норм в области труда. Сре- ди локальных нормативных актов о труде важнейшее место занимают коллективный договор, различные соглашения.

*Четвертый признак* метода трудового права связан со спецификой

защиты трудовых прав и обеспечения исполнения обязанностей. При нарушении трудовых прав работника со стороны работодателя воп- рос об их восстановлении решается специальным органом (комиссия по трудовым спорам), при участии профсоюзов или в судебном по- рядке. Надлежащее исполнение работниками трудовых обязанностей обеспечивается специфическими для трудового права средствами — мерами дисциплинарной и материальной ответственности.

**Трудовое право** представляет собой совокупность внутренне согла- сованных, взаимосвязанных правовых норм о труде (правовых ин- ститутов), образующих целостную систему. Трудовое право состоит из *Общей части,* определяющей общие вопросы трудовых отноше- ний, *Особенной части,* включающей в себя правовые нормы, регули- рующие отдельные стороны (элементы) трудовых отношений, и *Спе- циальной части,* содержащей общепризнанные принципы и нормы международно-правового регулирования в сфере трудовых отноше- ний.

Общая часть включает правовые нормы, определяющие:

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

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

К трудовым отношениям относятся следующие правовые институты:

* трудового договора;
* рабочего времени;
* времени отдыха;
* оплаты и нормирования труда;
* гарантий и компенсаций;
* охраны труда;
* особенности регулирования труда отдельных категорий работ- ников.

Иные отношения, непосредственно связанные с трудовыми, со- ставляют следующие правовые институты:

* трудоустройства и занятости у конкретного работодателя;
* трудового распорядка и дисциплины труда;
* профессиональной подготовки и повышения квалификации не- посредственно у работодателя;
* материальной ответственности сторон трудового договора;
* защиты трудовых прав работников.

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

Специальная часть системы трудового права включает принципы и нормы международного права и международные договоры, ратифи- цированные Российской Федерацией. Международные договоры сле- дует рассматривать как приоритетные перед внутренним трудовым за- конодательством в области трудовых отношений.

## Основные принципы трудового права

Принципами трудового права являются *исходные начала* и *основные по- ложения*, определяющие направления развития данной отрасли пра- ва, базирующиеся на общепризнанных нормах международного права, Конституции РФ и предусматривающие правила регулирования тру- довых и иных непосредственно связанных с ними отношений.

Основные принципы правового регулирования трудовых и иных непосредственно связанных с ними отношений приведены в ст. 2–4 ТК РФ. К ним относятся:

* свобода труда, включая право на труд, который каждый свобод- но выбирает или на который свободно соглашается, право рас- поряжаться своими способностями к труду, выбирать профес- сию и род деятельности;
* запрещение принудительного труда, т.е. выполнения работы под угрозой применения какого-либо наказания (насильствен- ного воздействия);
* запрещение дискриминации по признакам расовой, социаль- ной, национальной или религиозной принадлежности;
* обеспечение права каждого работника на справедливые условия труда, в том числе на условия труда, отвечающие требованиям безопасности и гигиены, права на отдых;
* равенство прав и возможностей работников;
* обеспечение права каждого работника на своевременную и в полном размере выплату справедливой заработной платы;
* обеспечение права работников и работодателей на объединение для защиты своих прав и интересов, включая право работников создавать профессиональные союзы и вступать в них;
* обеспечение права работников на участие в управлении органи- зацией в предусмотренных законом формах;
* сочетание государственного и договорного регулирования тру- довых отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений;
* социальное партнерство, включающее право на участие ра- ботников, работодателей, их объединений в договорном регу- лировании трудовых отношений и иных непосредственно свя- занных с ними отношений; обязательность возмещения вреда, причиненного работнику в связи с исполнением им трудовых обязанностей; установление государственных гарантий по обе- спечению прав работников и работодателей; осуществление го- сударственного надзора и контроля за их соблюдением; обеспе- чение права каждого на защиту государством его трудовых прав и свобод, в том числе в судебном порядке; обеспечение права на разрешение индивидуальных и коллективных трудовых споров, а также права на забастовку;
* обязанность сторон трудового договора соблюдать условия за- ключенного договора;
* обеспечение права представителей профсоюзных союзов осу- ществлять профсоюзный контроль соблюдения трудового за- конодательства и иных актов, содержащих нормы трудового права;
* обеспечение права на обязательное социальное страхование ра- ботников и ряд других.

## Источники трудового права

Под **источниками трудового права** следует понимать результаты право- творческой деятельности государственных органов, а также совмест- ного нормотворчества работников и работодателей (их представите- лей) в сфере применения труда работников.

Главное место среди источников трудового права занимает Кон- ституция РФ. В ней закреплены основные трудовые права, свободы и гарантии их обеспечения (ст. 19, 30, 32, 37, 39, 46).

Регулирование трудовых отношений и иных непосредственно свя- занных с ними отношений в соответствии с Конституцией РФ, феде- ральными конституционными законами осуществляется трудовым за- конодательством (включая законодательство об охране труда) и иными нормативными и правовыми актами, содержащими нормы трудового права, а именно:

* Трудовым кодексом РФ;
* федеральными законами;
* указами Президента РФ;
* постановлениями Правительства РФ и нормативными право- выми актами федеральных органов исполнительной власти;
* конституциями (уставами), законами и иными нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации;
* актами органов местного самоуправления и локальными норма- тивными актами, содержащими нормы трудового права.

Среди источников трудового права необходимо указать на нормы трудового права, принимаемые *Международной организацией труда (МОТ).* Международные договоры, ратифицированные Россией, сле- дует рассматривать как приоритетные. Еще не принятые рекоменда- ции МОТ следует принимать во внимание в правотворческой деятель- ности государственных органов Российской Федерации.

Основополагающим кодифицированным актом трудового законо- дательства Российской Федерации, регулирующим трудовые отноше- ния, является ТК РФ. Нормы трудового права, содержащиеся в иных законах, должны ему соответствовать.

Указы Президента РФ, содержащие нормы трудового права, не должны противоречить ТК РФ и иным федеральным законам.

Постановления правительства РФ, содержащие нормы трудового права, не должны противоречить ТК РФ, иным федеральным законам и указам Президента РФ.

Нормативные правовые акты федеральных органов исполнитель- ной власти, содержащие нормы трудового права, не должны противо- речить ТК РФ, иным федеральным законам, указам Президента РФ и постановлениям Правительства РФ.

Законы и иные нормативные правовые акты субъектов Российской Федерации, содержащие нормы трудового права, не должны противо- речить ТК РФ, иным федеральным законам, указам Президента РФ, постановлениям Правительства РФ и нормативным правовым актам федеральных органов исполнительной власти.

Акты органов местного самоуправления и локальные нормативные акты, содержащие нормы трудового права, не должны противоречить ТК РФ, иным федеральным законам, указам Президента РФ, поста- новлениям Правительства РФ нормативным правовым актам феде- ральных органов исполнительной власти, законам и иным норматив- ным правовым актам субъектов Российской Федерации.

В случае противоречий между ТК РФ и иными федеральными зако- нами, содержащими нормы трудового права, применяется ТК РФ.

Если вновь принятый федеральный закон противоречит ТК РФ, то он применяется при условии внесения соответствующих изменений и дополнений в ТК РФ.

## Трудовое правоотношение и система трудового права

Под **трудовым правоотношением** понимается возникновение на осно- вании трудового договора и регулируемое нормами трудового права трудовое отношение, по которому один субъект — работник — обязу- ется выполнять трудовую функцию с подчинением правилам внутрен- него трудового распорядка, а другой субъект — работодатель — обязан предоставлять работу, обеспечивать здоровые и безопасные условия труда и оплачивать труд работника в соответствии с его квалификаци- ей, сложностью работы, количеством и качеством труда.

В отличие от различных общественных отношений, регулируе- мых в процессе коллективного труда нормами морали, традициями и т.д., трудовые отношения представляют собой *юридические отноше- ния* по использованию труда граждан в качестве работника, которому противостоит работодатель.

Следующей особенностью трудового правоотношения является *сложный взаимосвязанный состав прав и обязанностей* его субъектов, когда обязанностям одного из них соответствуют права другого, и на- оборот.

Наконец, еще одной особенностью правоотношения является его *длящийся характер.* Выполнение, например, своей трудовой функции работником при соблюдении правил внутреннего трудового распоряд- ка по истечении определенного времени (две недели, один месяц) вы- зывает ответные действия работодателя — выплату соответствующей заработной платы.

К характерным признакам трудового правоотношения можно от- нести следующие:

* личный характер прав и обязанностей работника;
* обязанность работника выполнять определенную, заранее обу- словленную трудовую функцию (работу по определенной спе- циальности, квалификации или должности), отдельное кон- кретное задание к определенному сроку, что характерно для гражданско-правовых отношений;
* выполнение трудовой функции осуществляется в условиях ко- оперированного труда, что объясняет необходимость подчине- ния субъектов трудового правоотношения правилам внутренне- го трудового распорядка;
* возмездный характер трудового правоотношения, что проявля- ется в ответных действиях работодателя на выполнение рабо- ты — в выплате заработной платы;
* наличие права каждого из субъектов трудового правоотноше- ния на прекращение данного правоотношения при соблюдении установленного порядка.

Субъектом права вообще является лицо, признанное по закону

способным вступить в правоотношение и быть носителем прав и обя- занностей. Это признание связано с такими качествами, присущими лицу, как правоспособность и дееспособность.

Субъекты трудовых правоотношений — *работодатель* (физиче- ское или юридическое лицо — организация) и *работник* (физическое

лицо), являющиеся сторонами трудовых отношений на основании за- ключенного трудового договора.

Работником признается физическое лицо, вступившее доброволь- но в соответствии с действующим законодательством в трудовые от- ношения с работодателем.

Работодатель — это физическое либо юридическое лицо (органи- зация), вступившее в трудовые отношения с работником. В случаях, установленных федеральными законами, в качестве работодателя мо- жет выступать иной субъект, наделенный правом заключать трудовые договоры (например, филиал, представительство организации и др.).

Права и обязанности работодателя в трудовых отношениях осущест- вляются: физическим лицом, являющимся работодателем; органами управления юридического лица (организации) или уполномоченными ими лицами в порядке, установленном законами, иными норматив- ными правовыми актами, учредительными документами юридическо- го лица (организации) и локальными нормативными актами.

По обязательствам учреждений, финансируемых полностью или частично собственником (учредителем), вытекающим из трудовых от- ношений, дополнительную ответственность несет собственник (учре- дитель) в установленном законом порядке.

Основные права и обязанности работника и работодателя как субъ- ектов трудовых правоотношений изложены в параграфе 9.5.

Что касается участников иных отношений, непосредственно свя- занных с трудовыми, то ими могут являться (кроме работника и рабо- тодателя) профсоюзы, представительные органы работников, предста- вители работодателей, государственные инспекции труда и др.

## Основные права и обязанности работников и работодателей

В соответствии со ст. 21 ТК РФ **работник** *имеет право*:

* на заключение, изменение и расторжение трудового договора в порядке и на условиях, которые установлены ТК РФ, иными федеральными законами;
* предоставление ему работы, обусловленной трудовым до- говором;
* рабочее место, соответствующее государственным норматив- ным требованиям охраны труда и условиям, предусмотренным коллективным договором;
* своевременную и в полном объеме выплату заработной платы в соответствии со своей квалификацией, сложностью труда, ко- личеством и качеством выполненной работы;
* отдых, обеспечиваемый установлением нормальной продолжи- тельности рабочего времени, сокращенного рабочего времени для отдельных профессий и категорий работников, предостав- лением еженедельных выходных дней, нерабочих праздничных дней, оплачиваемых ежегодных отпусков;
* полную достоверную информацию об условиях труда и требова- ниях охраны труда на рабочем месте;
* профессиональную подготовку, переподготовку и повышение своей квалификации в порядке, установленном ТК РФ, иными федеральными законами;
* объединение, включая право на создание профессиональных союзов и вступление в них для защиты своих трудовых прав, свобод и законных интересов;
* участие в управлении организацией в предусмотренных ТК РФ, иными федеральными законами и коллективным договором формах;
* ведение коллективных переговоров и заключение коллективных договоров и соглашений через своих представителей, а также на

получение информации о выполнении коллективного догово- ра, соглашений;

* защиту своих трудовых прав, свобод и законных интересов все- ми не запрещенными законом способами;
* разрешение индивидуальных и коллективных трудовых споров, включая право на забастовку, в порядке, установленном ТК РФ, иными федеральными законами;
* возмещение вреда, причиненного ему в связи с исполнением тру- довых обязанностей, и компенсацию морального вреда в поряд- ке, установленном ТК РФ, иными федеральными законами;
* обязательное социальное страхование в случаях, предусмотрен- ных федеральными законами.

Работник *обязан*:

* добросовестно исполнять свои трудовые обязанности, возло- женные на него трудовым договором;
* соблюдать правила внутреннего трудового распорядка;
* соблюдать трудовую дисциплину;
* выполнять установленные нормы труда;
* соблюдать требования по охране труда и обеспечению безопас- ности труда;
* бережно относиться к имуществу работодателя (в том числе к имуществу третьих лиц, находящемуся у работодателя, если работодатель несет ответственность за сохранность этого иму- щества) и других работников;
* незамедлительно сообщить работодателю либо непосредствен- ному руководителю о возникновении ситуации, представляю- щей угрозу жизни и здоровью людей, сохранности имущества работодателя (в том числе имущества третьих лиц, находящего- ся у работодателя, если работодатель несет ответственность за сохранность этого имущества).

**Работодатель,** согласно ст. 22 ТК РФ, *имеет право*:

* заключать, изменять и расторгать трудовые договоры с работ- никами в порядке и на условиях, которые установлены ТК РФ, иными федеральными законами;
* поощрять работников за добросовестный эффективный труд;
* требовать от работников исполнения ими трудовых обязанно- стей и бережного отношения к имуществу работодателя и дру- гих работников, соблюдения правил внутреннего трудового рас- порядка организации;
* привлекать работников к дисциплинарной и материальной от- ветственности в порядке, установленном ТК РФ, иными феде- ральными законами;
* принимать локальные нормативные акты;
* создавать объединения работодателей в целях представитель- ства и защиты своих интересов и вступать в них.

Работодатель *обязан*:

* заключать, изменять и расторгать трудовые договоры с работ- никами в порядке и на условиях, которые установлены ТК РФ, иными федеральными законами;
* вести коллективные переговоры и заключать коллективные до- говоры;
* поощрять работников за добросовестный эффективный труд;
* требовать от работников исполнения ими трудовых обязанно- стей и бережного отношения к имуществу работодателя (в том числе к имуществу третьих лиц, находящемуся у работодателя, если работодатель несет ответственность за сохранность этого имущества) и других работников, соблюдения правил внутрен- него трудового распорядка;
* привлекать работников к дисциплинарной и материальной от- ветственности в порядке, установленном ТК РФ, иными феде- ральными законами;
* принимать локальные нормативные акты (за исключением ра- ботодателей — физических лиц, не являющихся индивидуаль- ными предпринимателями);
* создавать объединения работодателей в целях представитель- ства и защиты своих интересов и вступать в них;
* соблюдать трудовое законодательство и иные нормативные пра- вовые акты, содержащие нормы трудового права, локальные нормативные акты, условия коллективного договора, соглаше- ний и трудовых договоров;
* предоставлять работникам работу, обусловленную трудовым до- говором;
* обеспечивать безопасность и условия труда, соответствующие государственным нормативным требованиям охраны труда;
* обеспечивать работников оборудованием, инструментами, тех- нической документацией и иными средствами, необходимыми для исполнения ими трудовых обязанностей;
* обеспечивать работникам равную оплату за труд равной цен- ности;
* выплачивать в полном размере причитающуюся работникам за- работную плату в сроки, установленные в соответствии с ТК РФ, коллективным договором, правилами внутреннего трудового распорядка, трудовыми договорами;
* вести коллективные переговоры, а также заключать коллектив- ный договор в порядке, установленном ТК РФ;
* предоставлять представителям работников полную и достовер- ную информацию, необходимую для заключения коллективного договора, соглашения и контроля за их выполнением;
* знакомить работников под роспись с принимаемыми локальны- ми нормативными актами, непосредственно связанными с их трудовой деятельностью;
* своевременно выполнять предписания федерального органа ис- полнительной власти, уполномоченного на проведение государ- ственного надзора и контроля за соблюдением трудового зако- нодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, других федеральных органов исполни- тельной власти, осуществляющих функции по контролю и над- зору в установленной сфере деятельности, уплачивать штрафы, наложенные за нарушения трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права;
* рассматривать представления соответствующих профсоюзных органов, иных избранных работниками представителей о выяв- ленных нарушениях трудового законодательства и других актов, содержащих нормы трудового права, принимать меры по устра- нению выявленных нарушений и сообщать о принятых мерах указанным органам и представителям;
* создавать условия, обеспечивающие участие работников в управ- лении организацией в предусмотренных ТК РФ, иными феде- ральными законами и коллективным договором формах;
* обеспечивать бытовые нужды работников, связанные с испол- нением ими трудовых обязанностей;
* осуществлять обязательное социальное страхование работников в порядке, установленном федеральными законами;
* возмещать вред, причиненный работникам в связи с исполне- нием ими трудовых обязанностей, а также компенсировать мо- ральный вред в порядке и на условиях, которые установлены ТК РФ, другими федеральными законами и иными норматив- ными правовыми актами Российской Федерации;
* исполнять иные обязанности, предусмотренные трудовым за- конодательством и другими нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным догово- ром, соглашениями, локальными нормативными актами и тру- довыми договорами.

## Социальное партнерство в сфере труда, его формы и принципы

**Социальное партнерство,** согласно ст. 23 ТК РФ, определяется как си- стема взаимоотношений между работниками (представителями работ- ников), работодателями (представителями работодателей), органами государственной власти, органами местного самоуправления, направ- ленная на обеспечение согласования интересов работников и работо- дателей по вопросам регулирования трудовых и иных непосредственно связанных с ними отношений.

Работодатель обязан создавать условия, обеспечивающие деятель- ность представителей работников, в соответствии с трудовым законо- дательством, коллективным договором, соглашениями.

Сторонами социального партнерства являются работники и рабо- тодатели в лице уполномоченных в установленном порядке предста- вителей.

Органы государственной власти и органы местного самоуправле- ния могут выступать сторонами социального партнерства в тех слу- чаях, когда они действуют в качестве работодателей или их предста- вителей, уполномоченных на представительство законодательством или работодателями, а также в других случаях, предусмотренных фе- деральными законами.

*Система социального партнерства* включает следующие уровни:

федеральный, региональный, отраслевой, территориальный и уровень организации, устанавливающий конкретные взаимные обязательства в сфере труда между работниками и работодателем.

Согласно ст. 29 ТК РФ, представителями работников в социальном партнерстве являются: профессиональные союзы и их объединения, иные профсоюзные организации, предусмотренные уставами обще- российских профсоюзов, или иные представители, избираемые работ- никами в случаях, предусмотренных ТК РФ.

Интересы работников организации при проведении коллективных переговоров, заключении и изменении коллективного договора, осу- ществлении контроля его выполнения, а также при реализации права на участие в управлении организацией, рассмотрении трудовых спо- ров работников с работодателем представляют первичная профсоюз- ная организация или иные представители, избираемые работниками.

При отсутствии в организации первичной профсоюзной органи- зации, а также при наличии профсоюзной организации, объединяю- щей менее половины работников, на общем собрании (конференции) работники могут поручить представление своих интересов указанной профсоюзной организации либо иному представителю.

Наличие иного представителя не может являться препятствием для осуществления профсоюзной организацией своих полномочий.

Работники, не являющиеся членами профсоюза, имеют право уполномочить орган первичной профсоюзной организации представ- лять их интересы во взаимоотношениях с работодателем.

Интересы работников при проведении коллективных перегово- ров о заключении и об изменении соглашений, о разрешении коллек- тивных трудовых споров по поводу заключения или изменения согла- шений, об осуществлении контроля за их выполнением, а также при формировании и осуществлении деятельности комиссий по регулиро- ванию социально-трудовых отношений представляют соответствую- щие профсоюзы, их территориальные организации, объединения про- фессиональных союзов и объединения территориальных организаций профессиональных союзов.

В соответствии со ст. 33 ТК РФ *представителями работодателя*

при проведении коллективных переговоров, заключении или измене- нии коллективного договора являются руководитель организации или уполномоченные им лица в соответствии с ТК РФ, законами, иными нормативными правовыми актами, учредительными документами ор- ганизации и локальными нормативными актами.

При проведении коллективных переговоров, заключении или из- менении соглашений, разрешении коллективных трудовых спо- ров по поводу их заключения или изменения, а также при формиро- вании и осуществлении деятельности комиссий по регулированию социально-трудовых отношений интересы работодателей представля- ют соответствующие объединения работодателей.

Представлять работодателей — государственные и муниципальные предприятия, а также организации, финансируемые из соответствую- щих бюджетов, могут органы исполнительной власти, органы местно- го самоуправления, уполномоченные на представительство законода- тельством или работодателями.

Социальное партнерство (ст. 27 ТК РФ) осуществляется в *формах*:

* коллективных переговоров по подготовке проектов коллектив- ных договоров, соглашений и их заключению;
* взаимных консультаций (переговоров) по вопросам регули- рования трудовых и иных непосредственно связанных с ними отношений, обеспечения гарантий трудовых прав работни- ков и совершенствования трудового законодательства и иных нормативно-правовых актов, содержащих нормы трудового права;
* участия работников, их представителей в управлении организа- цией;
* участия представителей работников и работодателей в досудеб- ном разрешении трудовых споров.

Основными *принципами* социального партнерства (оговоренными

в ст. 24 ТК РФ) являются:

* равноправие сторон;
* уважение и учет интересов сторон;
* заинтересованность сторон в участии в договорных отноше- ниях;
* содействие государства в укреплении и развитии социального партнерства на демократической основе;
* соблюдение сторонами и их представителями законов и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права;
* полномочность представителей сторон;
* свобода выбора при обсуждении вопросов, входящих в сферу труда;
* добровольность принятия сторонами на себя обязательств;
* реальность обязательств, принимаемых на себя сторонами;
* обязательность выполнения коллективных договоров, соглаше- ний;
* контроль за выполнением принятых коллективных договоров, соглашений;
* ответственность сторон, их представителей за невыполнение по их вине коллективных договоров, соглашений.

## Коллективный договор: содержание и структура

*Содержанием* коллективного договора являются согласованные сто- ронами условия (положения), призванные урегулировать социально- трудовые отношения в данной организации.

*Порядок* разработки проекта коллективного договора и его заклю- чения определяется сторонами в соответствии с ТК РФ и иными фе- деральными законами.

*Структура* коллективного договора, как и содержание, также опре- деляется сторонами. Согласно ст. 41 ТК РФ, в коллективный договор могут включаться взаимные обязательства работников и работодателя по следующим вопросам:

* формы, системы и размеры оплаты труда;
* выплата пособий, компенсаций;
* механизм регулирования оплаты труда с учетом роста цен, уров- ня инфляции, выполнения показателей, определенных коллек- тивным договором;
* занятость, переобучение, условия высвобождения работников;
* рабочее время и время отдыха, включая вопросы предоставле- ния и продолжительности отпусков;
* улучшение условий и охраны труда работников, в том числе женщин и молодежи;
* соблюдение интересов работников при приватизации организа- ции, ведомственного жилья;
* экологическая безопасность и охрана здоровья работников на производстве;
* гарантии и льготы работникам, совмещающим работу с обуче- нием;
* оздоровление и отдых работников и членов их семей;
* контроль выполнения коллективного договора, порядок внесе- ния в него изменений и дополнений, ответственность сторон, обеспечение нормальных условий деятельности представителей работников;
* отказ от забастовок при выполнении соответствующих условий коллективного договора;
* другие вопросы, определенные сторонами.

В коллективном договоре с учетом финансово-экономического по- ложения работодателя могут устанавливаться льготы и преимущества для работников, условия труда, более благоприятные по сравнению с установленными законами, иными нормативными правовыми акта- ми, соглашениями.

Коллективный договор, согласно ст. 50 ТК РФ, регистрируется в уведомительном порядке. Для этого он в течение семи дней направ- ляется представителем работодателя в соответствующий орган по тру- ду. Вступление коллективного договора в силу не зависит от факта его уведомительной регистрации.

Контроль выполнения коллективного договора осуществляется сторонами социального партнерства, их представителями, соответ- ствующими органами по труду (ст. 51 ТК РФ).

При проведении указанного контроля представители сторон обяза- ны представлять друг другу необходимую для этого информацию.

В соответствии со ст. 43 ТК РФ коллективный договор заключается на срок не более трех лет и вступает в силу со дня подписания его сто- ронами либо со дня, установленного коллективным договором.

Стороны имеют право продлевать действие коллективного догово- ра на срок не более трех лет.

Действие коллективного договора распространяется на всех работ- ников данной организации, ее филиала, представительства и иного обособленного структурного подразделения.

Коллективный договор сохраняет свое действие в случае измене- ния наименования организации, расторжения трудового договора с руководителем организации.

При реорганизации (слиянии, присоединении разделении, выде- лении, преобразовании) организации коллективный договор сохраня- ет свое действие в течение всего срока реорганизации.

При смене формы собственности организации коллективный до- говор сохраняет свое действие в течение трех месяцев со дня перехода прав собственности.

При реорганизации или смене формы собственности организации любая из сторон имеет право направить другой стороне предложения о заключении нового коллективного договора или продлении дейст- вия прежнего на срок до трех лет.

При ликвидации организации коллективный договор сохраняет свое действие в течение всего срока проведения ликвидации.

Что касается изменений и дополнений коллективного договора, то они производятся в порядке, установленном ТК РФ.

## Трудовой договор

### Понятие трудового договора

Конституционное право на свободу труда российских граждан (ст. 37 Конституции РФ) реализуется с помощью трудового договора.

*Трудовой договор —* это соглашение между работодателем и работ-

ником, в соответствии с которым работодатель обязуется предоста- вить работнику работу по обусловленной трудовой функции, обе- спечить условия труда, предусмотренные ТК РФ, законами и иными нормативными правовыми актами, коллективным договором, согла- шениями, локальными нормативными актами, содержащими нормы трудового права, своевременно и в полном размере выплачивать ра- ботнику заработную плату, а работник обязуется лично выполнять определенную этим соглашением трудовую функцию, соблюдать правила внутреннего трудового распорядка, действующие у данно- го работодателя.

Трудовой договор в российском праве является одним из централь- ных институтов трудового права, нормы которого регулируют прием граждан на работу, переводы на другую работу и увольнение с рабо-

ты. Трудовой договор представляет собой организационно-правовую форму обеспечения народного хозяйства кадрами, и тем самым с его помощью создается трудовой коллектив, который выполняет все про- изводственные и социальные задачи данной организации. Трудовой договор служит организационно-правовой формой распределения труда внутри данной организации. Наконец, трудовой договор явля- ется главным основанием возникновения трудовых правоотношений и существования их во времени.

*Сторонами трудового договора* являются работодатель — физиче-

ское или юридическое лицо (организация), вступившее в трудовые от- ношения с работником, и работник — физическое лицо, вступившее в трудовые отношения с работодателем.

### Содержание и форма трудового договора

Под содержанием трудового договора понимают все условия (суще- ственные и дополнительные), которые определяют права и обязанно- сти работника и работодателя в силу заключенного между ними тру- дового договора.

В трудовом договоре (ст. 57 ТК РФ) указываются фамилия, имя, от- чество работника и наименование работодателя (фамилия, имя, отче- ство руководителя — физического лица), заключивших договор.

*Существенными условиями* трудового договора являются:

* + - * место работы (с указанием структурного подразделения);
      * дата начала работы;
      * наименование должности, специальности, профессии с указа- нием квалификации в соответствии со штатным расписанием организации или конкретная трудовая функция. Если в соответ- ствии с федеральными законами с выполнением работ по опре- деленным должностям, специальностям или профессиям свя- зано предоставление льгот либо наличие ограничений, то наи- менование этих должностей, специальностей или профессий и квалификационные требования к ним должны соответство- вать наименованиям и требованиям, указанным в квалифика- ционных справочниках, утверждаемых в порядке, устанавливае- мом Правительством РФ;
      * права и обязанности работника;
      * права и обязанности работодателя;
      * характеристики условий труда, компенсации и льготы работни- кам за работу в тяжелых, вредных и (или) опасных условиях;
      * режим труда и отдых (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 поощри- тельные выплаты);
      * виды и условия социального страхования, непосредственно свя- занные с трудовой деятельностью. В трудовом договоре могут предусматриваться в качестве дополнительных условия об ис- пытании, о неразглашении охраняемой законом тайны (госу- дарственной, служебной, коммерческой и иной), об обязанно- сти работника отработать после обучения не менее установлен- ного договором срока, если оно производилось за счет средств работодателя, а также иные условия, не ухудшающие положение работника по сравнению с ТК РФ, законами и иными норма- тивными правовыми актами, коллективным договором, согла- шениями.

Согласно ст. 60 ТК РФ, запрещается требовать от работника вы- полнение работы, не обусловленной трудовым договором, за исклю- чением случаев, предусмотренных ТК РФ и иными федеральными за- конами.

Условия трудового договора могут быть изменены только по согла- шению сторон в письменном виде.

В случае заключения срочного трудового договора в нем указы- ваются срок его действия и обстоятельства (причина), послужившие основанием для заключения срочного трудового договора в соответ- ствии с ТК РФ (ст. 58, 59) и иными федеральными законами.

При заключении трудовых договоров с рядом отдельных категорий работников (руководителей, лиц, работавших по совместительству, работников, занятых на сезонных работах, и др.), следует учитывать специфику их труда.

Что касается *формы* трудового договора, то он, согласно ст. 67

ТК РФ, заключается в письменном виде, составляется в двух экзем- плярах, каждый из которых подписывается сторонами. Один экзем- пляр трудового договора передается работнику, другой хранится у ра- ботодателя.

Трудовой договор, не оформленный в письменной виде, считается заключенным, если работник приступил к работе с ведома или по по- ручению работодателя либо его представителя.

При фактическом допущении работника к работе работодатель обя- зан оформить с ним трудовой договор в письменной форме не позднее трех дней со дня фактического допущения работника к работе.

При заключении трудовых договоров с отдельными категориями работников законами и иными нормативными правовыми актами мо- жет быть предусмотрена необходимость согласования возможности

заключения трудовых договоров либо их условий с соответствующи- ми лицами или органами, не являющимися работодателями по этим договорам, или составление трудовых договоров в большем количе- стве экземпляров.

### Сроки действия трудового договора

Трудовые договоры подразделяются на два вида:

1. трудовой договор, заключаемый на *неопределенный срок* (бес- срочные);
2. трудовой договор, заключаемый на *определенный, не более пяти лет, срок* (срочные трудовые договоры), если иной срок не установлен ТК РФ и иными федеральными законами.

Срочный трудовой договор заключается в случаях, когда трудовые отношения не могут быть установлены на определенный срок с учетом характера предстоящей работы или условий ее выполнения, если иное не предусмотрено ТК РФ и иными федеральными законами.

Если в трудовом договоре не оговорен срок его действия, то до- говор считается заключенным на неопределенный срок.

В случае если ни одна из сторон не потребовала расторжения сроч- ного трудового договора в связи с истечением его срока, а работник продолжает работу после истечения срока трудового договора, трудо- вой договор считается заключенным на неопределенный срок.

Трудовой договор, заключенный на определенный срок при отсут- ствии достаточных к тому оснований, установленных органом, осу- ществляющим государственный надзор и контроль соблюдения тру- дового законодательства и иных нормативных правовых актов, содер- жащих нормы трудового права, или судом, считается заключенным на неопределенный срок.

*Запрещается* заключение срочных трудовых договоров в целях

уклонения от предоставления прав и гарантий, предусмотренных ра- ботникам, с которыми заключается трудовой договор на неопределен- ный срок.

*Срочный трудовой* договор, согласно ст. 59 ТК РФ, может заклю-

чаться по инициативе работодателя либо работника в следующих слу- чаях:

* + - * для замены временно отсутствующего работника, за которым в соответствии с законом сохраняется место работы;
      * на время выполнения временных (до двух месяцев) работ, а так- же сезонных работ, когда в силу природных условий работа мо- жет производиться только в течение определенного периода времени (сезона);
      * с лицами, поступающими на работу в организации, расположен- ные в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местно- стях, если это связано с переездом к месту работы;
      * для проведения срочных работ по предотвращению несчастных случаев, аварий, катастроф, эпидемий, эпизоотии, а также для устранения последствий указанных и других чрезвычайных об- стоятельств;
      * с лицами, поступающими на работу в организации — субъек- ты малого предпринимательства с численностью до 35 работни- ков (в организациях розничной торговли и бытового обслужи- вания — до 20 работников), а также к работодателям — физиче- ским лицам;
      * с лицами, направленными на работу за границу;
      * для проведения работ, выходящих за рамки обычной деятель- ности организации (реконструкция, монтажные, пусконаладоч- ные и другие работы), а также для проведения работ с заведо- мо временным (до одного года) расширением производства или объема оказываемых услуг;
      * с лицами, поступающими на работу в организации, созданные на заведомо определенный период времени или для выполне- ния заведомо определенной работы;
      * с лицами, принимаемыми для выполнения заведомо определен- ной работы в случаях, когда ее выполнение (завершение) не мо- жет быть определено конкретной датой;
      * для работ, непосредственно связанных со стажировкой и про- фессиональным обучением работника;
      * с лицами, обучающимися по дневным формам обучения;
      * с лицами, работающими в данной организации по совмести- тельству;
      * с пенсионерами по возрасту, а также с лицами, которым по со- стоянию здоровья в соответствии с медицинским заключением разрешена работа исключительного временного характера;
      * с творческими работниками средств массовой информации, ор- ганизаций кинематографии, театров, театральных и концерт- ных организаций, цирков и иными лицами, участвующими в создании и (или) исполнении произведений, профессиональ- ными спортсменами в соответствии с перечнями профессий, утвержденными Правительством РФ с учетом мнения Россий- ской трехсторонней комиссии по регулированию социально- трудовых отношений;
      * с научными, педагогическими и другими работниками, заклю- чившими трудовые соглашения на определенный срок в резуль-

тате конкурса, проведенного в порядке, установленном законом или иным нормативным правовым актом органа государствен- ной власти или органа местного самоуправления;

* + - * в случае избрания на определенный срок в состав выборно- го органа или на выборную должность на оплачиваемую рабо- ту, а также поступления на работу, связанную с непосредствен- ным обеспечением деятельности членов избирательных органов или должностных лиц в органах государственной власти и орга- нах местного самоуправления, а также в политических партиях и других общественных объединениях;
      * с руководителями, заместителями руководителей и главными бухгалтерами организаций независимо от их организационно- правовых форм и форм собственности;
      * с лицами, направленными на временные работы органами служ- бы занятости населения, в том числе на проведение обществен- ных работ;
      * в других случаях, предусмотренных федеральными законами.

Трудовой договор в соответствии со ст. 61 ТК РФ вступает в силу со дня его подписания работником и работодателем*,* если иное не уста- новлено федеральными законами, иными нормативными правовыми актами или трудовым договором, либо со дня фактического допуще- ния работника к работе с ведома или по поручению работодателя или его представителя.

Работник обязан приступить к исполнению трудовых обязанностей со дня, определенного трудовым договором.

Если в трудовом договоре не оговорен день начала работы, то ра- ботник должен приступить к работе на следующий рабочий день после вступления договора в силу.

Если работник не приступил к работе в установленный срок без уважительных причин в течение недели, то трудовой договор аннули- руется.

### Расторжение трудового договора

Согласно ТК РФ, общими основаниями прекращения (расторжения) трудового договора неопределенного срока действия (бессрочного) являются:

* + - * соглашение работника и работодателя — сторон трудового до- говора (ст. 78);
      * истечение срока трудового договора (ст. 79), за исключением случаев, когда трудовые отношения фактически продолжаются и ни одна из сторон не потребовала их прекращения;
      * расторжение трудового договора по инициативе работника (ст. 80);
      * расторжение трудового договора по инициативе работодателя (ст. 71, 81);
      * перевод работника по его просьбе или с его согласия на работу к другому работодателю или переход на выборную работу (долж- ность);
      * отказ работника от продолжения работы в связи со сменой собственника имущества организации, изменением подведом- ственности (подчиненности) организации либо ее реорганиза- ции (ст. 75);
      * отказ работника от продолжения работ в связи с определенны- ми сторонами условиями трудового договора (ст. 74);
      * отказ работника от перевода на другую работу вследствие состо- яния здоровья в соответствии с медицинским заключением;
      * отказ работника от перевода в связи с перемещением работода- теля в другую местность (ч. 1 ст. 72);
      * обстоятельства, не зависящие от воли сторон (ст. 83);
      * нарушение установленных ТК РФ или иным федеральным за- коном правил заключения трудового договора, если это наруше- ние исключает возможность продолжения работы (ст. 84).

Трудовой договор может быть прекращен и по другим основаниям, предусмотренным ТК РФ и иными федеральными законами.

Во всех случаях днем увольнения работника является последний день его работы.

Что касается *расторжения* срочного трудового договора, то он рас-

торгается с истечением срока его действия, о чем работник должен быть предупрежден в письменной форме не менее чем за три дня до увольнения.

Трудовой договор, заключенный на время выполнения определен- ной работы, расторгается по завершении этой работы.

Трудовой договор, заключенный на время исполнения обязанно- стей отсутствующего работника, расторгается с выходом этого работ- ника на работу.

Трудовой договор, заключенный на время выполнения сезонных работ, расторгается по истечении определенного сезона.

## Рабочее время и его виды

**Рабочее время** — время, в течение которого работник в соответствии с правилами внутреннего трудового распорядка и условиями трудово-

го договора должен исполнять трудовые обязанности, а также иные периоды времени, которые в соответствии с ТК РФ, другими феде- ральными законами и иными нормативными правовыми актами Рос- сийской Федерации относятся к рабочему времени.

Работодатель обязан вести учет времени, фактически отработанно- го каждым работником.

*Нормальная продолжительность* рабочего времени не может превы-

шать 40 часов в неделю (ст. 91 ТК РФ).

*Сокращенная* относительно нормальной продолжительность рабо- чего времени устанавливается:

* для работников в возрасте до 16 лет — не более 24 часов в не- делю;
* для работников в возрасте от 16 до 18 лет — не более 35 часов в неделю;
* для работников, являющихся инвалидами I или II группы, — не более 35 часов в неделю;
* для работников, занятых на работах с вредными и (или) опас- ными условиями труда, — не более 36 часов в неделю в порядке, установленном Правительством РФ с учетом мнения Россий- ской трехсторонней комиссии по регулированию социально- трудовых отношений.

Продолжительность рабочего времени учащихся образовательных учреждений в возрасте до 18 лет, работающих в течение учебного года в свободное от учебы время, не может превышать половины норм, установленных ч. 1 ст. 91 ТК РФ для лиц соответствующего возраста.

Продолжительность рабочего времени учащихся образователь- ных учреждений в возрасте до 18 лет, работающих в течение учебного года в свободное от учебы время, сокращается на семь часов в неделю (ст. 173, 174 ТК РФ).

Федеральным законом может устанавливаться сокращенная про- должительность рабочего времени для других категорий работников (педагогических, медицинских и др.).

В соответствии со ст. 93 ТК РФ по соглашению между работником и работодателем как при приеме на работу, так и впоследствии могут устанавливаться неполный рабочий день или неполная рабочая неде- ля *(неполное рабочее время).*

Работодатель обязан устанавливать неполный рабочий день или

неполную рабочую неделю по просьбе беременной женщины, одного из родителей (опекуна, попечителя), имеющего ребенка в возрасте до 14 лет (ребенка-инвалида в возрасте до 18 лет), а также лица, осущест- вляющего уход за больным членом семьи в соответствии с медицин- ским заключением.

При работе на условиях неполного рабочего времени оплата труда работника производится пропорционально отработанному им време- ни или в зависимости от выполненного им объема работ.

Работа на условиях неполного рабочего времени не влечет для ра- ботников каких-либо ограничений продолжительности ежегодного основного оплачиваемого отпуска, исчисления трудового стажа и дру- гих трудовых прав.

Работа *сверх установленной нормальной продолжительности,* соглас- но ТК РФ, возможна в двух случаях: по инициативе работника *при ра- боте по совместительству* и по инициативе работодателя в порядке *сверхурочной работы.*

Продолжительность рабочего времени совместителя не может пре- вышать четырех часов в день и 16 часов в неделю, сверхурочные рабо- ты для работника не должны превышать четырех часов в течение двух дней и 120 часов в год.

## Время отдыха

**Время отдыха** *—* время, в течение которого работник свободен от ис- полнения трудовых обязанностей и которое он может использовать по своему усмотрению.

Видами времени отдыха являются:

* перерывы в течение рабочего дня (смены);
* ежедневный (междусменный) отдых;
* выходные дни (еженедельный непрерывный отдых);
* нерабочие праздничные дни;
* отпуска.

В соответствии со ст. 108 ТК РФ в течение рабочего дня (смены) ра- ботнику должен быть предоставлен *перерыв для отдыха и питания* про- должительностью не более двух часов и не менее 30 минут, который в рабочее время не включается.

Время предоставления перерыва и его конкретная продолжитель- ность устанавливаются правилами внутреннего трудового распорядка организации или по соглашению между работником и работодателем. На работах, где по условиям производства (работы) предоставле- ние перерыва для отдыха и питания невозможно, работодатель обязан обеспечить работнику возможность отдыха и приема пищи в рабочее время. Перечень таких работ, а также места для отдыха и приема пищи устанавливаются правилами внутреннего трудового распорядка орга-

низации.

На отдельных видах работ, согласно ст. 109 ТК РФ, предусматрива- ется предоставление работникам в течение рабочего времени *специаль- ных перерывов,* обусловленных технологией и организацией производ- ства и труда. Виды этих работ, продолжительность и порядок предо- ставления таких перерывов устанавливаются правилами внутреннего трудового распорядка.

Работникам, работающим в холодное время года на открытом воз- духе или в закрытых необогреваемых помещениях, а также грузчикам, занятым на погрузочно-разгрузочных работах, и другим работникам в необходимых случаях предоставляются специальные перерывы для обогревания и отдыха, которые включаются в рабочее время. Работо- датель обязан обеспечить оборудование помещений для обогревания и отдыха работников.

Еженедельный непрерывный отдых должен быть не менее 42 часов (ст. 110 ТК РФ).

Всем работникам предоставляются *выходные дни* (еженедельный

непрерывный отдых). При пятидневной рабочей недели работники имеют в своем распоряжении два выходных дня в неделю, при ше- стидневной рабочей неделе — один выходной день.

Общим выходным днем является воскресенье. Второй выходной день при пятидневной рабочей неделе устанавливается коллективным договором или правилами внутреннего трудового распорядка органи- зации. Оба выходных дня предоставляются, как правило, подряд.

В организациях, приостановка работы в которых в выходные дни невозможна по производственно-техническим и организационным условиям, выходные дни предоставляются в различные дни недели по- очередно каждой группе работников согласно правилам внутреннего трудового распорядка организации.

Отдельным категориям работников, согласно ТК РФ, например женщинам, работающим в сельской местности, по их желанию по- лагается один *дополнительный* выходной день в месяц без сохране- ния заработной платы (ст. 262). По уходу за ребенком-инвалидом с детства до достижения им возраста 18 лет одному из работающих родителей (опекуну, попечителю), согласно ст. 262 ТК РФ, предо- ставляются четыре дополнительных оплачиваемых из средств фон- да социального страхования Российской Федерации выходных дня, которые используются по усмотрению родителей (опекуна, попе- чителя).

Трудовой кодекс в ст. 112 оговаривает *праздничные дни*, которые яв-

ляются нерабочими.

Нерабочими праздничными днями в Российской Федерации явля- ются:

* 1, 2, 3, 4 и 5 января — новогодние каникулы;
* 7 января — Рождество Христово;
* 23 февраля — День защитника Отечества;
* 8 марта — Международный женский день;
* 1 мая — Праздник Весны и Труда;
* 9 мая — День Победы;
* 12 июня — День России;
* 4 ноября — День народного единства.

При совпадении выходного и нерабочего праздничного дней вы- ходной день переносится на следующий после праздничного рабочий день.

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

В целях рационального использования работниками выходных и нерабочих праздничных дней Правительство РФ вправе переносить выходные дни на другие дни.

Работа в выходные и нерабочие праздничные дни, согласно ТК РФ (ст. 113), как правило, запрещается.

Привлечение работников в выходные и нерабочие праздничные дни к работе производится с их *письменного согласия* в следующих слу- чаях:

* для предотвращения аварии, катастрофы, устранения послед- ствий производственной аварии, катастрофы либо стихийного бедствия;
* предотвращения несчастных случаев, уничтожения или порчи имущества;
* выполнения заранее непредвиденных работ, от срочного выпол- нения которых зависит в дальнейшем нормальная работа орга- низации в целом или ее отдельных подразделений.

Допускается привлечение к работе в выходные и нерабочие празд- ничные дни творческих работников организаций кинематографии, теле- и видеосъемочных коллективов, театров, театральных и кон- цертных организаций, цирков, средств массовой информации, про- фессиональных спортсменов в соответствии с перечнями категорий этих работников в организациях, финансируемых из бюджета, в по- рядке, устанавливаемом Правительством РФ, а в иных организаци- ях — в порядке, устанавливаемом коллективным договором.

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

Привлечение инвалидов, женщин, имеющих детей в возрасте до трех лет, к работе в выходные и нерабочие праздничные дни допуска- ется только в случае, если такая работа не запрещена им по медицин- ским показаниям. При этом обозначенные категории рабочих должны быть ознакомлены в письменной форме со своим правом отказаться от работы в выходной или нерабочий праздничный день.

Привлечение работников к работе в выходные и нерабочие празд- ничные дни производится *по письменному распоряжению работодателя.*

## Оплата труда и заработная плата

**Оплата труда —** это система отношений, связанных с обеспечением установления и осуществления работодателем выплат работникам за их труд в соответствии с законами, иными нормативными правовы- ми актами, коллективными договорами, соглашениями, локальными нормативными актами и трудовыми договорами.

В систему *основных государственных гарантий* по оплате труда ра-

ботников включается:

* величина минимального размера оплаты труда в Российской Федерации;
* величина минимального размера тарифной ставки (оклада) ра- ботников организаций бюджетной сферы в Российской Феде- рации;
* меры, обеспечивающие повышение уровня реального содержа- ния заработной платы;
* ограничение перечня оснований и размеров удержания из зара- ботной платы по распоряжению работодателя, а также размеров налогообложения от заработной платы;
* ограничение оплаты труда в натуральной форме;
* обеспечение получения работником заработной платы в случае прекращения деятельности работодателя и его неплатежеспо- собности в соответствии с федеральными законами;
* государственный надзор и контроль за полной и своевременной выплатой заработной платы и реализацией государственных га- рантий по оплате труда;
* ответственность работодателей за нарушение требований, уста- новленных ТК РФ, законами, иными нормативными правовы- ми актами, коллективными договорам и соглашениями;
* сроки и очередность выплаты заработной платы.

*Выплата* заработной платы производится *в денежной форме* в валю- те Российской Федерации (в рублях).

В соответствии с коллективным договором или трудовым догово- ром по письменному заявлению работника оплата труда может про- изводиться и в иных формах, не противоречащих законодательству и международным договорам Российской Федерации. Доля заработ- ной платы, *выплачиваемой в неденежной форме*, не может превышать 20% от общей суммы заработной платы.

Выплата заработной платы в виде спиртных напитков, наркотиче- ских, токсических, ядовитых и вредных веществ, оружия, боеприпасов и других предметов, в отношении которых установлены запреты или ограничения на их свободный оборот, не допускается.

**Заработная плата** *—* вознаграждение за труд в зависимости от квали-

фикации работника, сложности, количества, качества и условий вы- полняемой работы, а также выплаты компенсационного и стимулиру- ющего характера. Заработная плата каждого работника максимальным размером не ограничивается.

В соответствии с ТК РФ запрещается какая-либо дискриминация при установлении и изменении размеров заработной платы и других условий оплаты труда.

Следует особо выделить понятие минимальной заработной платы. *Минимальная заработная плата* (минимальный размер оплаты тру- да) — гарантируемый федеральным законом размер месячной заработ- ной платы за труд *неквалифицированного работника,* полностью отра- ботавшего норму рабочего времени при выполнении простых работ

в нормальных условиях труда.

Минимальный размер оплаты труда устанавливается одновремен- но на всей территории России федеральным законом и *не может быть ниже размера прожиточного минимума* трудоспособного человека.

Месячная заработная плата работника, отработавшего за этот пе- риод норму рабочего времени и выполнившего нормы труда (трудо- вые обязанности), не может быть ниже установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда.

В размер минимального размера оплаты труда *не включаются* до-

платы и надбавки, премии и другие поощрительные выплаты, а также выплаты за работу в условиях, отклоняющихся от нормальных, за ра- боту в особых климатических условиях и на территориях, подвергших- ся радиоактивному загрязнению, иные компенсационные и социаль- ные выплаты.

Обеспечение повышения уровня реального содержания заработ- ной платы включает *индексацию заработной платы* в связи с ростом

потребительских цен на товары и услуги. В организациях, финанси- руемых из соответствующих бюджетов, индексация заработной платы производится в порядке, установленном законами и иными норматив- ными правовыми актами, а в других организациях — в порядке, уста- новленном коллективным договором, соглашениями или локальным нормативным актом компании.

Условия оплаты труда, определенные трудовым или коллективным договором, *не могут быть ухудшены* по сравнению с установленными ТК РФ, законами, иными нормативными правовыми актами, согла- шениями.

Заработная плата выплачивается работнику, как правило, в месте выполнения им работы либо перечисляется на указанный работником счет в банке на условиях, определенных коллективным или трудовым договором.

При выплате заработной платы работодатель обязан в письменной форме извещать каждого работника о ее составных частях, размерах и об основаниях произведенных удержаний, а также об общей денеж- ной сумме, подлежащей выплате.

Заработная плата выплачивается непосредственно работнику, за исключением случаев, когда иной способ выплаты предусматривается законом или трудовым договором.

Заработная плата выплачивается не реже чем каждые полмесяца в день, установленный правилами внутреннего трудового распорядка организации, коллективным или трудовым договором.

Для отдельных категорий работников федеральным законом могут быть установлены иные сроки выплаты заработной платы.

*Оплата отпуска* производится не позднее чем за три дня до его на-

чала.

Работодатель и (или) уполномоченные им лица в соответствии со ст. 142 ТК РФ в случае *задержки* выплаты работнику заработной пла- ты, а также допустившие другие нарушения оплаты труда, несут *от- ветственность.*

Так, согласно ст. 236 ТК РФ, при нарушении работодателем уста- новленного срока выплаты заработной платы (равно как оплаты отпу- ска, выплат при увольнении и других выплат, причитающихся работ- нику) работодатель обязан выплатить ее с уплатой процентов (денеж-

ной компенсации) в размере не ниже 1/300 действующей в это время ставки рефинансирования ЦБ РФ от невыплаченных в срок сумм за

каждый день задержки начиная со следующего дня после установ- ленного срока выплаты по день фактического расчета включительно. Конкретный размер выплачиваемой работнику денежной компенса- ции определяется коллективным или трудовым договором.

Трудовой кодекс РФ предусматривает право работника в случае за- держки выплаты заработной платы на срок более 15 дней на приоста- новку работы, известив об этом работодателя в письменной форме, за исключением оговоренных в ТК РФ случаев, а именно:

* в период введения военного, чрезвычайного положения или особых мер в соответствии с законодательством о чрезвычай- ном положении;
* в органах и организациях Вооруженных Сил РФ, других военных, военизированных и иных формированиях и организациях, веда- ющих вопросами обеспечения обороны страны и безопасности государства, аварийно-спасательных, поисково-спасательных, противопожарных работ, работ по предупреждению или ликви- дации стихийных бедствий и чрезвычайных ситуаций, в право- охранительных органах;
* государственными служащими;
* в организациях, непосредственно обслуживающих особо опас- ные виды производства, оборудования;
* в организациях, связанных с обеспечением жизнедеятельности населения (энергообеспечение, отопление и теплоснабжение, водоснабжение, газоснабжение, связь, станции скорой и неот- ложной медицинской помощи).

## Дисциплина труда

**Дисциплина труда —** обязательное для всех работников подчинение правилам поведения, определенным в соответствии с ТК РФ, иными федеральными законами, коллективным договором, соглашениями, трудовым договором, локальными нормативными актами.

Работодатель обязан создавать необходимые условия для соблюде- ния работниками дисциплины труда.

Трудовой распорядок организации определяется правилами вну- треннего трудового распорядка.

**Правила внутреннего трудового распорядка организации** — локаль- ный нормативный акт организации, регламентирующий порядок при- ема и увольнения работников, основные права, обязанности и ответ- ственность сторон трудового договора, режим работы, время отдыха, применяемые к работникам меры поощрения и взыскания, а также иные вопросы регулирования трудовых отношений в организации.

Данный документ утверждается работодателем с учетом мнения представительного органа работников организации.

Работодатель *поощряет* работников, добросовестно исполняющих трудовые обязанности (объявляет благодарности, выдает премию, на- граждает ценным подарком, почетной грамотой, представляет к зва- нию лучшего по профессии). За особые трудовые заслуги перед обще- ством и государством работники могут быть представлены к государ- ственным наградам.

За совершение *дисциплинарного проступка*, т.е. неисполнение или

ненадлежащее исполнение работником по его вине возложенных на него трудовых обязанностей, работодатель имеет право в соответствии со ст. 192 ТК РФ применить следующие дисциплинарные взыскания: замечание, выговор, увольнение по соответствующим основаниям.

Не допускается применение дисциплинарных взысканий, не преду- смотренных федеральными законами, уставами и положениями о дис- циплине.

До применения дисциплинарного взыскания работодатель должен затребовать от работника *объяснение в письменной форме.* В случае отка- за работника дать объяснение составляется соответствующий акт.

Дисциплинарное взыскание применяется не позднее одного меся- ца со дня обнаружения проступка, не считая времени болезни работ- ника, пребывания его в отпуске, а также времени, необходимого на учет мнения представительного органа работников.

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

За каждый дисциплинарный проступок может быть применено только *одно* дисциплинарное взыскание (ст. 193 ТК РФ).

Приказ (распоряжение) работодателя о применении дисциплинар- ного взыскания объявляется работнику под расписку в течение трех рабочих дней со дня его издания. В случае отказа работника подпи- сать указанный приказ (распоряжение) составляется соответствую- щий акт.

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

Если в течение года со дня применения дисциплинарного взыска- ния работник не будет подвергнут новому дисциплинарному взыска- нию, то он считается не имеющим дисциплинарного взыскания.

Работодатель до истечения года со дня применения дисциплинар- ного взыскания имеет право снять его с работника по собственной

инициативе, просьбе самого работника, ходатайству его непосред- ственного руководителя или представительного органа работника.

Привлечение к дисциплинарной ответственности руководителя организации, его заместителей в соответствии со ст. 195 ТК РФ про- изводится по заявлению представительного органа работников.

В случае если факты подтвердились, работодатель обязан приме- нить к руководителю организации, его заместителям дисциплинарное взыскание вплоть до увольнения.

## Охрана труда.

Обязанности по охране труда работника и работодателя

Согласно ст. 212 ТК РФ, **работодатель** *обязан* обеспечить:

* безопасность работников при эксплуатации зданий, сооруже- ний, оборудования, осуществлении технологических процес- сов, а также применяемых в производстве инструментов, сырья и материалов;
* применение прошедших обязательную сертификацию или де- кларирование соответствия в установленном законодательст- вом Российской Федерации о техническом регулировании по- рядке средств индивидуальной и коллективной защиты работ- ников;
* соответствующие требованиям охраны труда условия труда на каждом рабочем месте;
* режим труда и отдыха работников в соответствии с трудовым за- конодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права;
* приобретение и выдачу за счет собственных средств специаль- ной одежды, специальной обуви и других средств индивиду- альной защиты, смывающих и обезвреживающих средств, про- шедших обязательную сертификацию или декларирование со- ответствия в установленном законодательством Российской Федерации о техническом регулировании порядке, согласно установленным нормам работникам, занятым на работах с вред- ными и (или) опасными условиями труда, а также на работах, выполняемых в особых температурных условиях или связанных с загрязнением;
* обучение безопасным методам и приемам выполнения работ и оказанию первой помощи пострадавшим на производстве,

проведение инструктажа по охране труда, стажировки на рабо- чем месте и проверки знания требований охраны труда;

* недопущение к работе лиц, не прошедших в установленном порядке обучение и инструктаж по охране труда, стажировку и проверку знаний требований охраны труда;
* организацию контроля за состоянием условий труда на рабо- чих местах, а также за правильностью применения работника- ми средств индивидуальной и коллективной защиты;
* проведение аттестации рабочих мест по условиям труда с после- дующей сертификацией организации работ по охране труда;
* в случаях, предусмотренных трудовым законодательством и ины- ми нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, организовывать проведение за счет собствен- ных средств обязательных предварительных (при поступлении на работу) и периодических (в течение трудовой деятельности) медицинских осмотров (обследований), обязательных психи- атрических освидетельствований работников, внеочередных медицинских осмотров (обследований), обязательных психи- атрических освидетельствований работников по их просьбам в соответствии с медицинскими рекомендациями с сохране- нием за ними места работы (должности) и среднего заработка на время прохождения указанных медицинских осмотров (об- следований), обязательных психиатрических освидетельствова- ний;
* недопущение работников к исполнению ими трудовых обязан- ностей без прохождения обязательных медицинских осмотров (обследований), обязательных психиатрических освидетель- ствований, а также в случае медицинских противопоказаний;
* информирование работников об условиях и охране труда на ра- бочих местах, о риске повреждения здоровья и полагающихся им компенсациях и средствах индивидуальной защиты;
* предоставление федеральным органам исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке государственной по- литики и нормативно-правовому регулированию в сфере тру- да, федеральным органам исполнительной власти, уполномо- ченным на проведение государственного надзора и контроля за соблюдением трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, другим федеральным органам исполнительной власти, осуществляю- щим функции по контролю и надзору в установленной сфере деятельности, органам исполнительной власти субъектов Рос- сийской Федерации в области охраны труда, органам проф-

союзного контроля за соблюдением трудового законодательства и иных актов, содержащих нормы трудового права, информа- ции и документов, необходимых для осуществления ими своих полномочий;

* принятие мер по предотвращению аварийных ситуаций, сохра- нению жизни и здоровья работников при возникновении та- ких ситуаций, в том числе по оказанию пострадавшим первой помощи;
* расследование и учет в установленном ТК РФ, другими феде- ральными законами и иными нормативными правовыми акта- ми Российской Федерации порядке несчастных случаев на про- изводстве и профессиональных заболеваний;
* санитарно-бытовое и лечебно-профилактическое обслуживание работников в соответствии с требованиями охраны труда, а так- же доставку работников, заболевших на рабочем месте, в меди- цинскую организацию в случае необходимости оказания им не- отложной медицинской помощи;
* беспрепятственный допуск должностных лиц федеральных ор- ганов исполнительной власти, уполномоченных на проведение государственного надзора и контроля, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области охраны тру- да, органов Фонда социального страхования, а также представи- телей органов общественного контроля в целях проведения про- верок условий и охраны труда и расследования несчастных слу- чаев на производстве и профессиональных заболеваний;
* выполнение предписаний должностных лиц федеральных ор- ганов исполнительной власти, уполномоченных на проведение государственного надзора и контроля, и рассмотрение пред- ставлений органов общественного контроля в установленные ТК РФ, иными федеральными законами сроки;
* обязательное социальное страхование работников от несчаст- ных случаев на производстве и профессиональных заболева- ний;
* ознакомление работников с требованиями охраны труда;
* разработку и утверждение правил и инструкций по охране труда для работников с учетом мнения выборного органа первичной профсоюзной организации или иного уполномоченного работ- никами органа в порядке, установленном ТК РФ, для принятия локальных нормативных актов;
* наличие комплекта нормативных правовых актов, содержащих требования охраны труда в соответствии со спецификой своей деятельности.

**Работник** *обязан*:

* соблюдать требования охраны труда;
* правильно применять средства индивидуальной и коллектив- ной защиты;
* проходить обучение безопасным методам и приемам выполне- ния работ и оказанию первой помощи пострадавшим на про- изводстве, инструктаж по охране труда, стажировку на рабочем месте, проверку знаний требований охраны труда;
* немедленно извещать своего непосредственного или выше- стоящего руководителя о любой ситуации, угрожающей жизни и здоровью людей, о каждом несчастном случае, происшедшем на производстве, или об ухудшении состояния своего здоровья, в том числе о проявлении признаков острого профессионально- го заболевания (отравления);
* проходить обязательные предварительные (при поступлении на работу) и периодические (в течение трудовой деятельности) ме- дицинские осмотры (обследования), а также внеочередные ме- дицинские осмотры (обследования) по направлению работода- теля в случаях, предусмотренных ТК РФ и иными федеральны- ми законами.

Рекомендуется перечисленные обязанности работника по соблю- дению требований охраны труда вносить специальным разделом в тру- довой договор при оформлении на работу.

## Материальная ответственность работника и работодателя

Материальная ответственность по трудовому праву состоит в обязан- ности одной из сторон трудового договора (работодателя или работ- ника) возместить ущерб, причиненный другой стороной в результате виновного противоправного неисполнения своих трудовых обязанно- стей. При этом каждая из сторон трудового договора обязана доказать размер причиненного ей ущерба.

В соответствии со ст. 234 ТК РФ работодатель обязан возместить работнику *не полученный* им *заработок* во всех случаях незаконного лишения его возможности трудиться. Такая обязанность, в частности, наступает, если заработок не получен в результате:

* незаконного отстранения работника от работы, его увольнения или перевода на другую работу;
* отказа работодателя от исполнения или несвоевременного ис- полнения решения органа по рассмотрению трудовых споров

или государственного правового инспектора труда о восстанов- лении работника на прежней работе;

* задержки работодателем выдачи работнику трудовой книжки, внесения в трудовую книжку неправильной или не соответст- вующей законодательству формулировки причины увольнения работника.

Работодатель, причинивший *ущерб имуществу работника*, возме-

щает этот ущерб в полном объеме. Размер ущерба исчисляется по ры- ночным ценам, действующим в данный местности на момент возме- щения ущерба.

При согласии работника ущерб может быть возмещен в натуре. Заявление работника о возмещении ущерба направляется им ра-

ботодателю. Работодатель обязан рассмотреть поступившее заявление и принять соответствующее решение в десятидневный срок со дня его поступления. При несогласии работника с решением работодателя или неполучении ответа в установленный срок работник имеет право обратиться в суд.

При нарушении работодателем установленного срока выплаты за- работной платы, оплаты отпуска, выплат при увольнении и других вы- плат, причитающихся работнику, работодатель обязан выплатить их

с уплатой процентов (денежной компенсации) в размере не ниже 1/300

действующей в это время ставки рефинансирования ЦБ РФ от невы-

плаченных в срок сумм за каждый день задержки начиная со следую- щего дня после установленного срока выплаты по день фактического расчета включительно. Конкретный размер выплачиваемой работни- ку денежной компенсации определяется коллективным или трудовым договором.

*Моральный вред*, причиненный работнику неправомерными дей-

ствиями или бездействием работодателя, возмещается работнику в де- нежной форме в размерах, определяемых соглашением сторон трудо- вого договора.

В случае возникновения спора факт причинения работнику мо- рального вреда и размеры его возмещения определяются судом неза- висимо от подлежащего возмещению имущественного ущерба.

Работник в соответствии со ст. 238 ТК РФ обязан возместить ра- ботодателю причиненный ему *прямой действительный ущерб.* Неполу- ченные доходы (упущенная выгода) взысканию с работника не под- лежат.

Под прямым действительным ущербом понимается реальное умень- шение наличного имущества работодателя или ухудшение состояния указанного имущества (в том числе имущества третьих лиц, находя- щегося у работодателя, если работодатель несет ответственность за со-

хранность этого имущества), а также необходимость для работодате- ля произвести затраты либо излишние выплаты на приобретение или восстановление имущества.

Работник несет материальную ответственность как за прямой дей- ствительный ущерб, непосредственно причиненный им работодате- лю, так и *за ущерб, возникший у работодателя в результате возмещения им ущерба иным лицам.*

За причиненный ущерб работник несет материальную ответствен- ность в пределах своего среднего месячного заработка, если иное не предусмотрено ТК РФ или иными федеральными законами (ст. 241 ТК РФ).

Материальная ответственность работника исключается в случаях возникновения ущерба вследствие непреодолимой силы, нормально- го хозяйственного риска, крайней необходимости или необходимой обороны либо неисполнения работодателем обязанности по обеспе- чению надлежащих условий для хранения имущества, вверенного ра- ботнику.

Работодатель имеет право с учетом конкретных обстоятельств, при которых был причинен ущерб, полностью или частично отказаться от его взыскания с виновного работника.

*Полная материальная ответственность работника* состоит в его

обязанности возмещать причиненный ущерб в полном размере.

Работники в возрасте до 18 лет в соответствии со ст. 247 ТК РФ не- сут полную материальную ответственность за *умышленное* причинение ущерба, за ущерб, причиненный в состоянии алкогольного, наркоти- ческого или токсического опьянения, а также за ущерб, причиненный в результате совершения преступления или административного про- ступка.

Материальная ответственность в полном размере причиненного ущерба возлагается на работника в случаях (ст. 243 ТК РФ):

* когда в соответствии с ТК РФ или иными федеральными зако- нами на работника возложена материальная ответственность в полном размере за ущерб, причиненный работодателю при ис- полнении работником трудовых обязанностей;
* недостачи ценностей, вверенных ему на основании специаль- ного письменного договора или полученных им по разовому до- кументу;
* умышленного причинения ущерба;
* причинения ущерба в состоянии алкогольного, наркотического или иного токсического опьянения;
* причинения ущерба в результате преступных действий работни- ка, установленных приговором суда;
* причинения ущерба в результате административного проступ- ка, если таковой установлен соответствующим государствен- ным органом;
* разглашения сведений, составляющих охраняемую законом тайну (государственную, служебную, коммерческую или иную), в случаях, предусмотренных федеральными законами;
* причинения ущерба не при исполнении работником трудовых обязанностей.

Материальная ответственность в полном размере причиненного работодателю ущерба может быть установлена трудовым договором, заключаемым с заместителем руководителя, главным бухгалтером.

Письменные договоры о *полной индивидуальной или коллективной (бригадной) материальной ответственности* заключаются с работни-

ками, достигшими возраста 18 лет и непосредственно обслуживающи- ми или использующими денежные, товарные ценности или иное иму- щество (ст. 244 ТК РФ).

Перечни работ и категорий работников, с которыми могут заклю- чаться указанные договоры, а также типовые формы этих договоров утверждаются в порядке, устанавливаемом Правительством РФ.

Кроме индивидуального вида ответственности распространен со- вместный вид ответственности коллектива (бригады) работников пе- ред работодателем за причиненный ему материальный ущерб. Обыч- но такой вид ответственности вводится при работах, связанных с хра- нением обработкой, продажей (отпуском), перевозкой, применением или иным использованием переданных коллективу ценностей, когда невозможно разграничить ответственность каждого работника за при- чинение ущерба и заключить с ним договор о возмещении ущерба в полном размере.

Письменный договор о коллективной (бригадной) материальной ответственности за причинение ущерба заключается между работода- телем и всеми членами коллектива (бригады).

По договору о коллективной (бригадной) материальной ответ- ственности ценности вверяются заранее установленной группе лиц, на которую возлагается полная материальная ответственность за их недо- стачу. Для освобождения от материальной ответственности член кол- лектива (бригады) должен доказать отсутствие своей вины.

При добровольном возмещении ущерба степень вины каждого чле- на коллектива (бригады) определяется по соглашению между всеми членами коллектива (бригады) и работодателем. При взыскании ущер- ба в судебном порядке степень вины каждого коллектива (бригады) определяется судом.

## Трудовые споры и порядок их рассмотрения

**Трудовой спор** — это неурегулированное разногласие между работода- телем и работником (индивидуальный трудовой спор) или работодате- лем и коллективом работников (коллективный трудовой спор).

Право на индивидуальные и коллективные трудовые споры, вклю- чая право на забастовку, закреплено в п. 4 ст. 37 Конституции РФ.

Трудовой кодекс РФ определяет **индивидуальный трудовой спор** как неурегулированные разногласия между работодателем и работ- ником по вопросам применения законов и иных нормативных пра- вовых актов, содержащих нормы трудового права, коллективного договора, соглашения, трудового договора (в том числе об установ- лении или изменении индивидуальных условий труда), о которых за- явлено в орган по рассмотрению индивидуальных трудовых споров (ст. 381 ТК РФ).

Такими органами являются *комиссии по трудовым спорам (КТС)*

и суды. Комиссия по трудовым спорам — это постоянно действую- щий орган, создаваемый в организации специально для рассмотрения индивидуальных трудовых споров. Он образуется из равного числа представителей работников и работодателя. Представители работни- ков в КТС избираются общим собранием (конференцией) работников организации или делегируются представительным органом работни- ков с последующим утверждением на общем собрании (конференции) работников организации. Представители работодателя назначаются в комиссию руководителем организации.

Комиссия рассматривает все трудовые споры, кроме тех, для кото- рых предусмотрен судебный или особый порядок рассмотрения.

Работник имеет право обратиться в КТС в трехмесячный срок с того дня, когда он узнал или должен был узнать о нарушении своего права, а КТС должна рассмотреть спор в десятидневный срок со дня подачи заявления. Спор рассматривается в присутствии работника, подавшего заявление, или уполномоченного им представителя. Ко- миссия по трудовым спорам имеет право вызывать на заседание сви- детелей, приглашать специалистов. По требованию КТС руководитель организации обязан в установленный срок представлять ей необходи- мые документы. Комиссия принимает решение тайным голосованием простым большинством голосов присутствующих на заседании членов комиссии.

В случае если индивидуальный трудовой спорте рассмотрен КТС в десятидневный срок, работник вправе перенести его рассмотрение в суд.

Решение КТС может быть обжаловано работником или работода- телем в суд в десятидневный срок со дня вручения ему копии решения комиссии.

Непосредственно в судах рассматриваются индивидуальные трудо- вые споры по заявлениям:

работника — о восстановлении на работе независимо от основа- ний прекращения трудового договора, об изменении даты и форму- лировки причины увольнения, о переводе на другую работу, об оплате за время вынужденного прогула либо о выплате разницы в заработной плате за время выполнения нижеоплачиваемой работы;

работодателя — о возмещении работником вреда, причиненного организации, если иное не предусмотрено федеральными законами.

Также в судах рассматриваются споры об отказе в приеме на рабо- ту лиц, работающих по трудовому договору у работодателей — физиче- ских лиц; лиц, считающих, что они подверглись дискриминации.

Для работника срок обращения в суд установлен такой же, как и в КТС — три месяца, за исключением споров о восстановлении на работе — в этом случае работник имеет право обратиться в суд в тече- ние одного месяца со дня вручения ему копии приказа об увольнении либо со дня выдачи трудовой книжки. Работодатель имеет право об- ратиться в суд по спорам о возмещении работником вреда, причинен- ного организации, в течение одного года со дня обнаружения причи- ненного вреда.

Трудовые споры рассматриваются мировыми судьями, кроме спо- ров о восстановлении на работе, которые разбираются районными су- дами. При этом работники освобождаются от оплаты пошлин и судеб- ных расходов.

Для отдельных категорий работников может быть предусмотрен особый порядок рассмотрения трудовых споров.

**Коллективный трудовой спор** — это неурегулированные разногла- сия между работниками (их представителями) и работодателями (их представителями) по поводу установления и изменения условий тру- да (включая заработную плату), заключения, изменения и выполне- ния коллективных договоров, соглашений, а также в связи с отказом работодателя учесть мнение выборного представительного органа ра- ботников при принятии актов, содержащих нормы трудового права, в организациях.

Для разрешения коллективного трудового спора ТК РФ предусмат- ривает проведение *примирительных процедур*, которые состоят из сле- дующих этапов:

* + 1. рассмотрение коллективного трудового спора примирительной комиссией;
    2. рассмотрение коллективного трудового спора с участием посред- ника и (или) в трудовом арбитраже. Ни одна из сторон коллективного трудового спора не вправе уклоняться от участия в примирительных процедурах.

*Примирительная комиссия* формируется из представителей сторон

коллективного трудового спора на равноправной основе в срок до трех рабочих дней с момента начала коллективного трудового спора. Ре- шение примирительной комиссии принимается по соглашению сто- рон коллективного трудового спора. При недостижении согласия при- мирительной комиссии стороны коллективного трудового спора про- должают примирительные процедуры с участием посредника и (или) в трудовом арбитраже.

Порядок рассмотрения коллективного трудового спора с участием *посредника* определяется соглашением сторон коллективного трудо- вого спора с участием посредника. Если в течение трех рабочих дней стороны коллективного трудового спора не достигли соглашения от- носительно кандидатуры посредника, то они приступают к созданию трудового арбитража.

*Трудовой арбитраж —* это временно действующий орган по рассмо-

трению коллективного трудового спора, который создается в случае, если стороны этого спора заключили соглашение в письменной форме об обязательном выполнении его решений.

Если примирительные процедуры не дали результата либо рабо- тодатель уклоняется от участия в них или не выполняет достигнутое соглашение, работники могут прибегнуть к крайней мере разреше- ния трудового спора — **забастовке** — временному добровольному от- казу (полностью или частично) от исполнения трудовых обязанно- стей. Участие в забастовке является добровольным. Никто не может быть принужден к участию или отказу от участия в данном мероприя- тии. Работодатель не вправе применять дисциплинарные взыскания за участие в забастовке. Увольнение работников в связи с коллективным трудовым спором и объявлением забастовки влечет наложение адми- нистративного штрафа в размере от 40 до 50 минимальных размеров оплаты труда (ст. 5.34 КоАП РФ).

Законодательством строго регламентирован порядок объявления и проведения забастовки, предусмотрены возможность признания за- бастовки незаконной и последствия такого признания.

### Контрольные вопросы

1. Что такое трудовое право, его предмет и метод?
2. Из чего состоит система трудового права?
3. Каковы принципы трудового права?
4. Что относится к источникам трудового права?
5. Какими правами и обязанностями обладают работники?
6. Какими правами и обязанностями обладают работодатели?
7. Что такое социальное партнерство в сфере труда?
8. Каково содержание коллективного договора?
9. Что такое трудовой договор?
10. Каковы существуют основания расторжения трудового договора?
11. Что входит в рабочее время?
12. Что составляет время отдыха?
13. Что означает оплата труда?
14. Что входит в понятие дисциплина труда?
15. Каковы обязанности по охране труда у работников и работодате- лей?
16. Какие основания материальной ответственности работников и работодателей вы знаете?
17. Каков порядок рассмотрения трудовых споров?

ГЛАВА 10

208 ОСНОВЫ ПРАВА

# СЕМЕЙНОЕ ПРАВО

## Понятие, предмет и метод семейного права

В юридической литературе семейное право, как правило, называют самостоятельной отраслью российского права, которая регулирует се- мейные отношения, т.е. отношения, возникающие из брака, родства и принадлежности к семье.

Дать характеристику относительно самостоятельному правовому образованию (отрасли, подотрасли права, правовому институту), зна- чит, во-первых, определить круг и специфику общественных отноше- ний, которые регулируются нормами этого образования, во-вторых, обозначить совокупность приемов, способов и средств, с помощью ко- торых государство оказывает упорядочивающее воздействие на эти об- щественные отношения.

**Семья** — это особый институт общества, влияние которого чело- век ощущает в течение всей своей жизни. Именно в ней происходит формирование человека, реализуются его потребности и интересы, раскрываются индивидуальные качества личности, ее внутренний мир. От того, каковы характер семьи, ее материальное благопо- лучие, нравственное состояние, зависят физическое, психическое здоровье человека, его социальная позиция, продолжительность жизни.

Семья представляет собой сложную систему связей, взаимодей- ствий и отношений индивидов, регулируемых различными социаль- ными нормами. Это и нормы морали, обычаев, и религиозные уста- новления, и правовые нормы. При этом далеко не все семейные от-

ношения подвергаются влиянию со стороны норм права. Семейное законодательство регулирует лишь те отношения, складывающиеся в семье, которые в силу своего существа и особой значимости под- властны вмешательству со стороны государства. Круг этих отношений определен ст. 2 Семейного кодекса РФ (СК РФ), они и образуют пред- мет семейного права.

Исходя из содержания ст. 2 СК РФ, общественные отношения, ре- гулируемые семейным законодательством, можно разделить на четы- ре группы:

* + 1. отношения, возникающие в связи с вступлением в брак, прекра- щением брака и признанием его недействительным;
    2. личные неимущественные и имущественные отношения между членами семьи: супругами, родителями и детьми (усыновителями и усыновленными);
    3. личные неимущественные и имущественные отношения между другими родственниками и иными лицами в случаях и в пределах, предусмотренных семейным законодательством;
    4. отношения, возникающие в связи с устройством в семью детей, оставшихся без попечения родителей.

Другим общепринятым в теории государства и права критерием деления системы права на отрасли и институты является метод пра- вового регулирования. В зависимости от соотношения дозволений, обязываний и запретов, как способов правового регулирования, можно говорить о преобладании диспозитивного или императив- ного методов правового регулирования. Анализ норм современно- го семейного законодательства позволяет утверждать, что зако- нодатель усилил диспозитивные начала в регулировании брачно- семейных отношений, предоставив участникам этих отношений возможность самим определять их содержание. Это возможность заключения брачного договора, соглашения об уплате алиментов, заключение договора о передаче ребенка на воспитание в приемную семью и др. Однако семейному праву присуще и большое число им- перативных норм. Более того, ряд институтов семейного права во- обще представлен императивными предписаниями. Это, например, институт брака (условия и порядок вступления в брак, прекращение брака, признание его недействительным), лишение и ограничение родительских прав и т.д.

Это позволяет сделать вывод о том, что семейное законодатель- ство закрепляет режим преимущественно диспозитивного регули- рования семейных отношений и наличие значительного количества императивных норм не влияет на общую характеристику такого ре- гулирования.

Таким образом, методами правового регулирования семейно- го права являются диспозитивный и императивный с преобладание первого.

**Семейное право** — это система правовых норм, регулирующих преи- мущественно диспозитивно личные неимущественные и имуществен- ные отношения, возникающие из брака, родства и принятия детей, оставшихся без попечения родителей, на воспитание в семью.

## Источники семейного права

Под **источниками семейного права** понимаются формы внешнего вы- ражения (закрепления), объективации семейно-правовых норм. К их числу относятся нормативные правовые акты различной юридической силы, а также общепризнанные принципы и нормы международного права.

Согласно п. «к» ч. 1 ст. 72 Конституции РФ, семейное законода- тельство находится в совместном ведении Российской Федерации и ее субъектов. Это означает, что в его состав включаются не только СК РФ и принимаемые в соответствии с ним федеральные законы, но и за- коны субъектов Российской Федерации. Данное положение находит свою конкретизацию в ч. 1 п. 2 ст. 3 СК РФ.

Основным источником семейного права является СК РФ, который был принят Государственной Думой 8 декабря 1995 г. и введен в дей- ствие с 1 марта 1996 г. Последние изменения в СК РФ были внесены Федеральным законом от 29.12.1995 № 223-ФЗ в связи с принятием Федерального закона № 386-ФЗ. В Кодексе установлены цели и прин- ципы регулирования семейных отношений (ст. 1), определены круг регулируемых семейным законодательством отношений (ст. 2), состав семейного законодательства (ст. 3), общие положения, касающиеся осуществления и защиты семейных прав, а также закреплены особен- ности правовой регламентации институтов, составляющих предмет семейного права (главы 3–22).

В состав семейного законодательства, как было отмечено выше, входят и другие федеральные законы. Например, Федеральный за- кон от 16.04.2001 № 44-ФЗ «О государственном банке данных о де- тях, оставшихся без попечения родителей», Федеральный закон от 24.07.1998 № 124-ФЗ «Об основных гарантиях прав ребенка в Россий- ской Федерации», Федеральный закон от 24.04.2008 № 48-ФЗ «Об опе- ке и попечительстве».

Семейное законодательство включает также законы субъектов Рос- сийской Федерации, которые регулируют семейные отношения, ука-

занные в ст. 2 СК РФ, по вопросам, отнесенным СК РФ к ведению субъектов Российской Федерации, и по вопросам, непосредственно СК РФ не урегулированным. Так, в ст. 13, 32, 58, 121, 152 СК РФ обо- значены вопросы, по которым субъекты Российской Федерации впра- ве принимать самостоятельные законы. Нормы семейного права, со- держащиеся в законах субъектов Российской Федерации, должны со- ответствовать СК РФ.

Помимо законодательных актов в состав семейного законодатель- ства входят подзаконные нормативные правовые акты, главенствую- щее место среди которых отводится указам Президента РФ. Как пра- вило, ими утверждаются общегосударственные целевые программы по вопросам защиты семьи, материнства и детства и определяются концептуальные подходы к их решению.

Правительство РФ, согласно п. 3 ст. 3 СК РФ, на основании и во ис- полнение СК РФ, других законов, указов Президента РФ вправе при- нимать нормативные правовые акты, содержащие нормы семейного права, но лишь в случаях, непосредственно предусмотренных СК РФ, другими законами, указами Президента РФ. Например, к компетен- ции Правительства РФ Кодекс относит такие вопросы, как определе- ние видов заработной платы и (или) иного дохода, которые получают родители и из которых производится удержание алиментов, взыски- ваемых на несовершеннолетних детей (ст. 82); определение перечня заболеваний, при наличии которых лицо не может усыновить ребен- ка, принять его под опеку (попечительство), взять в приемную семью (ст. 127). Органы исполнительной власти субъектов Российской Феде- рации также вправе принимать подзаконные нормативные правовые акты, содержащие семейно-правовые нормы.

Другим источником семейного права являются международные

договоры и общепризнанные принципы и нормы международного права.

Согласно ст. 6 СК РФ, если международным договором Россий- ской Федерации установлены иные правила, чем те, которые преду- смотрены семейным законодательством, применяются правила меж- дународного договора.

Среди международных актов, затрагивающих сферу семейных от- ношений, следует назвать Конвенцию о правах ребенка (одобрена Генеральной Ассамблеей ООН 20 ноября 1989 г.) (ратифицирована Верховным Советом СССР 13 июня 1990 г.), Конвенцию о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уго- ловным делам (ратифицирована Федеральным законом от 04.08.1994

№ 16-ФЗ).

## Принципы семейного права

*Принципы семейного права —* это руководящие положения, определя- ющие сущность данной отрасли права и имеющие общеобязательное значение в силу их правового закрепления1.

Согласно ст. 1 СК РФ, к числу принципов семейного права отно- сятся:

* признание брака, заключенного только в органах загса;
* добровольность брачного союза;
* равенство прав супругов в семье;
* разрешение внутрисемейных вопросов по взаимному согла- сию;
* приоритет семейного воспитания детей, забота об их благосо- стоянии и развитии, обеспечение защиты их прав и интересов;
* обеспечение приоритетной защиты прав и интересов нетрудо- способных членов семьи.

В пункте 2 ст. 1 СК РФ закреплено принципиальное положение, согласно которому в России *признается брак, заключенный только в органах записи актов гражданского состояния*. Гражданская (свет- ская) форма брака, предполагающая обязательную государственную регистрацию, была введена в России Декретом «О гражданском бра-

ке, детях и о ведении актов гражданского состояния» от 18.12.1917 г. В соответствии с данным Декретом единственной формой брака для всех граждан России независимо от вероисповедания стало заключе- ние гражданского брака в государственных органах. Фактическое со- жительство мужчины и женщины, а также браки, заключенные по ре- лигиозному обряду, не имеют юридического значения и не порождают правовых последствий брака.

*Принцип добровольности брачного союза* означает, что мужчина и женщина свободны в выборе будущего супруга, выражении воли на вступление в брак, а также его расторжение.

Положения СК РФ о *равенстве прав супругов в семье* конкретизи- руют конституционные установления о равенстве прав и свобод муж- чины и женщины, закрепленные в ст. 19, и выражаются в том, что су- пруги наделяются равными возможностями в решении любых вну- трисемейных вопросов, а также равными правами и обязанностями по отношению к своим несовершеннолетним детям.

*Принцип разрешения внутрисемейных вопросов по взаимному согласию*

основан на равноправии супругов в семейных отношениях и распро-

1 См.: *Пчелинцева Л.М.* Семейное право России : учеб. для вузов. 4-е изд., перераб. М. : Норма, 2006. С. 31.

страняется на решение любого вопроса, касающегося жизни семьи. Данный принцип находит свое развитие в ст. 31 СК РФ, согласно ко- торой вопросы материнства, отцовства, воспитания, образования де- тей и другие вопросы жизни семьи решаются супругами совместно, исходя из принципа их равенства.

*Принцип приоритета семейного воспитания детей, заботы об их бла- госостоянии и развитии, обеспечения защиты их прав и интересов* озна- чает, что именно в семье ребенку могут быть созданы условия для нор-

мального и полноценного физического, психического, нравственного развития, осуществлен индивидуальный подход к его воспитанию. Се- мейный кодекс РФ определяет правовое положение ребенка в семье, закрепляя за ним личные неимущественные и имущественные права, важное место среди которых занимает право ребенка жить и воспиты- ваться в семье, насколько это возможно (ст. 54). Кроме того, в Кодек- се закреплен круг лиц, обязанных защищать права и законные инте- ресы детей.

*Принцип обеспечения приоритетной защиты прав и интересов не- трудоспособных членов семьи* предполагает предоставление необхо- димых средств существования тем членам семьи, которые в силу

объективных причин лишены возможности обеспечить себя само- стоятельно. Этот принцип находит свое развитие в институте али- ментных обязательств. Например, совершеннолетние дети обязаны содержать своих нетрудоспособных, нуждающихся в помощи роди- телей.

## Семейное правоотношение: понятие, признаки, состав

**Семейные правоотношения** — это отношения, которые возникают между членами семьи и регулируются нормами семейного законода- тельства.

В юридической литературе выделяют следующие признаки семей- ных правоотношений:

* субъектами семейных отношений могут быть только физиче- ские лица;
* имеют длящийся характер — продолжительность присуща всем видам семейных отношений, однако в ряде случаев за- конодатель указывает на пределы их существования. Так, ро- дительское правоотношение может существовать в пределах 18 лет;
* имеют безвозмездный характер, т.е. не предполагают встречно- го имущественного предоставления;
* семейные права и обязанности неразрывно связаны с лично- стью их носителя, непередаваемы и неотчуждаемы;
* возникают на основе специфических юридических фактов (брак, родство, принятие ребенка на воспитание в семью и др.).

*Субъекты семейных правоотношений —* это их участники, имею-

щие семейные права и обязанности. Из содержания норм СК РФ следует, что к их числу относятся супруги, родители (усыновители) и дети (усыновленные), другие члены семьи в случаях, предусмот- ренных СК РФ.

Для возникновения и осуществления семейных прав и семейных обязанностей участники семейных отношений должны обладать се- мейной правоспособностью и семейной дееспособностью.

**Семейная правоспособность** — это способность иметь семейные права и семейные обязанности. Она возникает с момента рождения и прекращается со смертью человека.

**Семейная дееспособность** — это способность лица своими действи- ями приобретать семейные права и семейные обязанности и их осу- ществлять.

Говоря о семейной дееспособности, следует отметить, что ее нали- чие не всегда является необходимым для участия в семейных отно- шениях. Так, в родительском отношении малолетний ребенок, не об- ладая дееспособностью, выступает самостоятельным его участником. В алиментном же обязательстве восполнение дееспособности мало- летнего является обязательным.

Полная семейная дееспособность наступает с 18 лет. Однако при вступлении в брак до достижения установленного законом брачного возраста полная дееспособность наступает либо с 16 лет, либо с воз- раста, предусмотренного законами субъектов Российской Федера- ции. Признание лица полностью дееспособным вследствие эман- сипации не влечет наступления семейной дееспособности в полном объеме.

*Объектами семейных правоотношений* являются:

* поведение (действия) их участников. Данная группа объектов является наиболее распространенной и присуща практически всем видам семейных отношений;
* вещи как объекты, характерные для отношений собственности супругов.

*Содержание семейных правоотношений* составляют субъективные

права и юридические обязанности участников этих отношений, харак- теристика которых будет рассмотрена в следующих разделах.

## Брак по семейному праву

### Понятие брака. Условия и порядок заключения брака

Институт брака является центральным институтом семейного пра- ва. С государственной регистрацией заключения брака законодатель связывает возникновение брачных отношений. Брак как социальное явление — предмет изучения со стороны не только семейного пра- ва, но и других отраслей научного знания. При этом семейное зако- нодательство не содержит легального определения понятия «брак», что обусловлено воздействием на этот институт различных социаль- ных норм — моральных, этических, экономических, правовых, и не- возможностью охватить все многообразие отношений, возникающих между супругами.

В теории современного отечественного семейного права преобла- дают взгляды на **брак** как на свободный и добровольный союз муж- чины и женщины, оформленный в установленном законом порядке, направленный на создание семьи и порождающий взаимные права и обязанности супругов.

Для государственной регистрации заключения брака необходимо наличие обстоятельств, при которых брак будет иметь юридическое значение. К их числу законодатель (ст. 12 СК РФ) относит: взаимное добровольное согласие мужчины и женщины, вступающих в брак; до- стижение ими брачного возраста.

Добровольное согласие лица предполагает свободное, без какого- либо насилия (физического, психологического), осознанное воле- изъявление заключить брак с конкретным человеком и создать с ним семью. При этом брак может быть заключен только при свободном и полном согласии обеих вступающих в брак сторон.

Семейное законодательство устанавливает единый брачный воз- раст для мужчины и женщины — 18 лет (п. 1 ст. 13 СК РФ). Однако при наличии обстоятельств, указанных в законе, брачный возраст мо- жет быть снижен.

Во-первых, при наличии уважительных причин органы местного самоуправления по месту жительства лиц, желающих вступить в брак, вправе по просьбе данных лиц разрешить вступить в брак лицам, до- стигшим возраста 16 лет. При этом законодатель не называет даже примерного перечня уважительных причин. На практике таковыми признаются, например, беременность несовершеннолетней невесты, рождение ею ребенка, фактическое сожительство, предстоящий от- ъезд в длительную командировку.

Во-вторых, вступление в брак в виде исключения с учетом особых обстоятельств может быть разрешено до достижения возраста 16 лет, но лишь в случаях, когда порядок и условия регистрации брака не- совершеннолетних установлены законами субъектов Российской Фе- дерации. В настоящее время в ряде регионов приняты специальные законы, касающиеся вступления в брак лиц, не достигших возраста 16 лет. Например, в законах Московской, Ростовской, Владимирской, Самарской областей брачный возраст может быть снижен до 14 лет, в Мурманской, Рязанской — до 15 лет. Что касается особых обстоя- тельств, то помимо вышеназванных законы субъектов Российской Федерации указывают на непосредственную угрозу жизни одной из сторон и др.

Наряду с условиями вступления в брак закон указывает на обстоя- тельства, препятствующие его заключению. Перечень последних со- держится в ст. 14 СК РФ и является исчерпывающим.

Согласно названной статье, не допускается заключение брака между:

* + - * лицами, из которых хотя бы одно лицо уже состоит в другом за- регистрированном браке;
      * близкими родственниками (родственниками по прямой восхо- дящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (име- ющими общих отца или мать) братьями и сестрами);
      * усыновителями и усыновленными;
      * лицами, из которых хотя бы одно лицо признано судом недее- способным вследствие психического расстройства.

Заключение брака производится органами записи актов граждан- ского состояния в личном присутствии лиц, вступающими в брак, по истечении месяца со дня подачи ими заявления. Последнее являет- ся основанием для государственной регистрации заключения брака.

Лицам, желающим вступить в брак, в течение установленного зако- ном срока предоставляется возможность проверить серьезность наме- рений вступить в брак и осознать готовность к приобретению не толь- ко прав, но и обязанностей как по отношению друг к другу, так и бу- дущему потомству.

При наличии уважительных причин орган записи актов граждан- ского состояния по месту государственной регистрации заключения брака может разрешить заключение брака до истечения месяца, а так- же может увеличить этот срок, но не более чем на месяц.

При наличии особых обстоятельств (беременности, рождения ребен- ка, непосредственной угрозы жизни одной из сторон и других особых обстоятельств) брак может быть заключен в день подачи заявления.

### Прекращение брака

Семейное законодательство не только регламентирует условия и по- рядок заключения брака, но и определяет основания его прекращения, а также порядок его расторжения.

Согласно ст. 16 СК РФ, брак прекращается:

* + - * вследствие смерти одного из супругов;
      * вследствие объявления судом одного из супругов умершим;
      * путем его расторжения.

В первых двух случаях не требуется какого-либо специального оформления прекращения брака. Моментом прекращения брака будет считаться день смерти одного из супругов или день вступления в за- конную силу решения суда об объявлении одного из супругов умер- шим. Документом, подтверждающим прекращение брака вследствие смерти супруга, будет являться свидетельство о его смерти.

При жизни супругов брак может быть прекращен путем его расто- ржения по заявлению одного или обоих супругов, а также по заявле- нию опекуна супруга, признанного судом недееспособным.

Реализовать право на развод может каждый из супругов. При этом согласие либо несогласие другого супруга юридического значения не имеет, за исключением случаев, предусмотренных ст. 17 СК РФ. Со- гласно названной статье, муж не имеет права без согласия жены воз- буждать дело о расторжении брака во время беременности жены и в те- чение года после рождения ребенка.

Порядок расторжения определен законом и не зависит от воли су- пругов. Расторжение брака производится либо в органах записи актов гражданского состояния, либо в суде (ст. 18 СК РФ).

В органах записи актов гражданского состояния брак расторгает- ся: при взаимном согласии на расторжение брака супругов, не имею- щих общих несовершеннолетних детей (п. 1 ст. 19 СК РФ); по заявле- нию одного из супругов независимо от наличия у супругов общих не- совершеннолетних детей в случаях, если другой супруг признан судом безвестно отсутствующим, недееспособным, осужден за совершение преступления к лишению свободы на срок свыше трех лет (п. 2 ст. 19 СК РФ).

Расторжение брака и выдача свидетельства о расторжении брака производятся органом записи актов гражданского состояния по ис- течении месяца со дня подачи заявления о расторжении брака. Брак в этом случае прекращается со дня государственной регистрации рас- торжения брака в книге регистрации актов гражданского состояния.

В судебном порядке брак расторгается: при наличии у супругов об- щих несовершеннолетних детей, за исключением случаев, предусмот- ренных п. 2 ст. 19 СК РФ, при отсутствии согласия одного из супру-

гов на расторжение брака, а также в случаях, если один из супругов, несмотря на отсутствие у него возражений, уклоняется от расторже- ния брака в органе записи актов гражданского состояния (отказыва- ется подать заявление, не желает явиться для государственной регист- рации расторжения брака и др.) (ст. 21–23 СК РФ).

При расторжении брака в суде он прекращается со дня вступления решения суда в законную силу. Расторжение брака в суде подлежит го- сударственной регистрации в порядке, установленном для государст- венной регистрации актов гражданского состояния.

Суд обязан в течение трех дней со дня вступления в законную силу решения суда о расторжении брака направить выписку из этого реше- ния суда в орган записи актов гражданского состояния по месту госу- дарственной регистрации заключения брака.

### Недействительность брака

Глава 5 СК РФ посвящена вопросам, касающимся оснований, поряд- ка и правовых последствий признания брака недействительным.

Согласно п. 1 ст. 27 СК РФ, брак признается недействительным:

* + - * при нарушении условий вступления в брак;
      * в случаях регистрации брака при наличии обстоятельств, пре- пятствующих его заключению;
      * если одно из лиц, вступающих в брак, скрыло от другого лица наличие венерической болезни или ВИЧ-инфекции;
      * в случае заключения фиктивного брака, т.е. если супруги или один из них зарегистрировали брак без намерения создать се- мью.

Признание брака недействительным производится судом в обще- исковом порядке, предусмотренном гражданским процессуальным за- конодательством, СК РФ определяет лишь круг лиц, имеющих право требовать признания брака недействительным (ст. 28).

Недействительный брак не порождает прав и обязанностей супру- гов. К имуществу, приобретенному совместно лицами, брак которых признан недействительным, применяются положения ГК РФ о доле- вой собственности. Брачный договор, заключенный супругами, при- знается недействительным (п. 2 ст. 30 СК РФ).

Однако в порядке исключения закон допускает сохранение за до- бросовестным супругом (т.е. супругом, чьи права были нарушены за- ключением недействительного брака) некоторых прав: право на по- лучение от другого супруга содержания; в отношении раздела иму- щества, приобретенного совместно до момента признания брака недействительным, право на применение положений о совместной

собственности супругов и о разделе общего имущества супругов; пра- во на признание действительным брачный договор полностью или частично; право сохранить фамилию, избранную при государствен- ной регистрации заключения брака. Кроме того, добросовестный су- пруг вправе требовать возмещения причиненного ему материально- го и морального вреда по правилам, предусмотренным гражданским законодательством.

Брак признается недействительным со дня его заключения (п. 4 ст. 27 СК РФ).

## Права и обязанности супругов

### Личные права и обязанности супругов

С момента государственной регистрации заключения брака лица, вступившие в брак, приобретают статус супругов и наделяются пра- вами и обязанностями, предусмотренными действующим семейным законодательством. По содержанию эти права и обязанности можно разделить на две группы:

* + - 1. личные права и обязанности супругов;
      2. имущественные права и обязанности супругов: право общей собственности на совместно нажитое имущество и право на получе- ние алиментов.

Нормы, закрепляющие личные права и обязанности супругов, раз- вивают конституционные положения, определяющие основы право- вого статуса личности в России (ст. 19, 27, 37, 38 и др. СК РФ).

К личным правам супругов, согласно ст. 31 и 32 СК РФ, относятся: право на свободный выбор рода занятий, профессии, мест пребывания и жительства; право совместно решать вопросы материнства, отцов- ства, воспитания, образования детей и другие вопросы жизни семьи; право выбора фамилии.

Супруги по своему желанию выбирают при заключении брака фа- милию одного из них в качестве общей фамилии, либо каждый из су- пругов сохраняет свою добрачную фамилию, либо, если иное не пре- дусмотрено законами субъектов Российской Федерации, присоединя- ет к своей фамилии фамилию другого супруга.

Соединение фамилий не допускается, если добрачная фамилия хотя бы одного из супругов является двойной (п. 1 ст. 32 СК РФ).

Реализовать право выбора фамилии супруги могут и в случае рас- торжения брака: они вправе сохранить общую фамилию или восстано- вить свои добрачные фамилии (п. 3 ст. 32 СК РФ).

Среди обязанностей личного характера СК РФ называет обязан- ности супругов строить свои отношения в семье на основе взаимоува- жения и взаимопомощи, содействовать благополучию и укреплению семьи, заботиться о благосостоянии и развитии своих детей (п. 3 ст. 31 СК РФ). При этом следует отметить, что данная норма имеет декла- ративный характер, поскольку юридическими средствами невозмож- но принудить супругов к исполнению этих обязанностей. Речь скорее идет о нравственной основе построения отношений супругов.

### Имущественные отношения супругов

Имущественные отношения супругов подвержены более детальному правовому регулированию. Это обусловлено прежде всего необходи- мостью внести в них определенность как в интересах самих супругов, так и в интересах третьих лиц (например, кредиторов, наследников), а также тем, что они могут быть осуществлены принудительно.

К имущественным отношениям супругов, которые регулируются нормами семейного законодательства, относятся отношения собст- венности супругов, алиментные обязательства супругов.

**Отношения собственности супругов*.*** По сравнению с ранее действо- вавшем законодательством новый СК РФ усилил диспозитивные на- чала в регулировании имущественных отношений супругов, предоста- вив последним возможность самим определять содержание этих от- ношений путем заключения брачного договора, соглашения об уплате алиментов.

Законом установлено два режима имущества супругов: законный и договорный. При этом право выбора того или иного режима остает- ся за супругами.

Согласно п. 1 ст. 33 СК РФ, законным режимом имущества супру- гов является режим их совместной собственности, который действует, если брачным договором не установлено иное. Совместной собствен- ностью супругов признается имущество, нажитое супругами во время брака (п. 1 ст. 34 СК РФ).

В Кодексе приводится примерный перечень имущества, которое может находиться в совместной собственности (общее имущество су- пругов) (п. 2 ст. 34):

* доходы каждого из супругов от трудовой, предпринимательской и результатов интеллектуальной деятельности;
* полученные супругами пенсии, пособия, а также иные денеж- ные выплаты, не имеющие специального целевого назначения (суммы материальной помощи, суммы, выплаченные в возме-

щение ущерба в связи с утратой трудоспособности вследствие увечья либо иного повреждения здоровья, и др.);

* приобретенные за счет общих доходов супругов движимые и не- движимые вещи, ценные бумаги, паи, вклады, доли в капита- ле, внесенные в кредитные учреждения или в иные коммерче- ские организации, независимо от того, на имя кого из супругов оно приобретено либо на имя кого или кем из супругов внесены денежные средства;
* любое другое имущество, нажитое супругами в период брака.

Режим совместной собственности супругов предполагает равен- ство их прав на общее имущество независимо от степени участия каж- дого из супругов в его приобретении. Это означает, что право на об- щее имущество супругов принадлежит также супругу, который в пе- риод брака осуществлял ведение домашнего хозяйства, уход за детьми или по другим уважительным причинам не имел самостоятельного до- хода (п. 3 ст. 34 СК РФ).

Кроме того, режим совместной собственности супругов означает, что супруги на равных началах, по обоюдному согласию осуществля- ют правомочия собственника по владению, пользованию и распоря- жению общим имуществом.

Совершать сделки по распоряжению общим имуществом супруги могут как вместе, так и каждый в отдельности. При этом СК РФ уста- новлена презумпция о согласии другого супруга на совершение супру- гом сделки с третьим лицом. Однако на практике предположение со- гласия другого супруга может не соответствовать действительности. В этом случае гарантией защиты имущественных прав и интересов су- пруга, не давшего согласие на совершение сделки по распоряжению общим имуществом, является предоставление ему права обратить- ся в суд с требованием о признании такой сделки недействительной. При этом, чтобы оспорить сделку, необходимо соблюдение следую- щих условий:

* требование должно исходить от супруга, не давшего согласие на совершение сделки по распоряжению общим имуществом су- пругов;
* если доказано, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать о несогласии другого супруга на совершение данной сделки.

В отношении сделки одного из супругов по распоряжению не- движимостью и сделки, требующей нотариального удостоверения и (или) регистрации в установленном законом порядке, правило о презумпции согласия другого супруга на ее совершение не дейст- вует. Для совершения названных сделок одним из супругов необхо-

димо получить нотариально удостоверенное согласие другого супру- га. Супруг, чье нотариально удостоверенное согласие на совершение указанной сделки не было получено, вправе требовать признания сделки недействительной в судебном порядке в течение года со дня, когда он узнал или должен был узнать о совершении данной сделки (п. 3 ст. 35 СК РФ).

Помимо того имущества супругов, которое является общим, за- конодатель указывает на имущество каждого из супругов. Послед- нее находится в режиме частной собственности, поэтому полномо- чия собственника по владению, пользованию и распоряжению этим имуществом супруги осуществляют самостоятельно по собственному усмотрению.

К имуществу каждого из супругов, согласно ст. 36 СК РФ, отно- сятся:

* имущество, принадлежавшее каждому из супругов до вступле- ния в брак, а также имущество, полученное одним из супругов во время брака в дар, в порядке наследования или по иным без- возмездным сделкам;
* вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и др.), за ис- ключением драгоценностей и других предметов роскоши, хотя и приобретенные в период брака за счет общих средств супру- гов;
* исключительное право на результат интеллектуальной деятель- ности, созданный одним из супругов.

При определенных обстоятельствах режим имущества каждого из супругов может быть изменен. Так, если будет установлено, что в пе- риод брака за счет общего имущества супругов или имущества каждого из супругов либо труда одного из супругов были произведены вложе- ния, значительно увеличивающие стоимость этого имущества (капи- тальный ремонт, реконструкция, переоборудование и др.), имущество каждого из супругов может быть признано их совместной собственно- стью (ст. 37 СК РФ).

Режим может быть изменен и в отношении имущества, нажитого в браке. Согласно п. 4 ст. 38 СК РФ, суд может признать имущество, нажитое каждым из супругов в период их раздельного проживания при прекращении семейных отношений, собственностью каждого из них. Основания и порядок раздела общего имущества супругов опреде- лены ст. 38 и 39 СК РФ. Раздел общего имущества супругов может быть произведен как в период брака, так и после его расторжения по требо- ванию любого из супругов, а также в случае заявления кредитором тре- бования о разделе общего имущества супругов для обращения взыска-

ния на долю одного из них в общем имуществе супругов.

Общее имущество супругов может быть разделено между супруга- ми по их соглашению. По желанию супругов их соглашение о разделе общего имущества может быть удостоверено нотариально.

В ситуации спора раздел общего имущества супругов, а также опре- деление долей супругов в этом имуществе производятся в судебном порядке. В этом случае по общему правилу доли супругов признаются равными. Однако суд вправе отступить от начала равенства долей су- пругов в их общем имуществе исходя из интересов несовершеннолет- них детей и (или) исходя из заслуживающего внимания интереса одно- го из супругов, в частности в случаях, если другой супруг не получал доходов по неуважительным причинам или расходовал общее имуще- ство супругов в ущерб интересам семьи.

Наряду с законным режимом имущества супругов СК РФ пре- дусматривает договорный режим имущества супругов, правовая ре- гламентация которого осуществляется в соответствии со ст. 40–44 СК РФ.

**Брачным договором** признается соглашение лиц, вступающих в брак, или соглашение супругов, определяющее имущественные права и обя- занности супругов в браке и (или) в случае его расторжения.

По своей правовой природе брачный договор является гражданско- правовым, в связи с чем он должен соответствовать условиям действи- тельности сделок, установленных гражданским законодательством. Вместе с тем СК РФ указывает на определенную специфику брачного договора.

Субъектами брачного договора могут быть:

* супруги, т.е. лица, состоящие в зарегистрированном браке;
* лица, вступающие в брак, т.е. лица, подавшие соответствующее заявление в органы записи актов гражданского состояния.

В случае заключения брачного договора лицами, вступающими в брак, он приобретает юридическую силу только с момента государ- ственной регистрации заключения брака.

Брачный договор является сделкой строгой формы. Согласно п. 2 ст. 41 СК РФ, брачный договор заключается в письменной форме и подлежит нотариальному удостоверению. Несоблюдение нотариаль- ной формы брачного договора влечет его недействительность, а имен- но ничтожность. Однако договоры, заключенные в период с 1 янва- ря 1995 г. до 1 марта 1996 г., являются действительными независимо от того, удостоверены они у нотариуса или нет. Это обусловлено тем, что возможность изменить режим собственности путем заключения соглашения супругов допускалась уже с 1 января 1995 г., причем за- конодатель не требовал их нотариального удостоверения (п. 1 ст. 252 ГК РФ).

Предметом брачного договора могут быть только имущественные права и обязанности супругов в браке и (или) в случае его расторже- ния.

Содержание брачного договора составляют его условия, пример- ный перечень которых определен ст. 42 СК РФ. Эти условия можно разделить на две группы:

* + - 1. условия, определяющие режим имущества супругов. Так, брач- ным договором супруги вправе установить режим совместной, долевой или раздельной собственности на все имущество супругов, на его от- дельные виды или на имущество каждого из супругов. При этом брач- ный договор может быть заключен как в отношении имеющегося, так и в отношении будущего имущества супругов;
      2. условия, определяющие обязательственные отношения супру- гов. В частности, супруги вправе определить в брачном договоре свои права и обязанности по взаимному содержанию, способы участия в доходах друг друга, порядок несения каждым из них семейных рас- ходов; определить имущество, которое будет передано каждому из су- пругов в случае расторжения брака, а также включить в брачный до- говор любые иные положения, касающиеся имущественных отноше- ний супругов.

Выше отмечалось, что брачный договор по своей правовой приро- де является гражданско-правовым, это означает, что на него распро- страняется действие принципа свободы договора. Однако эта сво- бода ограничена законодателем. В соответствии с п. 3 ст. 42 СК РФ брачный договор не может ограничивать правоспособность или дее- способность супругов, их право на обращение в суд за защитой сво- их прав; регулировать личные неимущественные отношения между супругами, права и обязанности супругов в отношении детей; преду- сматривать положения, ограничивающие право нетрудоспособного нуждающегося супруга на получение содержания; содержать другие условия, которые ставят одного из супругов в крайне неблагоприят- ное положение или противоречат основным началам семейного за- конодательства.

Брачный договор действует в течение срока существования бра- ка. Однако в период брака супруги вправе его изменить или растор- гнуть по взаимному согласию. В этом случае соглашение должно быть оформлено в той же форме, что и сам брачный договор. Односторон- ний отказ от исполнения брачного договора не допускается. Кроме этого основаниями прекращения брачного договора являются: расто- ржение брачного договора по требованию одного из супругов на осно- вании решения суда; прекращение брака, за исключением тех усло- вий, которые предусмотрены данным договором на период после пре-

кращения брака (например, алиментные обязательства); признание брачного договора недействительным.

**Алиментные обязательства супругов.** Согласно п. 1 ст. 89 СК РФ, супруги обязаны материально поддерживать друг друга. Исполнение этой обязанности супругами, как правило, осуществляется доброволь- но. При возникновении разногласий по вопросу о материальной под- держке супруги могут заключить соглашение об уплате алиментов, тем самым они получают возможность в правовой форме закрепить свое согласие на предоставление содержания другому супругу в размере и порядке, определенном этим соглашением.

Соглашение об уплате алиментов должно быть заключено в письменной форме и удостоверено нотариусом (п. 1 ст. 100 СК РФ). Несоблюдение формы соглашения об уплате алиментов влечет его не- действительность. Нотариально удостоверенное соглашение об уплате алиментов имеет силу исполнительного листа (п. 2 ст. 100 СК РФ).

В случае отказа от такой поддержки и отсутствия соглашения между супругами об уплате алиментов понудить к исполнению этой обязан- ности может суд. Однако не любой супруг может обратиться в суд с требованием о предоставлении алиментов, а только тот, который на- ходится в одном из состояний, обозначенных в п. 2 ст. 89 СК РФ. Со- гласно последнему, право требовать предоставления алиментов в су- дебном порядке от другого супруга имеют:

* нетрудоспособный нуждающийся супруг;
* жена в период беременности и в течение трех лет со дня рожде- ния общего ребенка;
* нуждающийся супруг, осуществляющий уход за общим ребен- ком-инвалидом до достижения ребенком возраста 18 лет или за общим ребенком — инвалидом с детства I группы.

Другим необходимым условием возникновения алиментного обя- зательства между супругами является наличие необходимых средств у алиментообязанного супруга. Наличие или отсутствие необходимых средств для уплаты алиментов у супруга определяется судом в каждом конкретном случае исходя из обстоятельств дела. При этом учитыва- ются все виды доходов, получаемых супругом, к которому предъяв- лено требование о взыскании алиментов, наличие у него иждивенцев и других лиц, которых он в силу прямого указания закона должен со- держать, а также другие обстоятельства.

Размер алиментов, взыскиваемых на супруга в судебном порядке, определяется судом в твердой денежной сумме, подлежащей уплате ежемесячно, исходя из материального и семейного положения супру- гов (бывших супругов) и других заслуживающих внимания интересов сторон (ст. 91 СК РФ).

Суд может освободить супруга от обязанности содержать другого нетрудоспособного нуждающегося в помощи супруга или ограничить эту обязанность определенным сроком как в период брака, так и пос- ле его расторжения в случаях:

* если нетрудоспособность нуждающегося в помощи супруга на- ступила в результате злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами или в результате совершения им умышленного преступления;
* непродолжительности пребывания супругов в браке;
* недостойного поведения в семье супруга, требующего выплаты алиментов (ст. 92 СК РФ).

## Права и обязанности родителей и детей

### Установление происхождения детей

Согласно ст. 47 СК РФ, права и обязанности родителей и детей осно- вываются на происхождении детей, удостоверенном в установленном законом порядке.

Происхождение ребенка от матери (материнство) устанавливается на основании документов, подтверждающих рождение ребенка мате- рью в медицинском учреждении, а в случае рождения ребенка вне ме- дицинского учреждения — на основании медицинских документов, свидетельских показаний или на основании иных доказательств.

Для установления материнства не имеет юридического значения семейное положение матери. Напротив, установление происхожде- ния ребенка от отца (отцовство) ставится в зависимость от семейного положения матери.

Если ребенок родился от лиц, состоящих в браке между собой, дей- ствует презумпция отцовства, которая означает, что отцом ребенка признается муж матери ребенка. Как и любая презумпция, она может быть опровергнута в порядке, предусмотренном ст. 52 СК РФ. Осно- ванием для производства актовой записи об отце ребенка является запись о регистрации брака его родителей.

Презумпция отцовства распространяется и на случаи, когда ребе- нок родился от лиц, состоящих в браке между собой, в течение 300 дней с момента расторжения брака, признания его недействительным или с момента смерти супруга матери ребенка.

Если ребенок родился от лиц, не состоящих в браке между собой, отцовство может быть установлено либо в административном, либо в судебном порядке.

Административный порядок установления отцовства предполагает подачу в орган записи актов гражданского состояния:

* + - * совместного заявления отцом и матерью ребенка. Подача заяв- ления об установлении отцовства может быть подана как после рождения ребенка, так и до его рождения, при этом запись о ро- дителях ребенка производится после рождения ребенка;
      * заявления отца ребенка, если мать умерла, признана недееспо- собной, невозможно установить место ее нахождения или лише- на родительских прав. При этом заявление отец ребенка может подать только с согласия органа опеки и попечительства. При отсутствии оного отцовство может быть установлено лишь в су- дебном порядке.

Установление отцовства в отношении лица, достигшего возраста 18 лет (совершеннолетия), допускается только с его согласия, а если оно признано недееспособным — с согласия его опекуна или органа опеки и попечительства (ст. 48 СК РФ).

Установление отцовства в судебном порядке производится по пра- вилам искового производства по заявлению одного из родителей, опе- куна (попечителя) ребенка или по заявлению лица, на иждивении ко- торого находится ребенок, а также по заявлению самого ребенка по до- стижении им совершеннолетия. При этом суд принимает во внимание любые доказательства, с достоверностью подтверждающие происхо- ждение ребенка от конкретного лица (ст. 49 СК РФ).

### Права несовершеннолетних детей

Нормы, посвященные правам несовершеннолетних детей, являются новыми для российского семейного права. Участие России в Конвен- ции о правах ребенка, которая была принята Генеральной Ассамбле- ей ООН 20 ноября 1989 г. и ратифицирована Россией 13 июня 1990 г., обусловило необходимость приведения действовавшего законодатель- ства в соответствие с требованиями указанной Конвенции. В преамбу- ле Конвенции указывается, что «ребенку для полного и гармоничного развития его личности необходимо расти в семейном окружении, в ат- мосфере счастья, любви понимания».

Семейный кодекс РФ рассматривает ребенка в качестве самостоя- тельного участника семейных отношений, с мнением которого необ- ходимо считаться при решении любого внутрисемейного вопроса.

Ребенком признается лицо, не достигшее возраста 18 лет (п. 1 ст. 54 СК РФ).

Права детей, закрепленные главой 11 СК РФ, можно разделить на две группы: 1) личные неимущественные; 2) имущественные.

*К личным неимущественным правам ребенка* относятся:

* + - * право жить и воспитываться в семье. Это означает предостав- ление ребенку возможности жить и воспитываться в семье. В случае когда ребенок в силу каких-либо причин лишен ро- дительского попечения, выбор формы его воспитания должен основываться на действии принципа приоритета семейного вос- питания;
      * право знать своих родителей, насколько это возможно. Когда ребенок родился в зарегистрированном браке и растет в пол- ноценной семье, трудностей с реализацией данного права, как правило, не возникает. В других случаях право знать своих роди- телей может быть осуществлено, например, путем установления отцовства. Оговорка законодателя «насколько это возможно» не случайна. Право знать своих родителей может быть ограничено случаями, когда получение сведений о родителе не представля- ется возможным, в частности когда ребенок был найден (подки- нут). Кроме того, нормы, закрепляющие данное право, не согла- суются с нормами о тайне усыновления и тайне биологического происхождения ребенка;
      * право на заботу со стороны родителей предполагает получение

ребенком личного внимания, всех видов помощи, удовлетворе- ние жизненных потребностей;

* + - * право на совместное проживание с родителями, за исключени- ем случаев, когда это противоречит его интересам. До достиже- ния ребенком возраста 14 лет местом его жительства признает- ся место жительства его родителей (п. 2 ст. 20 ГК РФ). В случае раздельного проживания родителей ребенка место жительства последнего определяется самими родителями с учетом мнения ребенка, а в случае возникновения спора — судом. При этом суд учитывает привязанность ребенка к каждому из родителей, бра- тьям и сестрам, возраст ребенка, нравственные и иные личные качества родителей, отношения, существующие между каждым из родителей и ребенком, возможность создания ребенку усло- вий для воспитания и развития (род деятельности, режим рабо- ты родителей, материальное и семейное положение родителей и др.);
      * право на воспитание своими родителями, обеспечение его ин-

тересов, всестороннее развитие, уважение его человеческого до- стоинства означает создание ребенку условий для полноценного физического, психического и нравственного развития и реали- зации индивидуальных способностей, а также недопустимость

использования унижающих человеческое достоинство средств и методов воспитания;

* + - * право на общение с родителями и другими родственниками. Ребенку должна быть предоставлена возможность общаться со своими родителями и другими родственниками на постоянной основе, поскольку это одно из условий его полноценного разви- тия. В случае раздельного проживания родителей ребенок име- ет право на общение с каждым из них. Ребенок имеет право на общение со своими родителями также в случае их проживания в разных государствах;
      * право на свою защиту. Защита прав и законных интересов ре- бенка осуществляется родителями (лицами, их заменяющи- ми), а в случаях, предусмотренных СК РФ, — органом опеки и попечительства, прокурором и судом. При нарушении прав и законных интересов ребенка, в том числе при невыполне- нии или при ненадлежащем выполнении родителями (одним из них) обязанностей по воспитанию, образованию ребен- ка либо при злоупотреблении родительскими правами, ребе- нок вправе самостоятельно обращаться за их защитой в орган опеки и попечительства, а по достижении возраста 14 лет — в суд;
      * право на свое мнение. Ребенок вправе выражать свое мнение при решении в семье любого вопроса, затрагивающего его ин- тересы, а также быть заслушанным в ходе любого судебного или административного разбирательства. Учет мнения ребенка, до- стигшего возраста десяти лет, обязателен, за исключением слу- чаев, когда это противоречит его интересам. В случаях, прямо предусмотренных СК РФ, органы опеки и попечительства или суд могут принять решение только с согласия ребенка, достиг- шего возраста десяти лет;
      * право на имя, отчество и фамилию. Имя ребенку дается по со- глашению родителей, отчество присваивается по имени отца, если иное не предусмотрено законами субъектов Российской Федерации или не основано на национальном обычае. Фамилия ребенка определяется фамилией родителей. При разных фами- лиях родителей ребенку присваивается фамилия отца или фами- лия матери по соглашению родителей, если иное не предусмот- рено законами субъектов Российской Федерации. Если отцов- ство не установлено, имя ребенку дается по указанию матери, отчество присваивается по имени лица, записанного в качестве отца ребенка, фамилия — по фамилии матери.

*Имущественным правам ребенка* в СК РФ посвящена всего одна ста- тья, а именно ст. 60, в основном они регулируются нормами граждан- ского законодательства. Эта группа прав включает:

* + - * право на получение содержания от своих родителей и других членов семьи в порядке и в размерах, установленных законом;
      * право собственности на доходы, полученные ребенком, иму- щество, полученное им в дар или в порядке наследования, а также на любое другое имущество, приобретенное на сред- ства ребенка;
      * право на распоряжение принадлежащим ему на праве собствен- ности имуществом, а также своими доходами.

В рамках характеристики имущественных прав более подробно остановимся лишь на праве ребенка на получение содержания.

Данному праву ребенка корреспондирует обязанность родителей содержать своих несовершеннолетних детей (п. 1 ст. 80 СК РФ). Как правило, порядок и форма предоставления содержания несовершен- нолетним детям определяются родителями самостоятельно. Послед- ние вправе заключить соглашение о содержании своих несовершен- нолетних детей (соглашение об уплате алиментов).

В случае если родители не предоставляют содержание своим несо- вершеннолетним детям, средства на содержание несовершеннолетних детей (алименты) взыскиваются с родителей в судебном порядке.

Основанием возникновения алиментного обязательства родителей и несовершеннолетних детей является фактический состав, который включает в себя:

* + - * наличие юридически значимой связи между ребенком и каж- дым из родителей;
      * недостижение ребенком возраста совершеннолетия (исключе- ние составляют случаи приобретения ребенком полной дееспо- собности вследствие эмансипации и вступления в брак);
      * наличие решения суда или соглашения об уплате алиментов.

Для данного вида алиментных обязательств не имеет юридическо- го значения трудоспособность, дееспособность, наличие необходимых средств у алиментообязанного родителя. Это означает, что обязанность по содержанию своих несовершеннолетних детей должна исполняться и со стороны нетрудоспособного, и со стороны недееспособного, и со стороны несовершеннолетнего родителя. Нуждаемость детей в полу- чении алиментов при этом правового значения не имеет.

При отсутствии соглашения об уплате алиментов алименты на несовершеннолетних детей взыскиваются судом. При этом их раз- мер определяется в долях к заработку и (или) иному доходу родителя и подлежит уплате ежемесячно. На одного ребенка — одна четверть, на

двух детей — одна треть, на трех и более детей — половина заработка и (или) иного дохода родителей.

Размер этих долей может быть уменьшен или увеличен судом с уче- том материального или семейного положения сторон и иных заслужи- вающих внимания обстоятельств.

В случаях, предусмотренных законом, размер алиментов, взыски- ваемых на несовершеннолетних детей, может быть определен в твер- дой денежной сумме или одновременно в долях и в твердой денежной сумме. Это происходит в следующих случаях: родитель, обязанный уплачивать алименты, имеет нерегулярный, меняющийся заработок и (или) иной доход; родитель получает заработок и (или) иной доход полностью или частично в натуре, или в иностранной валюте; у ро- дителя отсутствует заработок и (или) иной доход; другие случаи, если взыскание алиментов в долевом отношении к заработку и (или) иному доходу родителя невозможно, затруднительно или существенно нару- шает интересы одной из сторон.

Размер твердой денежной суммы определяется судом исходя из максимально возможного сохранения ребенку прежнего уровня его обеспечения с учетом материального и семейного положения сторон и других заслуживающих внимания обстоятельств.

В случае невозможности получения содержания от родителей обя- занность по уплате алиментов может быть возложена на трудоспособ- ных совершеннолетних братьев и сестер (ст. 93 СК РФ), а также де- душек и бабушек (ст. 94 СК РФ). При этом обязательным условием возникновения этих видов алиментных обязательств является наличие необходимых средств у вышеназванных лиц.

### Права и обязанности родителей

Согласно п. 1 ст. 61 СК РФ, родители имеют равные права и несут рав- ные обязанности в отношении своих детей. Родительские права отли- чает то, что:

* + - * они имеют срочный характер. Родительские права прекраща- ются по достижении детьми возраста 18 лет, а также при всту- плении несовершеннолетних детей в брак и приобретении деть- ми полной дееспособности вследствие эмансипации (п. 2 ст. 61 СК РФ);
      * одновременно выступают и как родительские обязанности. Это означает, что неосуществление права есть неосуществление обязанности, что влечет возможность применения мер государ- ственного принуждения вплоть до лишения родителей роди- тельских прав.

Согласно п. 1 ст. 63 СК РФ, родители имеют право и обязаны вос- питывать своих детей. Воспитание предполагает целенаправленное, систематическое воздействие на ребенка с целью формирования в нем личностных качеств. Способы воспитания детей определяются роди- телями по взаимному согласию, но должны исключать пренебрежи- тельное, жестокое, грубое, унижающее человеческое достоинство об- ращение, оскорбление или эксплуатацию детей.

Данное право родителей является преимущественным перед всеми другими лицами. Это означает, что родители вправе требовать возвра- та ребенка от любого лица, удерживающего его у себя не на основании закона или не на основании судебного решения. В случае возникнове- ния спора родители вправе обратиться в суд за защитой своих прав.

Родители, осуществляющие родительские права в ущерб правам и интересам детей, несут ответственность в установленном законом порядке.

Родители обязаны заботиться о здоровье, физическом, психиче- ском, духовном и нравственном развитии своих детей.

Родители обязаны обеспечить получение детьми основного обще- го образования. При этом родители вправе выбрать образовательное учреждение и форму получения образования детьми, но с учетом их мнения.

Все вопросы, касающиеся воспитания и образования детей, реша- ются родителями по их взаимному согласию исходя из интересов детей и с учетом мнения детей. Родители (один из них) при наличии разно- гласий между ними вправе обратиться за разрешением этих разногла- сий в орган опеки и попечительства или в суд.

В статье 64 СК РФ закреплены право и обязанность родителей по защите прав и интересов детей. Родители являются законными представителями своих детей и выступают в защиту их прав и интере- сов в отношениях с любыми физическими и юридическими лицами, в том числе в судах, без специальных полномочий. Однако данное пра- во родителей может быть ограничено в случаях, если органом опеки и попечительства установлено, что между интересами родителей и де- тей имеются противоречия. При наличии разногласий между родите- лями и детьми орган опеки и попечительства обязан назначить пред- ставителя для защиты прав и интересов детей.

В статье 66 СК РФ закреплены основные принципы осуществле- ния родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребен- ка. Последний сохраняет свои родительские права и несет родитель- ские обязанности. Он имеет права на общение с ребенком, участие в его воспитании и решении вопросов получения ребенком образо- вания. При этом родитель, с которым проживает ребенок, не должен

препятствовать общению ребенка с другим родителем, если такое об- щение не причиняет вред физическому и психическому здоровью ре- бенка, его нравственному развитию.

Родитель, проживающий отдельно от ребенка, имеет также право на получение информации о своем ребенке из воспитательных учреж- дений, лечебных учреждений, учреждений социальной защиты насе- ления и других аналогичных учреждений. В предоставлении подобной информации может быть отказано только в случае наличия угрозы для жизни и здоровья ребенка со стороны родителя.

Что касается порядка осуществления родительских прав со сто- роны родителя, проживающего отдельно от ребенка, то законода- тель допускает решение этих вопросов самостоятельно родителя- ми путем заключения в письменной форме соответствующего со- глашения.

Если родители не могут прийти к соглашению, спор разрешается судом с участием органа опеки и попечительства по требованию роди- телей (одного из них).

При невыполнении решения суда к виновному родителю применя- ются меры, предусмотренные гражданским процессуальным законо- дательством. При злостном невыполнении решения суда суд по требо- ванию родителя, проживающего отдельно от ребенка, может вынести решение о передаче ему ребенка исходя из интересов ребенка и с уче- том мнения ребенка.

Некоторые особенности правового положения установлены зако- нодателем в отношении несовершеннолетних родителей. Из содержа- ния ст. 62 СК РФ следует, что:

* + - * несовершеннолетние родители имеют права на совместное про-

живание с ребенком и участие в его воспитании;

* + - * несовершеннолетние родители имеют права признавать и оспа- ривать свое отцовство и материнство на общих основаниях;
      * по достижении возраста 14 лет несовершеннолетние родители имеют право требовать установления отцовства в отношении своих детей в судебном порядке;
      * несовершеннолетние родители, не состоящие в браке, в слу- чае рождения у них ребенка и при установлении их материнства и (или) отцовства вправе самостоятельно осуществлять роди- тельские права по достижении ими возраста 16 лет. До достиже- ния несовершеннолетними родителями возраста 16 лет ребенку может быть назначен опекун, который будет осуществлять его воспитание совместно с несовершеннолетними родителями ре- бенка.

### Контрольные вопросы

1. Какие общественные отношения регулируются семейным зако- нодательством?
2. Каковы принципы семейного права?
3. Кто может быть субъектом семейных отношений?
4. Что такое брак? Каковы его признаки?
5. Какие существуют условия вступления в брак?
6. При наличии каких обстоятельств брак не может быть зарегистри- рован в органах загса?
7. Что является основанием прекращения брака?
8. В каких случаях право супруга на развод может быть ограничено?
9. В каких случаях брак расторгается в органах загса?
10. Когда брак расторгается в судебном порядке?
11. Какие вопросы разрешаются судом при вынесении решения о рас- поряжении брака?
12. С какого момента брак считается расторгнутым?
13. Что такое фиктивный брак?
14. Какие последствия признания брака недействительным вы зна- ете?
15. Какие личные неимущественные права и обязанности супругов закреплены СК РФ?
16. Что такое законный режим имущества супругов?
17. Что такое брачный договор?
18. Какова форма брачного договора?
19. Кто с точки зрения законодателя признается ребенком?
20. Какими правами обладает несовершеннолетний ребенок?

ГЛАВА 11

Глава 11. Уголовное право 235

# УГОЛОВНОЕ ПРАВО

## Уголовное право России: понятие, задачи и принципы

Понятием «уголовное право» охватываются четыре близких, но не тождественных явления: отрасль права, отрасль законодательства, на- ука и учебная дисциплина.

**Уголовное право** как отрасль права представляет собой совокуп- ность юридических норм, устанавливающих общие основания и прин- ципы уголовной ответственности, преступность и наказуемость обще- ственно опасных деяний и иные меры уголовно-правового характера за их совершение. Уголовное право является одной из отраслей систе- мы российского права, имеющей свой собственный предмет и метод. В предмет уголовно-правового регулирования включаются следующие виды общественных отношений:

* + - *охранительные*, т.е. отношения, возникающие в связи с совер- шением преступления. Субъектами данных отношений являют- ся, с одной стороны, государство в лице уполномоченных орга- нов, а с другой — лицо, совершившее преступление;
    - *регулятивные*, т.е. отношения в связи с причинением вреда охра- няемым уголовным законом интересам в рамках обстоятельств, исключающих преступность деяния, предусмотренного в гла- ве 8 УК РФ. Субъектами этих отношений являются не только лицо, причинившее вред, и государство, но и иные лица (осуще- ствившие общественно опасное посягательство при необходи- мой обороне, совершившие преступление, отдавшие незакон- ный приказ или распоряжение и др.);
    - *предупредительные*, т.е. отношения, связанные с удержанием лица от совершения преступления. Субъектами таких отноше- ний выступают законопослушные лица, не совершающие пре- ступления из-за страха перед наказанием, и государство, уста- новившее уголовно-правовые запреты и последствия их нару- шения в уголовном законодательстве.

Каждому виду отношений, охватываемых понятием «предмет уголовно-правового регулирования», корреспондирует специфиче- ский метод уголовно-правового регулирования. Так, охранительным отношениям соответствует метод установления уголовно-правовых последствий совершения преступления (возможность применения наказания, принудительных мер медицинского и воспитательного ха- рактера, конфискации имущества, освобождения от уголовной ответ- ственности и наказания). Регулятивным отношениям соответствует метод наделения лиц определенными правами на причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам, а предупредительным — метод установления уголовно-правового запрета.

Социальная ценность любой отрасли права определяется исходя из тех задач, для решения которых она предназначена. *Задачи* уголов- ного права сформулированы в ч. 1 ст. 1 УК РФ: охрана прав и сво- бод человека и гражданина, собственности, общественного порядка и общественной безопасности, окружающей среды, конституционно- го строя Российской Федерации от преступных посягательств, обе- спечение мира и безопасности человечества, а также предупреждение преступлений. Таким образом, на первое место законодатель поставил ту основную задачу, которая отражает сущность уголовного права как охранительной отрасли права. *Объекты* охраны перечислены в соот- ветствии с закрепленной в Конституции РФ иерархией социальных ценностей: личность — общество — государство.

Уголовное право России вносит свой вклад в дело обеспечения мира и безопасности человечества путем установления преступности (криминализации) общественно опасных деяний, представляющих угрозу для всего мирового сообщества. Такие деяния предусмотрены в разделе XII УК РФ «Преступления против мира и безопасности че- ловечества», а также в других разделах (ответственность за преступле- ния террористического характера — в разделе о преступлениях против общественной безопасности и общественного порядка, за коррупци- онные преступления — в разделах о преступлениях против государст- венной власти и в сфере экономики и др.).

Предупреждение преступлений в уголовном праве подразделяется на общее (общая превенция) и частное (частная превенция). Разгра- ничение между ними осуществляется в зависимости от адресата пред-

упредительных мер: *общая превенция* ориентирована на законопослуш- ную часть общества, а *частная —* обращена к лицам, уже совершив- шим преступление. Данное отличие предопределяет и разные способы предупредительного воздействия: в первом случае — путем установле- ния уголовно-правового запрета, а во втором — путем применения на- казания и иных мер уголовно-правового воздействия к лицам, совер- шившим преступления.

Средства реализации задач, стоящих перед уголовным правом, обо- значены в ч. 2 ст. 1 УК РФ. В соответствии с ней для осуществления указанных задач в уголовном законодательстве устанавливаются осно- вание и принципы уголовной ответственности, определяется, какие опасные для личности, общества или государства деяния признают- ся преступлениями, и устанавливаются виды наказаний и иные меры уголовно-правового характера за совершение преступлений.

*Принципы уголовного права* — это базовые, исходные, фундамен-

тальные начала (идеи), лежащие в основе данной отрасли права. Об- разно говоря, это ее «лицо», «визитная карточка», дающие представ- ление о содержании конкретных норм и институтов.

В Уголовном кодексе РФ закреплены пять принципов уголовно- го права: 1) законность (ст. 3); 2) равенство граждан перед законом (ст. 4); 3) вина (ст. 5); 4) справедливость (ст. 6); 5) гуманизм (ст. 7).

*Принцип законности* означает, что преступность деяния, а также

его наказуемость и иные уголовно-правовые последствия определя- ются только УК РФ. Данный принцип дублирует в отрасли уголовно- го права конституционное положение о том, что «никто не может не- сти ответственность за деяние, которое в момент его совершения не признавалось правонарушением» (ч. 2 ст. 52 Конституции РФ). Ис- черпывающий, не подлежащий расширительному толкованию пере- чень преступлений содержится в Особенной части УК РФ. Наказания и иные меры уголовно-правового характера за их совершение преду- смотрены как в Особенной, так и в Общей части УК РФ.

Важным аспектом рассматриваемого принципа является запрет применения уголовного закона по аналогии, т.е. для случаев, прямо им не предусмотренных.

*Принцип равенства* граждан перед законом выражается в том, что

лица, совершившие преступления, подлежат уголовной ответственно- сти независимо от пола, расы, национальности, языка, происхожде- ния, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств. Важной гарантией дан- ного принципа является ст. 8 УК РФ, устанавливающая равные осно- вания уголовной ответственности для лиц, совершивших преступле-

ния: совершение деяния, содержащего все признаки состава преступ- ления, предусмотренного УК РФ.

*Принцип вины* слагается из двух фундаментальных положений. Во-

первых, лицо подлежит уголовной ответственности только за те обще- ственно опасные действия (бездействие) и наступившие обществен- но опасные последствия, в отношении которых установлена его вина. Вина в свою очередь может быть выражена в форме умысла (ст. 25 УК РФ) или неосторожности (ст. 26 УК РФ). Во-вторых, в уголовном праве не допускается объективное вменение, т.е. уголовная ответ- ственность, за невиновное причинение вреда. Понятие невиновного причинения вреда (случая, казуса) раскрывается в ст. 28 УК РФ.

*Принцип справедливости* характеризует применение наказания

и иных мер уголовно-правового воздействия. В соответствии с ним наказание и иные меры уголовно-правового характера, применяе- мые к лицу, совершившему преступление, должны соответствовать характеру и степени общественной опасности преступления, обсто- ятельствам его совершения и личности виновного. Кроме того, дан- ный принцип означает, что никто не может нести уголовную ответ- ственность дважды за одно и то же преступление. Запрет повторного осуждения за одно и то же преступление является отраслевой гаран- тией аналогичного конституционного запрета (ч. 1 ст. 50 Конститу- ции РФ).

*Принцип гуманизма* в уголовном праве проявляется прежде всего

в том, что уголовное законодательство Российской Федерации обеспе- чивает безопасность человека. Следовательно, законными и обосно- ванными должны быть признаны любые уголовно-правовые средства, содействующие обеспечению безопасности законопослушного чело- века. Вместе с тем принцип гуманизма распространяется и на преступ- ника. Согласно ч. 2 ст. 7 УК РФ, наказание и иные меры уголовно- правового характера, применяемые к лицу, совершившему преступле- ние, не могут иметь своей целью причинение физических страданий или унижение человеческого достоинства.

Современное уголовное право базируется и на других принци- пах, не закрепленных в Общей части УК РФ, но вытекающих из от- дельных правовых норм и институтов уголовного права. Среди них — *принцип неотвратимости ответственности*, означающий, что лицо, совершившее преступление, подлежит наказанию и другим мерам уголовно-правового воздействия. Данный принцип подкрепляется санкциями статей Особенной части УК РФ, предусматривающих на- казание за совершенное преступление, а также законодательным по- нятием преступления (ч. 1 ст. 14 УК РФ), в котором наказуемость от- несена к одному из пяти его обязательных признаков.

Общие начала назначения наказания (ст. 60 УК РФ) позволяют вы- делить *принцип экономии мер государственного принуждения*, в соответ- ствии с которым более строгий вид наказания из числа предусмотрен- ных за совершенное преступление назначается только в случае, если менее строгий вид наказания не сможет обеспечить достижение целей наказания.

*Принцип личной ответственности* отражает нормы, закрепляющие

понятия субъекта преступления (ст. 19 УК РФ), преступления (ч. 1 ст. 14 УК РФ), форм вины (ст. 24–26 УК РФ). Сущность данного прин- ципа проявляется в том, что уголовную ответственность может нести только то физическое лицо, которое совершило преступление. Ответ- ственность в уголовном праве не может быть «переложена» на других лиц (родителей или иных родственников преступника). Уголовной ответственности не подлежат коллективные субъекты (юридические лица и иные организации).

## Преступление: понятие, признаки, классификация

**Преступлением** признается виновно совершенное общественно опас- ное деяние, запрещенное УК РФ под угрозой наказания (ч. 1 ст. 14). Законодательная формула преступления фиксирует те обязательные признаки, которым должно соответствовать любое деяние, признава- емое преступным.

1. Любое преступление представляет собой *деяние*, т.е. поведение,

поступок, деятельность человека. Преступные мысли, намерения, идеи сами по себе, не проявившиеся в объективной реальности в виде акта человеческого поведения, не влекут уголовной ответственности. Чаще всего преступления совершаются путем действия (действий): превы- шение должностных или служебных полномочий, хулиганство, по- бои, клевета и др. Однако преступник может и бездействовать, напри- мер при уклонении от уплаты налогов, неоказании помощи больному, оставлении в опасности. Такие преступления, как убийство, причине- ние вреда здоровью, злоупотребление должностными или служебны- ми полномочиями могут выражаться как в действии, так и в бездей- ствии виновного лица.

1. *Общественная опасность* преступления — его важнейший ма- териальный признак, отражающий способность причинить вред или создать угрозу причинения вреда охраняемым уголовным законом об- щественным отношениям. Данный признак раскрывает социальную сущность преступления, его объективное свойство, помогающее по-

нять, почему те или иные деяния запрещены уголовным законом под угрозой наказания.

1. *Виновность* как признак преступления означает, что оно долж-

но быть совершено виновно, т.е. умышленно или по неосторожности. Невиновное причинение вреда исключает уголовную ответственность. Следует помнить, что вина в уголовном праве не только характеризует преступное деяние, она является обязательным признаком субъектив- ной стороны состава преступления, а также закреплена в качестве от- раслевого принципа (ст. 3 УК РФ).

1. *Противоправность* преступления — это формальный признак,

выражающий его запрещенность уголовным законом. Следовательно, преступными могут быть признаны только те деяния, исчерпывающий перечень которых содержится в Особенной части УК РФ. Противо- правность преступления тесно связана с принципом законности (ст. 3 УК РФ).

1. Под *наказуемостью* как признаком преступления понимается

угроза наказанием, возможность назначения наказания за соверше- ние каждого преступления. Такая возможность заложена в санкци- ях статей Особенной части УК РФ, предусматривающих конкретные виды и размеры наказаний за преступления. Необходимо учитывать, что лицо, совершившее преступление, может и не подвергнуться уго- ловному наказанию (например, в случае освобождения от ответствен- ности или наказания). Однако это не противоречит наказуемости как обязательному признаку преступления.

Классификацией преступлений является деление их на виды по определенным критериям (основаниям). Следует отметить, что в силу своего многообразия преступление — чрезвычайно интересный объект для классификации, причем осуществляемой не только в рам- ках уголовно-правовой науки, но и в смежных отраслях знания. На- пример, в криминологии выделяются и изучаются такие виды престу- плений, как корыстные, насильственные преступления, совершае- мые женщинами, несовершеннолетними и др. В зависимости от форм вины преступления можно классифицировать на умышленные и не- осторожные, по моменту окончания — на оконченные и неокончен- ные, по субъектам — групповые, совершаемые специальными субъ- ектами (должностными лицами, гражданами Российской Федера- ции, родителями и др.). Выбор критериев классификации зависит от ее цели и сферы знания, в которой она осуществляется.

В Уголовном кодексе РФ используется два критерия классифика- ции преступлений.

1. *Объект* преступного посягательства. Классификация престу-

плений по данному критерию содержится в Особенной части, кото-

рая включат в себя шесть видов преступлений: преступления против личности (раздел VII), в сфере экономики (раздел VIII), против об- щественной безопасности и общественного порядка (раздел IX), про- тив государственной власти (раздел Х), против военной службы (раз- дел XI), против мира и безопасности человечества (раздел XII). В свою очередь разделы УК РФ, включая в себя главы, дают представление о классификации указанных шести видов преступлений. К примеру, преступления против личности подразделяются на преступления про- тив жизни и здоровья, против свободы, чести и достоинства лично- сти, против половой неприкосновенности и половой свободы лично- сти, против конституционных прав человека и гражданина, против семьи и несовершеннолетних. Два последних раздела содержат лишь по одной главе.

Значение классификации преступлений по объекту заключается в том, что она лежит в основе систематизации нормативного мате- риала Особенной части уголовного законодательства, предопределя- ет ее структуру.

1. *Характер и степень общественной опасности преступления*. Клас-

сификация по данному основанию закреплена в ст. 15 УК РФ. В соот- ветствии с ней все преступления подразделяются на четыре катего- рии:

1. *преступления небольшой тяжести*. К ним относятся умышлен-

ные и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное УК РФ, не превышает двух лет лишения свободы;

1. *преступлениями средней тяжести* охватываются два вида обще-

ственно опасных деяний: во-первых, умышленные деяния, за совер- шение которых максимальное наказание, предусмотренное УК РФ, не превышает пяти лет лишения свободы. Во-вторых, неосторожные дея- ния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотрен- ное УК РФ, превышает два года лишения свободы;

1. *тяжкими преступлениями* признаются умышленные деяния,

за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное УК РФ, не превышает десяти лет лишения свободы;

1. *особо тяжкими преступлениями* являются умышленные деяния,

за совершение которых УК РФ предусмотрено наказание в виде лише- ния свободы на срок свыше десяти лет или более строгое наказание.

Таким образом, все неосторожные преступления отнесены законо- дателем к категориям небольшой и средней тяжести, а тяжкими и осо- бо тяжкими могут быть признаны только умышленные преступления. Значение классификации преступлений по характеру и степени общественной опасности определяется тем, что законодатель связы-

вает с ней практически все уголовно-правовые последствия соверше- ния преступления, а именно: возможность уголовной ответственно- сти за приготовление к преступлению (ст. 30 УК РФ), освобождения от уголовной ответственности (ст. 75, 76 УК РФ), назначение осуж- денным к лишению свободы вида исправительного учреждения (ст. 58 УК РФ), истечение давностных сроков (ст. 78, 83 УК РФ), погашение судимости (ст. 86 УК РФ) и др.

## Уголовная ответственность и состав преступления

Уголовная ответственность является одним из фундаментальных и од- новременно самых сложных понятий уголовного права. В науке до сих пор нет единства мнений относительно ее определения. Под **уголовной ответственностью** понимается и порицание лица, совершившего пре- ступление, в обвинительном приговоре суда, и обязанность преступ- ника подвергнуться уголовному наказанию и иным мерам уголовно- правового воздействия, и уголовно-правовое отношение, возника- ющее между государством и лицом, совершившем преступление. Каждая точка зрения отражает важные аспекты уголовной ответствен- ности, однако не охватывает ее в целом. Наиболее полное представле- ние об уголовной ответственности дает ее определение как «сложного социально-правового последствия совершения преступления», вклю- чающего в себя следующие обязательные элементы: обязанность пре- ступника отвечать перед государством за совершенное преступление, осуждение (порицание) государством преступления и лица, его совер- шившего, применение наказания или иной меры уголовно-правового воздействия, а также судимость1.

Уголовная ответственность отличается от других видов правовой ответственности (дисциплинарной, гражданско-правовой, админи- стративной) следующими специфическими чертами:

* + - основанием ее возникновения является совершение деяния, со- держащего все признаки состава преступления, предусмотрен- ного УК РФ (ст. 8);
    - уголовная ответственность возлагается на лицо, совершившее преступление, обвинительным приговором суда, выносимым от имени государства;

1 Так определяет уголовную ответственность проф. А.И. Рарог (см.: Уголовное пра- во России. Общая часть : учебник / под ред. А.И. Чучаева, Н.А. Нырковой. Рос- тов-н/Д : Феникс, 2009. С. 105).

* + - по своему содержанию уголовная ответственность заключает- ся в государственном осуждении виновного лица, которое при назначении наказания подкрепляется государственным при- нуждением в виде лишения или ограничения прав и свобод этого лица;
    - уголовная ответственность реализуется в особом порядке, в строгом соответствии с УПК РФ;
    - уголовная ответственность имеет личный характер, т.е. возлага- ется только на физическое лицо, виновное в совершении пре- ступления.

Понятие **состава преступления** сформулировано в науке уголов- ного права: это совокупность установленных уголовным законом объективных и субъективных признаков, характеризующих кон- кретное общественно опасное деяние как преступление. *Структура* состава преступления включает четыре элемента, каждый из кото- рых в свою очередь имеет определенные признаки, количество ко- торых зависит от особенностей законодательной конструкции со- става преступления.

*Элементами* состава преступления являются объект, объективная

сторона, субъективная сторона и субъект.

*Объект* преступления — это то, на что оно направлено. В уголовно- правовой науке не единственным, но по-прежнему господствующим является представление об объекте как о взятых под охрану уголов- ным законодательством общественных отношениях. Обобщенный и укрупненный перечень объектов содержится в ч. 1 ст. 2 УК РФ, ис- черпывающий их перечень — в Особенной части УК РФ. Объект пре- ступления характеризуется такими признаками, как предмет преступ- ления и личность потерпевшего.

*Объективная сторона* преступления — это его внешняя характери-

стика. Признаки объективной стороны фиксируют проявление пре- ступления в объективной реальности: деяние (действие или бездей- ствие), последствия, причинная связь между деянием и наступившими последствиями, способ, орудия и средства совершения преступления, обстоятельства места и времени, обстановка его совершения.

*Субъективная сторона* преступления выражает его внутреннее

содержание, психическое отношение субъекта к совершенному преступлению и его последствиям. Она включает в себя такие при- знаки, как вина (в форме умысла или неосторожности), мотив, цель и эмоции (внезапно возникшее сильное душевное волнение, или аффект).

*Субъект* преступления — это физическое лицо, способное не-

сти уголовную ответственность за совершенное преступление (ст. 19

УК РФ). Такую способность уголовный закон связывает с двумя важ- нейшими признаками: вменяемостью и достижением возраста уго- ловной ответственности (ст. 19, 20 УК РФ). Лица, совершившие пре- ступление в состоянии невменяемости, ответственности не подлежат (ст. 21 УК РФ).

*Значение* состава преступления определяется прежде всего тем, что

он обосновывает уголовную ответственность, представляя собой не- обходимые и достаточные признаки, наличие которых в общественно опасном деянии свидетельствует о его преступности. Кроме того, со- став преступления является правовой основой правильной квалифи- кации преступлений, разграничения смежных составов преступлений, преступного и непреступного поведения. Значительный вклад вносит состав преступления и в реализацию уголовно-правовых принципов: законности, равенства граждан перед законом. Состав преступления выражает противоправность совершенного общественно опасного деяния, ограничивает свободу человека описанием в УК РФ деяний, которые запрещены под угрозой наказания. Наконец, закрепляя рав- ные для всех основания уголовной ответственности, состав преступ- ления не допускает произвола государственной власти при ее реали- зации.

## Понятие и виды обстоятельств, исключающих преступность деяния

Уголовный кодекс РФ впервые в истории отечественного уголовно- го законодательства регламентирует в отдельной, 8-й главе Общей части шесть обстоятельств, исключающих преступность деяния. Два из них (необходимая оборона и крайняя необходимость) были из- вестны не только УК РСФСР 1960 г., но и еще более раннему зако- нодательству. Четыре являются новыми: причинение вреда при за- держании лица, совершившего преступление; физическое или пси- хическое принуждение; обоснованный риск; исполнение приказа или распоряжения. При этом определение обстоятельств, исклю- чающих преступность деяния, в УК РФ не раскрывается. В науке уголовного права *обстоятельствами, исключающими преступность деяния*, признаются такие обстоятельства, при наличии которых де- яния, имеющие внешнее сходство с преступлениями и выражаю- щиеся в причинении вреда охраняемым общественным отношени- ям, не являются преступными в силу прямого указания в уголовном законе.

### Необходимая оборона

По смыслу уголовного закона (ст. 37 УК РФ) **необходимая оборона** представляет собой правомерную защиту личности, общества, госу- дарства от общественно опасного посягательства путем причинения вреда посягающему.

Необходимая оборона имеет конституционную основу. В соот- ветствии с ч. 2 ст. 45 Конституции РФ каждый вправе защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными зако- ном.

Необходимая оборона является обстоятельством, исключающим преступность деяния лишь в случае, если были соблюдены условия ее правомерности, предусмотренные уголовным законодательством. В уголовно-правовой науке эти условия принято подразделять на две группы: условия, относящиеся к посягательству, и условия, относя- щиеся к защите.

*Условия, относящиеся к посягательству*: общественная опасность,

наличность, действительность.

Необходимая оборона допустима только против *общественно опас- ного посягательства*. Использование в ст. 37 УК РФ термина «посяга- тельство» означает, что он охватывает любые посягательства, направ- ленные на причинение общественно опасного вреда правоохраняе- мым интересам.

Принципиально отличается по своему характеру общественная опасность посягательства для двух видов обороны, закрепленных соответственно в ч. 1 и ч. 2 ст. 37 УК РФ. При обороне, предусмотрен- ной ч. 1 ст. 37 УК РФ, общественно опасное посягательство должно быть сопряжено с «насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица, либо с непосредственной угрозой применения тако- го насилия». Следовательно, фактически речь идет об обороне от по- сягательств против жизни.

По смыслу ч. 2 ст. 37 УК РФ опасность посягательства, наоборот, не должна быть связана с применением насилия, опасного для жизни или угрозы применения такого насилия. Значит, данные правила дей- ствуют по отношению к обороне от иных видов посягательств (против половой неприкосновенности и половой свободы, собственности, го- сударственной власти и пр.).

Также важный признак, которому должно соответствовать по- сягательство, — его *наличность.* Наличным по общему правилу признается уже начавшееся, но еще не оконченное посягатель- ство.

*Действительность* посягательства — третий обязательный при- знак. Он означает, что посягательство должно существовать в объек-

тивной реальности, а не в воображении субъекта, его отражающего. Данный признак позволяет провести разграничение между необходи- мой и мнимой обороной.

*Условия, относящиеся к защите:* объектами защиты при необходи-

мой обороне являются личность и права обороняющегося или других лиц, охраняемые законом интересы общества или государства*.* Таким образом, право необходимой обороны распространяется на любое правоохраняемое благо (интерес).

В рамках защиты допускается причинение вреда исключительно посягающему, а не третьим лицам. Ситуация необходимой обороны характеризуется очевидным противостоянием двух сторон конфликта: посягающего и обороняющегося.

Защита должна быть *своевременной*. Данное условие теснейшим об-

разом связано с наличностью посягательства. Вывод о своевременно- сти защиты предопределен временными рамками общественно опас- ного посягательства. Преждевременная и запоздалая оборона влечет уголовную ответственность на общих основаниях. Исключения из этого правила ограничиваются лишь случаями, когда по обстоятель- ствам дела для обороняющегося не был ясен момент окончания по- сягательства.

В отличие от обороны, предусмотренной в ч. 1 ст. 37 УК РФ и яв- ляющейся с точки зрения способов и интенсивности защиты *безгра- ничной,* допускающей причинение любого вреда посягающему, защита от посягательства в рамках ч. 2 ст. 37 УК РФ должна быть *соразмерной характеру и опасности посягательства.*

Понятие превышения пределов необходимой обороны сформули- ровано в ч. 2 ст. 37 УК РФ: умышленные действия, явно не соответ- ствующие характеру и опасности посягательства. Данное определение позволяет выделить следующие его признаки:

* + - * умышленный характер действий обороняющегося;
      * явное несоответствие умышленных действий обороняющегося характеру и опасности посягательства.

Важное уточнение превышения пределов необходимой обороны содержится в ч. 21 ст. 37 УК РФ: не являются превышением пределов необходимой обороны действия обороняющегося, если лицо вслед- ствие *неожиданности* посягательства не могло объективно оценить степень и характер опасности нападения.

Из части 21 ст. 37 УК РФ следует, что понятие неожиданности по- сягательства распространяется не на все его виды, а только на те, ко- торые имеют форму нападения.

### Причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление

**Причинение вреда при задержании лица**, **совершившего преступление**, регламентируется в ст. 38 УК РФ. Данное обстоятельство, исключаю- щее преступность деяния, можно определить как вынужденные пра- вомерные действия, состоящие в причинении вреда лицу, совершив- шему преступление при его задержании, с целью доставления органам власти и пресечения совершения им новых преступлений.

Условия правомерности рассматриваемого обстоятельства, исклю- чающего преступность деяния, вытекают из ч. 1 ст. 38 УК РФ.

Во-первых, право на причинение вреда при задержании может быть реализовано только в отношении лиц, *совершивших преступление*. Никакие другие правонарушения (административные, гражданско- правовые, дисциплинарные) не создают оснований для применения ст. 38 УК РФ.

Во-вторых, причинение вреда при задержании лица, совершивше- го преступление, является *вынужденным*. Вынужденность причинения вреда раскрывается в ч. 1 ст. 38 УК РФ и означает, что иными сред- ствами задержать такое лицо не представлялось возможным. Други- ми словами, причинение вреда в конкретной ситуации должно быть единственным средством задержания.

В-третьих, вред при задержании может быть причинен *только лицу, совершившему преступление, а не третьим лицам.*

В-четвертых, целями задержания являются *доставление лица, со- вершившего преступление, органам власти и пресечение возможности совершения им новых преступлений*.

В-пятых, при причинении вреда в процессе задержания лица, со- вершившего преступление, *не должно быть допущено превышения необ- ходимых для этого мер.* Другими словами, субъект, реализующий право на задержание, должен применить тот минимум средств, который яв- ляется необходимым для реализации целей задержания. Данное усло-

вие правомерности тесно связано с понятием превышения мер, необ- ходимых для задержания лица, совершившего преступление.

Понятие и правовые последствия превышения мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, регламентируются в ч. 2 ст. 38 УК РФ. Превышением признается «явное несоответствие характеру и степени общественной опасности совершенного задер- живаемым лицом преступления и обстоятельствам задержания, когда лицу без необходимости причиняется явно чрезмерный, не вызывае- мый обстановкой вред».

В соответствии с уголовным законодательством превышение мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, вле-

чет уголовную ответственность только в случаях *умышленного* причи- нения вреда. В случае причинения вреда по неосторожности уголовная ответственность исключается.

### Крайняя необходимость

В соответствии с ч. 1 ст. 39 УК РФ не является преступлением причи- нение вреда охраняемым уголовным законом интересам в состоянии крайней необходимости, т.е. для устранения опасности, непосредст- венно угрожающей личности и правам данного лица или иных лиц, охраняемым законом интересам общества или государства, если эта опасность не могла быть устранена иными средствами и при этом не было допущено превышения пределов крайней необходимости.

На основании этого **крайнюю необходимость** можно определить как правомерное вынужденное причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам в целях устранения опасности причинения боль- шего вреда другим правоохраняемым интересам.

Крайняя необходимость исключает преступность деяния толь- ко при соблюдении определенных условий, которые характеризуют, с одной стороны, угрожающую опасность, а с другой — действия (без- действие) субъекта, направленные на ее устранение.

Рассмотрим *условия, относящиеся к грозящей опасности. Источни- ком* опасности при крайней необходимости могут быть: а) стихийные

силы природы (наводнения, ураганы, цунами, засуха, пожары, земле- трясения и пр.); б) нападения животных; в) биологические процессы, протекающие в организме человека (голод, болезнь и др.); г) исполь- зование или работа источников повышенной опасности (транспор- та, опасных производств); д) столкновение (коллизия) обязанностей (классический пример — одновременный вызов врача к двум тяже- лобольным). Опасность также может быть порождена общественно опасными деяниями других лиц (как при необходимой обороне и за- держании лица, совершившего преступление).

Опасность при крайней необходимости должна угрожать *личности и правам причинителя вреда или иных лиц, охраняемым законом интере- сам общества или государства.*

Опасность при крайней необходимости должна быть *непосредст- венно угрожающей*. Это означает, что, как и при необходимой обороне, она должна отвечать двум важнейшим характеристикам: наличность

и действительность.

Наконец, опасность должна быть *устранимой*. Именно это обстоя- тельство побуждает субъекта на причинение вреда. Жертвуя меньшим, он имеет объективную возможность спасти более ценное благо.

*Условия, относящиеся к действиям (бездействию) по устранению опасности:* причинение вреда как обязательное последствие активной позиции субъекта, действующего (бездействующего) в рамках крайней необходимости, должно быть *вынужденным*. Это означает, что «опас- ность не могла быть устранена иными средствами» (ч. 1 ст. 39 УК РФ). Следовательно, лицо, имеющее возможность устранения грозящей опасности без причинения вреда охраняемым уголовным законом ин- тересам, подлежит уголовной ответственности на общих основаниях.

В отличие от необходимой обороны и причинения вреда при за- держании лица, совершившего преступление, когда вред причиняется исключительно посягающему и преступнику, при крайней необходи- мости вред причиняется, как правило, *третьим лицам,* не имеющим отношения к источнику возникновения опасности. По общему пра- вилу нарушение их прав, охраняемых уголовным законом, обязывает причинителя вреда в случаях, предусмотренных законом, возместить причиненный вред. Однако при этом суд может возложить обязан- ность его возмещения на третье лицо, в интересах которого действо- вал причинивший вред, либо освободить от возмещения вреда пол- ностью или частично как это третье лицо, так и причинителя вреда (ст. 1067 ГК РФ).

При крайней необходимости в отличие от необходимой обороны и причинения вреда при задержании лица, совершившего преступле- ние, причиненный вред должен быть во всех случаях *меньшим, чем вред предотвращенный.* Причинение не только более значительного, но даже равного вреда влечет вывод о превышении пределов крайней необходимости.

Уголовно-правовое определение превышения пределов крайней не- обходимости сформулировано в ч. 2 ст. 39 УК РФ: «Причинение вреда, явно не соответствующего характеру и степени угрожавшей опасности и обстоятельствам, при которых опасность устранялась, когда указан- ным интересам был причинен вред равный или более значительный, чем предотвращенный».

Таким образом, следует признать, что вывод об эксцессе обороны опирается на соотнесение причиненного вреда с двумя обстоятель- ствами: 1) характером и степенью грозящей опасности и 2) обстанов- кой, при которой данная опасность устранялась. Явное несоответствие в обоих случаях является превышением пределов крайней необходи- мости. При этом законодатель уточняет, какое именно несоответствие признается явным: когда охраняемым интересам причиняется равный или больший вред.

Превышение пределов крайней необходимости, согласно ч. 2 ст. 39 УК РФ, влечет уголовную ответственность только в случаях умышлен-

ного причинения вреда. Легкомысленное или небрежное причинение вреда не имеет уголовно-правового значения.

### Физическое или психическое принуждение

В соответствии с ч. 1 ст. 40 УК РФ «не является преступлением при- чинение вреда охраняемым уголовным законом интересам в резуль- тате физического принуждения, если вследствие такого принуждения лицо не могло руководить своими действиями (бездействием)». Дан- ная законодательная формула позволяет выделить и охарактеризовать следующие *условия правомерности физического принуждения.*

Во-первых, источником опасности, оправдывающим причинение

вреда охраняемым уголовным законом интересам, является физиче- ское принуждение.

Под **физическим принуждением** следует понимать физическое воз- действие на принуждаемого со стороны третьего лица (лиц). Такое воздействие проявляется в форме насилия: побоев, причинении фи- зической боли, вреда здоровью различной степени тяжести.

Во-вторых, по своему характеру физическое принуждение должно быть таким, которое полностью лишает принуждаемого способности руководить своими действиями (бездействием)*.* Другими словами, оно является тотальным, исключающим возможность поступать избира- тельно, реализуя свою волю. Воля субъекта в данном случае полностью подавлена и подчинена интересам принуждающего лица.

В-третьих, в результате применения физического принуждения лицо причиняет вред охраняемым уголовным законом интересам.

Часть 2 ст. 40 УК РФ регламентирует вопросы уголовной ответ- ственности за причинение вреда охраняемым уголовным законом ин- тересам в двух случаях: 1) в результате психического принуждения и 2) в результате физического принуждения, вследствие которого лицо сохранило возможность руководить своими действиями. Таким обра- зом, любое психическое принуждение, а также физическое в случае сохранения способности руководить своими действиями, не имеют статуса самостоятельных (отдельных) обстоятельств, исключающих преступность деяния. Они получают этот статус опосредованно, через норму о крайней необходимости, так как правовая оценка причинения вреда дается по правилам ст. 39 УК РФ. Следовательно, при соблюде- нии условий правомерности крайней необходимости ответственность исключается. Если причинение вреда превысило пределы крайней не- обходимости, то уголовная ответственность возможна только в случа- ях, когда субъект действовал умышленно. Наконец, если условия пра- вомерности крайней необходимости не соблюдены, то причинение

вреда влечет уголовную ответственность на общих основаниях, а фи- зическое или психическое принуждение рассматривается как смяг- чающее обстоятельство при назначении наказания (п. «е» ч. 1 ст. 61 УК РФ).

### Обоснованный риск

Обоснованному риску посвящена ст. 41 УК РФ: в ч. 1 законодатель устанавливает общие положения, касающиеся уголовно-правовой оценки риска, а в ч. 2 и 3 конкретизирует их, раскрывая такой важ- нейший признак риска, как его обоснованность.

Согласно ч. 1 ст. 41 УК РФ, «не является преступлением причи- нение вреда охраняемым уголовным законом интересам при обосно- ванном риске для достижения общественно полезной цели». Данное законодательное положение позволяет сделать вывод, что риск, как и другие обстоятельства, исключающие преступность деяния, состоит в *причинении вреда* охраняемым уголовным законом интересам. Кроме

того, рискованные действия осуществляются ради достижения *обще-*

*ственно полезной цели*.

Обоснованность риска раскрывается в уголовном законе с помо- щью трех признаков, указанных в ч. 2 и 3 ст. 41 УК РФ.

1. *Вынужденность* риска. Риск признается обоснованным, если

общественно полезная цель не могла быть достигнута не связанны- ми с риском действиями (бездействием). Следовательно, рискующий субъект должен быть убежден, что на данном этапе поставленная цель достижима исключительно рискованными действиями, других обыч- ных способов ее достижения не существует.

1. Риск признается обоснованным, если лицо, допустившее риск, предприняло достаточные меры для предотвращения вреда охраняе- мым уголовным законом интересам. Данный признак может быть обо- значен как *разумная предусмотрительность* рискующего субъекта.
2. Третий признак обоснованности риска вытекает из ч. 3 ст. 41 УК РФ. В сравнении с признаками, указанными в ч. 2 данной статьи, законодатель сформулировал его иначе, закрепив в тексте закона три ситуации, которые во всех случаях исключают вывод о его обоснован- ности: «Риск не признается обоснованным, если он заведомо был со- пряжен с угрозой для жизни многих людей, с угрозой экологической катастрофы или общественного бедствия».

*Заведомая* сопряженность риска с указанными в ч. 3 ст. 41 УК РФ

ситуациями означает, что субъект должен точно и достоверно знать об их наступлении.

Обоснованный риск относится к числу тех обстоятельств, исклю- чающих преступность совершенного деяния, которым неизвестно по- нятие «превышение пределов» (эксцесса). Это означает, что несоблю- дение условий его обоснованности влечет уголовную ответственность с обязательным смягчением наказания (п. «ж» ч. 1 ст. 61 УК РФ).

### Исполнение приказа или распоряжения

Законодательный перечень обстоятельств, исключающих преступ- ность деяния, в Общей части УК РФ замыкает норма об исполнении приказа или распоряжения (ст. 42). Не является преступлением при- чинение вреда охраняемым уголовным законом интересам лицом, действующим во исполнение обязательных для него приказа или рас- поряжения. Уголовную ответственность за причинение такого вреда несет лицо, отдавшее незаконные приказ или распоряжение (ч. 1 ст. 42 УК РФ).

Таким образом, ключевыми понятиями для уяснения содержания данного обстоятельства являются *приказ* и *распоряжение*. Понятие приказа закреплено в п. 39 Устава внутренней службы Вооруженных Сил Российской Федерации (утв. Указом Президента РФ от 10 ноября 2007 г. № 1495). В соответствии с ним **приказ** — это распоряжение ко- мандира (начальника), обращенное к подчиненным и требующее обя- зательного выполнения определенных действий, соблюдения тех или иных правил или устанавливающее какой-либо порядок, положение.

В теории права приказы и распоряжения рассматриваются как раз- новидность актов применения права. Общими для всех актов примене- ния права являются следующие признаки: а) они издаются компетент- ными органами или должностными лицами; б) носят индивидуальный характер и адресованы определенным лицам; в) направлены на реали- зацию требований юридических норм, конкретизируют общие пред- писания норм права применительно к определенным ситуациям и ли- цам; г) их реализация обеспечена государственным принуждением.

Управленческая практика в невоенной сфере (в том числе прак- тика делового документооборота) позволяет провести разграниче- ние между приказами и распоряжениями. Так, под **распоряжением** понимается документ, издаваемый по вопросам информационно- методического и оперативного характера, а также по вопросам, свя- занным с организацией *исполнения приказов*, инструкций и других до- кументов. Таким образом, распоряжения и приказы, являясь разно- видностями распорядительных документов, незначительно, но все же отличаются по кругу вопросов, которые они регламентируют, структу- ре и правилам оформления. *Обязательность* приказа или распоряже-

ния предопределена статусом данных указаний и зависит прежде всего от компетенции лица, от которого они исходят, и соблюдения правил оформления: письменная или устная форма, наличие соответствую- щих реквизитов (например, подписей, печатей и пр.), порядок дове- дения до сведения исполнителей (например, роспись в специальном журнале, свидетельствующая об ознакомлении, и пр.).

Уголовную ответственность за причинение вреда лицом, дейст- вующим в рамках обязательных для него приказа или распоряжения, УК РФ возлагает на субъекта, отдавшего приказ или распоряжение.

Лицо, совершившее умышленное преступление во исполнение за- ведомо незаконных приказа или распоряжения, несет уголовную от- ветственность на общих основаниях. Неисполнение заведомо неза- конных приказа или распоряжения исключает уголовную ответствен- ность (ч. 2 ст. 42 УК РФ).

*Заведомость* характеризует осознание факта незаконности прика-

за или распоряжения как со стороны исполнителя, так и со стороны лица, отдавшего приказ. Именно это обстоятельство предопределяет их уголовную ответственность (при наличии других признаков соста- ва конкретного преступления).

В случае выполнения преступного приказа исполнителем ответ- ственность за совершенное им умышленное преступление может быть смягчена (п. «ж» ч. 1 ст. 61 УК РФ).

Уголовный кодекс РФ (ч. 2 ст. 42) предоставляет право неиспол- нения заведомо незаконных приказа или распоряжения, гарантируя в этом случае ненаступление уголовной ответственности. Данное по- ложение касается исключительно субъектов воинских преступлений, так как уголовная ответственность за неисполнение приказов и распо- ряжений гражданскими лицами в УК РФ не предусмотрена.

## Уголовное наказание: понятие, цели и виды

Понятие уголовного наказания раскрывается в ч. 1 ст. 43 УК РФ. Со- гласно данной статье, **наказание** есть мера государственного принужде- ния, назначаемая по приговору суда. Наказание применяется к лицу, признанному виновным в совершении преступления, и заключается в предусмотренных УК РФ лишении или ограничении прав и свобод этого лица.

Являясь самой строгой мерой государственного принуждения, уго- ловное наказание обладает следующими особенностями.

1. Основанием применения наказания является совершение обще- ственно опасного деяния, содержащего все признаки состава преступ-

ления, предусмотренного УК РФ. Следовательно, уголовное наказа- ние не может быть следствием совершения дисциплинарных проступ- ков, гражданско-правовых или административно-правовых деликтов.

1. Наказание назначается только по приговору суда, который вы- носится от имени государства и представляет собой официальное (го- сударственное) осуждение преступления и лица, его совершившего.
2. Наказание влечет за собой судимость (ст. 86 УК РФ), порожда- ющую неблагоприятные уголовно-правовые и общеправовые послед- ствия для осужденного лица.
3. Наказание имеет личный характер и может быть назначено только лицу, совершившему преступление.
4. Сущность наказания заключается в предусмотренных уголов- ным законом лишении или ограничении прав и свобод лица, совер- шившего преступление.

Цели наказания — это те конечные результаты, которые стремится достичь государство путем применения наказания к лицам, осужден- ным за совершение преступления. В соответствии с ч. 2 ст. 43 УК РФ наказание применяется в целях восстановления социальной справед- ливости, а также исправления осужденного и предупреждения совер- шения новых преступлений.

*Восстановление социальной справедливости* — новая цель уголовно-

го наказания, впервые закрепленная только в УК РФ 1996 г. Содержа- ние этой цели, опирающейся на оценочные признаки, не раскрывает- ся ни в уголовном, ни в уголовно-исполнительном законодательстве. Системное толкование уголовного закона позволяет связывать дан- ную цель прежде всего с реализацией принципа справедливости (ст. 6 УК РФ). Иначе говоря, данная цель предполагает в первую очередь со- размерность назначенного наказания тяжести преступления и другим юридически значимым обстоятельствам (ч. 1 ст. 6, ч. 3 ст. 60 УК РФ). Восстановительный характер наказания проявляется именно в спра- ведливой каре по отношению к преступнику.

*Исправление осужденного* представляет собой «формирование у

них уважительного отношения к человеку, обществу, труду, нормам, правилам и традициям человеческого общежития и стимулирование правопослушного поведения» (ст. 9 Уголовно-исполнительного ко- декса РФ). В декларируемом объеме данная цель вряд ли может быть достижима. Ее следует считать достигнутой уже в том случае, когда осужденные после отбывания наказания не будут совершать новых преступлений, становясь законопослушными гражданами.

*Предупреждение преступлений* как цель наказания корреспондирует

одной из задач, поставленных перед отраслью права в целом (ч. 1 ст. 2 УК РФ). Следовательно, применяя наказание и воздействуя на пре-

ступника, с одной стороны, и на все общество — с другой, государство не только достигает указанной цели наказания, но одновременно вно- сит значительный вклад в реализацию задач уголовного права.

*Виды наказаний* предусмотрены в ст. 44 УК РФ:

* + - штраф;
    - лишение прав занимать определенные должности или зани- маться определенной деятельностью;
    - лишение специального, воинского или почетного звания, класс- ного чина и государственных наград;
    - обязательные работы;
    - исправительные работы;
    - ограничение по военной службе;
    - ограничение свободы;
    - арест;
    - содержание в дисциплинарной воинской части;
    - лишение свободы на определенный срок;
    - пожизненное лишение свободы;
    - смертная казнь.

Законодательный перечень наказаний именуется в науке уголов- ного права системой наказаний. Данный перечень является закрытым (исчерпывающим). Это значит, что в санкциях статей Особенной ча- сти предусмотрены (следовательно, могут быть назначены судом за со- вершение конкретного преступления) только те наказания, которые указаны в ст. 44 УК РФ. При уяснении понятия системы наказаний следует учитывать, что она построена в определенном порядке, по сте- пени возрастания степени тяжести наказания: от штрафа до смертной казни. Таким образом, ст. 44 УК РФ содержит важную информацию о сравнительной строгости перечисленных в ней наказаний. Так, на- пример, обязательные работы являются менее строгим наказанием, чем исправительные работы, а те в свою очередь являются менее стро- гим видом наказания по отношению к наказаниям, которые располо- жены в ст. 44 ниже исправительных работ (ограничение свободы, арест и др.).

В настоящее время за совершение преступлений реально приме- няются не все наказания, указанные в ст. 44 УК РФ. Так, до сих пор не созданы необходимые условия для исполнения *ограничения свобо- ды* и *ареста*. Таким образом, несмотря на то, что эти виды наказаний содержатся и в ст. 44 УК РФ, и в санкциях статей Особенной части УК РФ, назначение их за совершение преступлений невозможно.

В 1996 году, после подписания Указа Президента РФ от 16.05.1996

№ 724 «О поэтапном сокращении применения смертной казни в свя- зи с вхождением России в Совет Европы», фактически был введен мо-

раторий на исполнение *смертной казни*. Позднее, 2 февраля 1999 г., Конституционный суд РФ в постановлении № 3-П установил, что наказание в виде смертной казни назначаться не может до тех пор, пока каждому обвиняемому в преступлении, за совершение которого предусмотрена смертная казнь, не будет реально обеспечено право на рассмотрение его дела судом с участием присяжных заседателей. По- скольку суды присяжных созданы пока не во всех субъектах Россий- ской Федерации, наказание в виде смертной казни не только не ис- полняется, но и не назначается.

Характеризуя виды наказаний, необходимо учитывать, что помимо системы наказаний, изложенной в ст. 44 УК РФ, уголовное законо- дательство предусматривает также систему наказаний, которые могут быть применены в отношении *несовершеннолетних преступников*. Она предусмотрена в ч. 1 ст. 88 УК РФ и включает в себя шесть видов на- казаний:

1. штраф;
2. лишение права заниматься определенной деятельностью;
3. обязательные работы;
4. исправительные работы;
5. арест;
6. лишение свободы на определенный срок.

При этом размеры и сроки данных наказаний значительно мень- ше. Так, например, лишение свободы по общему правилу может быть назначено на срок от двух месяцев до 20 лет. Несовершеннолетним осужденным данный вид наказания может быть назначен на срок не свыше десяти лет, а несовершеннолетним, совершившим преступле- ния (за исключением особо тяжких) в возрасте до 16 лет, — на срок не свыше шести лет.

Содержание отдельных видов наказаний, предусмотренных ст. 44 УК РФ, раскрывается в ст. 46–57, 59 УК РФ. Характеристика нака- заний, применяемых к несовершеннолетним, дается в ч. 2–6 ст. 88 УК РФ.

### Контрольные вопросы

1. Как можно определить понятие уголовного права, охарактеризо- вать его предмет и метод?
2. Какие задачи поставлены перед уголовным правом?
3. В чем заключается суть содержания принципов законности, ра- венства граждан перед законом, вины, справедливости и гума- низма?
4. Что такое преступление? Каковы его обязательные признаки?
5. Каково уголовно-правовое значение законодательной классифи- кации преступлений?
6. В чем отличие уголовной ответственности от иных видов право- вой ответственности?
7. Что такое состав преступления? Как можно охарактеризовать его структуру?
8. Какие обстоятельства, исключающие преступность деяния, пред- усмотрены в Общей части УК РФ?
9. В чем суть особенностей каждого из обстоятельств, исключающих преступность деяния?
10. В чем отличие уголовного наказания от других видов государст- венного принуждения?
11. Какие виды наказаний, предусмотренные УК РФ, вы знаете? Ка- кие из них могут быть применены к несовершеннолетним пре- ступникам?

ГЛАВА 12

258 ОСНОВЫ ПРАВА

# УГОЛОВНЫЙ ПРОЦЕСС

## Понятие и назначение

уголовного судопроизводства России. Источники уголовно-процессуального права

Каждый совершивший преступление должен быть привлечен к уголов- ной ответственности и подвергнут справедливому наказанию. Для это- го требуется установление и фиксация всех обстоятельств совершен- ного преступления, изобличение виновного в совершении преступле- ния, обеспечение его участия на предварительном следствии и в суде. С этой целью предусмотрен определенный порядок деятельности ор- ганов дознания, предварительного следствия, прокурора и суда, регу- лируемый уголовно-процессуальным правом.

Эту деятельность, осуществляемую в особом порядке, принято на- зывать процессуальной. Поскольку рассматриваемая деятельность воз- никает и протекает в связи с применением уголовного закона, ее при- нято именовать **уголовным процессом**.

Уголовно-процессуальный закон определяет последовательность действий государственных органов с момента обнаружения призна- ков преступления и до окончательного разрешения дела в суде; пра- ва и обязанности граждан, вовлеченных в уголовный процесс; форму и порядок производства следственных и судебных действий, закрепле- ния их результатов; основания и условия принятия процессуальных решений.

Уголовно-процессуальная деятельность протекает в форме право- отношений, которые складываются между государственными органа-

ми, а также должностными лицами, управомоченными осуществлять уголовно-процессуальную деятельность, и между другими участни- ками процесса — гражданами и юридическими лицами. Все участ- ники уголовно-процессуальных правоотношений наделены правами и несут определенные обязанности.

При определении понятия уголовного процесса чаще всего внима- ние привлекается к трем основным элементам:

* + 1. деятельности (системе упорядоченных действий) четко опреде- ленных в законе государственных органов, их должностных лиц и дру- гих участников процесса;
    2. отношениям (правоотношениям), возникающим в ходе осу- ществления деятельности (производства по уголовным делам);
    3. обязательной и тщательной правовой регламентации деятель- ности и возникающих на ее основе отношений.

**Уголовный процесс** — это осуществляемая в пределах и порядке уста- новленных законом и иными правовыми актами и отвечающая свое- му назначению деятельность (система действий) наделенных соот- ветствующими полномочиями государственных органов, а также воз- никающие в связи с этой деятельностью правовые отношения между органами и лицами, участвующими в ней.

Уголовное судопроизводство как особый вид социально-правовой деятельности имеет свое *назначение*:

* защиту прав и законных интересов граждан и организаций, по- терпевших от преступлений (а также, безусловно, интересов го- сударства и общества в целом);
* защиту личности от незаконного и необоснованного обвине- ния, осуждения, ограничения ее прав и свобод;
* уголовное преследование и назначение виновным справедливо- го наказания;
* отказ от уголовного преследования невиновных, освобождение их от наказания, реабилитацию каждого, кто необоснованно подвергся уголовному преследованию.

Защита прав и законных интересов пострадавших в результате преступления обеспечивается в результате выявления и уголовного преследования лиц, совершивших это преступление, их осуждения и справедливого наказания, выявления размеров причиненного преступлением вреда и принятия мер по обеспечению его возмеще- ния, ограждения потерпевших от новых преступных посягательств и т.д.

Защита личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения ее прав и свобод обеспечивается детальной регламентацией оснований, условий и порядка применения мер, огра-

ничивающих права и свободы, законодательным закреплением прав и обязанностей участников уголовно-процессуальных отношений и порядка их реализации, установлением в законе механизмов обжа- лования и проверки следственных и судебных решений.

**Уголовное преследование** — процессуальная деятельность, осущест- вляемая стороной обвинения в целях изобличения подозреваемого, обвиняемого в совершении преступления (п. 55 ст. 5 УПК РФ).

Отказ от уголовного преследования невиновных может выражаться:

* в непринятии решения о привлечении в качестве обвиняемого;
* вынесении решений об отказе в возбуждении уголовного дела;
* вынесении решения о его прекращении;
* оправдании невиновного по приговору суда.

**Уголовно-процессуальное право** — это отрасль российского права, представляющая собой систему правовых норм, регулирующих поря- док деятельности суда, органов следствия, дознания и прокуратуры при производстве по уголовным делам.

*Источниками* уголовно-процессуального права являются:

1. Конституция РФ. В ней закреплены важнейшие принципы уго- ловного процесса: осуществление правосудия только судом; непри- косновенность жилища; тайна переписки, телефонных и иных перего- воров; презумпция невиновности; обеспечение подозреваемому и об- виняемому права на защиту; состязательность и т.д.

Кроме того, в Конституции РФ непосредственно определен ряд важнейших уголовно-процессуальных норм. Так, арест, заключение под стражу и содержание под стражей допускаются только по судеб- ному решению. Срок задержания по подозрению в совершении пре- ступления в соответствии с Конституцией РФ не может превышать 48 часов (ст. 22). Ограничение права на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений допускается только по судебному решению (ст. 24). Проникновение в жилище про- тив воли проживающих в нем лиц возможно лишь в случаях, установ- ленных федеральным законом или на основании судебного решения (ст. 25).

Конституция РФ имеет высшую юридическую силу и прямое дей- ствие. Это означает, что при расхождении Конституции РФ и феде- рального закона действуют нормы Конституции РФ.

1. Уголовно-процессуальный кодекс РФ, утв. Федеральным зако- ном от 18.12.2001 № 174-ФЗ, принят Государственной Думой 22 но- ября 2001 г., одобрен Советом Федерации 5 декабря 2001 г., введен в действие с 1 июля 2002 г. Кодекс состоит из шести частей, 19 разде- лов, 56 глав и 474 статей.

*Часть первая* содержит нормы, раскрывающие производство по уго- ловным делам в целом (предназначение, принципы, подсудность, пра- вовое положение участников уголовного доказательства и доказыва- ние, меры процессуального принуждения и пресечения, ходатайства и жалобы, сроки и судебные издержки, реабилитация).

*Часть вторая* регламентирует досудебное производство (возбужде-

ние уголовного дела, предварительное расследование, производство следственных действий, привлечение в качестве обвиняемого, прио- становление и возобновление предварительного расследования, окон- чание следствия и дознания).

*Часть третья* посвящена судебному производству (производство

в суде первой инстанции, особенности производства у мирового судьи, а также с участием присяжных заседателей, апелляционное и кассаци- онное производство, исполнение приговора, производство в надзор- ной инстанции и возобновление уголовных дел ввиду новых и вновь открывшихся обстоятельств).

В *части четвертой* излагаются особенности производства по от-

дельным категориям дел (по делам несовершеннолетних и примене- нию принудительных мер медицинского характера), а также в отно- шении отдельных категорий лиц — депутатов, судей, прокуроров, сле- дователей, адвоката.

*Часть пятая* посвящена международному сотрудничеству в сфере

уголовного судопроизводства (порядок взаимодействия правоохрани- тельных органов с компетентными органами и должностными лица- ми иностранных государств, выдачу другому государству лиц для уго- ловного преследования, исполнения приговора или отбывания нака- зания).

*Часть шестая* содержит положения о порядке применения бланков

процессуальных документов, используемых в досудебном и судебном производствах.

В конкретных статьях УПК РФ формулируются *уголовно-процес- суальные нормы —* установленные государством и выраженные в за-

коне общеобязательные правила поведения участников уголовно- процессуальной деятельности, выполнение которых обеспечивается государственной властью.

При производстве по уголовному делу применяется уголовно-про- цессуальный закон, действующий соответственно во время дознания, предварительного следствия либо рассмотрения дела судом.

Независимо от места совершения преступления производство по уголовным делам на территории Российской Федерации во всех случаях ведется в соответствии с УПК РФ.

Уголовно-процессуальный закон на территории Российской Фе- дерации применяется к гражданам России, иностранцам и лицам без гражданства.

1. Все бóльшую роль в формировании уголовно-процессуального права приобретают *постановления Конституционного Суда РФ*, соглас- но которым конкретные нормы УПК РФ могут быть признаны некон- ституционными, что впоследствии влечет их изменение.

*Разъяснения Пленума Верховного Суда РФ* являются актами судебно- го толкования законов, но новых процессуальных норм они не созда- ют. Тем не менее они имеют большое значение для правильного и еди- нообразного понимания и применения закона судами и правоохрани- тельными органами. Такое же юридическое значение имеют *приказы* и *указания* генерального прокурора, министра внутренних дел, адресо- ванные органам дознания и предварительного следствия.

## Понятие и значение принципов уголовного процесса

Принципы уголовного процесса — это руководящие идеи, основопо- лагающие начала, которые определяют его построение.

Они существуют в форме правовых норм и должны отвечать ряду

*признаков*:

принципами могут быть не любые, произвольно выбранные взгля- ды на формы и методы судопроизводства, а лишь те, которые соответ- ствуют социально-экономическим условиям развития общества;

задачи уголовного процесса могут быть реализованы в условиях ор- ганизации расследования и рассмотрения уголовных дел на демокра- тических принципах;

принципами процесса являются руководящие идеи, нашедшие за- крепление в нормах права.

Последнее обстоятельство придает принципам значение обязатель- ности, определенности и гарантированности их соблюдения.

Таким образом, под *принципами уголовного процесса* понимаются

руководящие положения, определяющие демократическое построе- ние процесса и нашедшие свое выражение в нормах права.

Значение принципов в уголовном процессе многогранно:

* принципы выражают сущность процесса, его характерные черты;
* принципы представляют систему юридических норм наиболее общего характера, служащую основой уголовно-процессуально- го законодательства;
* нарушение норм-принципов может являться основанием к от- мене принятых решений.

В систему принципов уголовного процесса входят:

* принцип назначения уголовного судопроизводства (ст. 6 УПК РФ);
* принцип законности (ст. 15 УК РФ, ст. 7 УПК РФ);
* принцип осуществления правосудия только судом (ст. 47, 118 Конституции РФ, ст. 8 УПК РФ);
* принцип уважения чести и достоинства личности (ст. 21 УК РФ, ст. 9 УПК РФ);
* неприкосновенность личности (ст. 22 УК РФ, ст. 10 УПК РФ);
* охрана прав и свобод человека и гражданина в уголовном су- допроизводстве (ст. 2, 45, 46, 51, 52, 53 Конституции РФ, ст. 11 УПК РФ);
* неприкосновенность жилища (ст. 25 УК РФ, ст. 12 УПК РФ);
* тайна переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых, те- леграфных и иных сообщений (ст. 23 УК РФ, ст. 13 УПК РФ);
* презумпция невиновности (ст. 49 Конституции РФ, ст. 14 УПК РФ);
* состязательность сторон (ст. 123 Конституции РФ, ст. 15 УПК РФ);
* обеспечение подозреваемому и обвиняемому права на защиту (ст. 48 Конституции РФ, ст. 16 УПК РФ);
* свобода оценки доказательств (ст. 120 Конституции РФ, ст. 17 УПК РФ);
* язык уголовного судопроизводства (ст. 26 УК РФ, ст. 18 УПК РФ);
* право на обжалование процессуальных действий и решений (ст. 45, 46 УК РФ, ст. 19 УПК РФ).

## Уголовно-процессуальные гарантии и функции

**Уголовно-процессуальные гарантии** — это установленные уголовно- процессуальными нормами средства и способы, которые обеспечива- ют правильность расследования и разрешения уголовных дел и дают всем участникам процесса возможность реально использовать предо- ставленные права и выполнять возложенные на них обязанности.

Государственные органы и должностные лица, осуществляющие производство по делу, посредством процессуальных гарантий право- мочны выполнять свои обязанности и использовать предоставленные права для достижения задач уголовного судопроизводства. Они могут

применять предусмотренные законом меры принуждения и санкции к лицам, не исполняющим обращенные к ним обоснованные требо- вания.

Юридическим и физическим лицам, участвующим в уголовном су- допроизводстве, данные гарантии обеспечивают возможность исполь- зовать предоставленные им процессуальные средства для защиты сво- их законных интересов и прав.

Обязанность по обеспечению и защите прав и законных интересов субъектов процесса возложена на должностных лиц, осуществляющих уголовное судопроизводство.

К числу важнейших уголовно-процессуальных гарантий защиты прав и законных интересов личности необходимо отнести следующие:

* право обвиняемого (подозреваемого) знать, в чем его обвиняют (подозревают), и иметь защитника;
* судебный контроль избрания в качестве меры пресечения ареста или продления срока содержания под стражей;
* наличие судебного решения для применения некоторых мер процессуального принуждения;
* предоставление права признать лицо виновным в совершении конкретного преступления только суду.

**Уголовно-процессуальные функции**: к ним относятся основные на- правления (виды) деятельности субъектов уголовного процесса, обу- словленные их ролью, назначением или целью участия в производстве по уголовному делу.

Различают пять процессуальных функций:

* + 1. расследование преступлений;
    2. обвинение в преступлении;
    3. защита от обвинения в преступлении;
    4. разбирательство и разрешение уголовного дела (правосудие);
    5. судебный контроль и прокурорский надзор.

Функцию *расследования преступлений* выполняют органы дознания и предварительного следствия. Она состоит во всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств дела, в установлении лица, совершившего данное преступление, характера и размера при- чиненного преступлением ущерба, а также обстоятельств, отягчающих или смягчающих ответственность, причин и условий, способствовав- ших совершению преступления.

Функцию *обвинения в преступлении* осуществляет прокурор, кото-

рый в судебном заседании обосновывает выводы, сформулированные в обвинительном заключении, изобличает подсудимого, доказывая перед судом его виновность и наличие обстоятельств, отягчающих от- ветственность. Он также опротестовывает в кассационной и надзор-

ной инстанциях судебные решения, которыми обвиняемый был или необоснованно оправдан, или осужден за менее тяжкое преступление, или подвергнут чрезмерно мягкому наказанию, не соответствующему тяжести содеянного и личности осужденного.

Функция *защиты от обвинения в преступлении* принадлежит обви-

няемому и его защитнику. Она выражается в использовании всех не запрещенных законом средств и способов защиты для опровержения обвинения, квалификации деяния по статье о менее тяжком престу- плении, выяснения обстоятельств, оправдывающих обвиняемого или смягчающих его ответственность.

Функцию *разбирательства и разрешения уголовного дела* выполняет

суд. В ходе судебного заседания он непосредственно исследует дока- зательства, собранные по конкретному уголовному делу, выслушива- ет мнения сторон и в своем итоговом решении от имени государства формулирует окончательные выводы относительно виновности или невиновности подсудимого и меры наказания.

Функцию *судебного контроля* выполняет суд, а функцию *прокурор- ского надзора* — прокурор. Реализация данных функций направлена прежде всего на обеспечение законности при производстве по уголов-

ным делам.

Однако из установленного порядка имеются исключения. Так, по делам частного обвинения в суде в качестве обвинителей высту- пают граждане-потерпевшие. Если из материалов дела усматривается, что лицо непричастно к преступлению или имеются основания для его освобождения от уголовной ответственности (ст. 75–78, 90 УК РФ), то решение о прекращении дела без направления его в суд может быть принято органом расследования.

## Понятие и система стадий уголовного процесса

**Стадия уголовного процесса —** это самостоятельный этап уголовного судопроизводства, представляющий собой совокупность определен- ных действий и решений, объединенных общей задачей и завершае- мых выводами по делу.

Каждая стадия отличается от другой особыми задачами, кругом участников, спецификой процессуальных форм и процессуальных от- ношений. Все стадии начинаются и заканчиваются принятием про- цессуального решения и создают предпосылки для перехода к после- дующим стадиям.

Подавляющее большинство уголовных дел проходит *шесть* стадий,

которые называются основными.

1. *Возбуждение уголовного дела.* Это первая стадия, на которой сле- дователь, дознаватель, орган дознания при наличии или отсутствии к тому оснований решают вопрос о возбуждении или отказе в возбуж- дении уголовного дела.
2. *Предварительное расследование.* Оно проводится по большин-

ству уголовных дел и осуществляется в форме предварительного след- ствия и в форме дознания.

На этой стадии происходит раскрытие преступления, изобличение виновного, обвинение лица в совершении преступления, выяснение всех обстоятельств, необходимых для справедливого разрешения дела. Предварительное расследование может быть закончено направлением уголовного дела в суд или его прекращением.

1. *Стадия подготовки к судебному заседанию.* На этой стадии проис-

ходит проверка поступивших в суд материалов уголовного дела, осу- ществляемая судьей, и в необходимых случаях проводится предва- рительное слушание. При этом решается вопрос о возможности рас- смотрения дела судом и осуществляются действия, направленные на подготовку судебного заседания для судебного рассмотрения и разре- шения уголовного дела.

1. *Судебное разбирательство.* Важнейшая, центральная стадия уго-

ловного процесса, на которой суд рассматривает уголовное дело по су- ществу и решает вопрос о виновности или невиновности подсудимого, о применении или неприменении к нему уголовного наказания.

1. *Апелляционное и кассационное производство.* На этой стадии вы-

шестоящий суд по жалобам участников процесса проверяет закон- ность и обоснованность решений, не вступивших в законную силу, вынесенных мировыми судьями (апелляционное производство), су- дами первой и апелляционной инстанций (кассационное производ- ство).

1. *Исполнение приговора.* Стадия, включающая в себя уголовно-

процессуальную деятельность суда по обращению приговора к испол- нению и разрешению вопросов, связанных с исполнением приговора (однако не стоит путать данную стадию уголовного процесса с испол- нением наказания).

Кроме названных имеются еще две стадии уголовного процесса, которые принято называть исключительными, или необязательными (дополнительными):

1. *Производство в надзорной инстанции.*
2. *Возобновление производства по уголовному делу ввиду новых и вновь открывшихся обстоятельств.*

Их исключительность состоит в том, что в порядке надзора или ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств дело может быть

пересмотрено только после вступления приговора (определения, по- становления) в законную силу и по заключению (представлению) спе- циально уполномоченных на то должностных лиц.

Возбуждение уголовного дела и предварительное расследование являются *досудебными стадиями* уголовного процесса. Стадия подго- товки к судебному заседанию, судебное разбирательство, апелляцион- ное и кассационное производство, исполнение приговора, производ- ство в надзорной инстанции, возобновление производства по уголов- ному делу ввиду новых и вновь открывшихся обстоятельств являются *судебными стадиями.*

## Понятие и содержание

уголовно-процессуальной формы

Уголовно-процессуальное право устанавливает *процедуру (порядок, форму)* производства по уголовным делам*:* последовательность стадий и условий перехода дела из одной стадии в другую, условия, харак- теризующие производство в конкретной стадии, основания, условия и порядок производства следственных и судебных действий, содер- жание и форму решений, которые могут быть вынесены. Этот по- рядок производства по делу в целом или отдельных процессуальных действий называют *процессуальной формой.* Уголовно-процессуальная форма обеспечивает их реализацию в надлежащей правовой про- цедуре.

В определенной процессуально-правовой процедуре происходит производство в каждой из стадий процесса. Регламентация процессу- альной формы включает указание на цель действия, его участников, их права и обязанности, последовательность действий, сроки осу- ществления действий, закрепление произведенного действия в соот- ветствующем документе и его реквизиты.

Процессуальная форма имеет свои особенности применитель- но к отдельным категориям уголовных дел (например, дела частного обвинения, производство по уголовным делам несовершеннолетних, о применении принудительных мер медицинского характера, а так- же применительно к разным составам суда, рассматривающим дело по первой инстанции).

Недопустимы отклонения от требований процессуального закона, а неукоснительное соблюдение процессуального порядка является не- пременным условием законности действий и решений по делу.

Процессуальная форма включает и некоторые правила, имеющие чисто ритуальный, демонстрационный характер. Это, например, ре-

гламент судебного заседания (ст. 257 УПК РФ). Однако и эти правила имеют существенное значение. Так, правило о том, что присутствую- щие в зале судебного заседания, не исключая состава суда, выслуши- вают приговор стоя, продиктовано необходимостью проявления ува- жения к суду и его решению, выносимому от имени государства.

## Уголовно-процессуальные документы: виды и значение

Одним из требований процессуальной формы является правило о том, чтобы принятые решения, ход и результаты процессуальных действий были закреплены в определенных *процессуальных документах.*

Закон устанавливает такую форму этих документов, которая дает возможность полно отразить в них ход и результаты проведения след- ственных и судебных действий, принятое решение, с тем чтобы в даль- нейшем использовать полученные данные при расследовании, рас- смотрении, разрешении уголовного дела, проверке законности и обо- снованности проведенных действий и принятых решений.

Одну группу процессуальных документов составляют *протоколы*

следственных и судебных действий, в которых удостоверяется факт производства, содержание и результаты следственных и судебных действий, допускаемых в качестве доказательств (п. 5 ч. 2 ст. 74, ст. 83 УПК РФ) (протокол осмотра, протокол допроса, протокол судебного заседания и т.п.).

Другую группу составляют *решения.* Это правоприменительные

акты, содержащие ответы на правовые вопросы, возникающие при производстве по делу, и властные предписания о правовых действиях (п. 33 ст. 5 УПК РФ).

Процессуальные решения как акты применения уголовно-про- цессуального права характеризуются рядом признаков: решения вы- носятся только уполномоченными на то государственными органа- ми, должностными лицами, присяжными и народными заседателями в пределах их компетенции; выражают властное веление, подтвержда- ют, изменяют или прекращают уголовно-процессуальные отношения, подтверждают наличие или устанавливают отсутствие материально- правовых отношений. Решения принимаются в установленном поряд- ке и выражаются в определенной законом форме.

Решения могут быть выражены в форме *постановления, определе- ния, вердикта, приговора.* Они различаются по органам, лицам, их при- нимающим, по кругу вопросов, по процессуальному порядку приня- тия и форме изложения (п. 5, 23, 25, 28 ст. 5 УПК РФ).

Решение в уголовном судопроизводстве — это облеченный в уста- новленную форму правовой документ, в котором орган дознания, следователь, прокурор, судья или суд в пределах своей компетенции в предусмотренном законом порядке делают вывод об установленных фактических обстоятельствах и на основании их и закона дают отве- ты на правовые вопросы и выражают властное волеизъявление о дей- ствиях, вытекающих из установленных обстоятельств и предписаний закона. В законе указаны такие требования к содержанию и форме ре- шения, которые дают возможность судить о том, соблюдены ли прави- ла процессуальной формы при производстве того или иного действия, правильно ли решен конкретный вопрос или все дело, соответствует ли решение обстоятельствам дела (фактическому основанию) и право- вым нормам (юридическому основанию).

Решение является *законным* тогда, когда оно вынесено при точном

соблюдении норм процессуального права и в соответствии с нормами материального права (уголовного и гражданского права при решении гражданского иска и др.).

Решение является *обоснованным* тогда, когда в нем отражены имею-

щие значение для данного дела обстоятельства, подтвержденные дока- зательствами, удовлетворяющими требованиям закона об относимо- сти и допустимости, а также тогда, когда правовые выводы и предпи- сания, содержащиеся в решении, вытекают из установленных фактов. Обоснование решения находит свое выражение в его мотивировке. Законность и обоснованность — взаимообусловленные свойства ре- шения. *Справедливость решения* означает его оценку и с правовой, и с нравственной стороны. Так, признание справедливости приговора означает признание того, что дело рассмотрено объективным и бес- пристрастным судом, что были обеспечены права обвиняемого, выне- сено законное и обоснованное решение о виновности (невиновности) обвиняемого, виновному назначено справедливое наказание. В ста- тье 11 Всеобщей декларации прав человека говорится: «Каждый чело- век, обвиняемый в совершении преступления, имеет право считаться невиновным до тех пор, пока его виновность не будет установлена за- конным порядком путем гласного судебного разбирательства, при ко- тором ему обеспечиваются все возможности для защиты».

Уголовно-процессуальные решения выражаются в документе, име- ющем определенную форму, которая включает *вводную, описательную (описательно-мотивировочную)* и *резолютивную части.*

Форма решения как документа находится в неразрывной связи с теми правовыми и нравственными требованиями, которым обяза- но отвечать содержание решения. В документе-решении должны отра- жаться фактические и юридические основания, мотивы решения.

## Понятие и классификация участников уголовного процесса

Отсутствие в УПК РСФСР 1960 г. понятия участников уголовного про- цесса порождало различные его трактовки. Так, было распространен- ным мнение, что участниками процесса являются лишь те лица, кото- рые имеют личную заинтересованность в уголовном деле либо пред- ставляют интересы других лиц, в связи с чем они наделены особыми процессуальными правами, позволяющими им активно участвовать в производстве по делу. Авторы этой точки зрения участниками про- цесса считали обвиняемого, потерпевшего, защитника, гражданского истца, гражданского ответчика и их представителей, общественных обвинителей и защитников и не включали в этот перечень государ- ственные органы, осуществляющие уголовно-процессуальную дея- тельность, а также участвующих в деле лиц, не имеющих своего инте- реса: свидетелей, экспертов, понятых и т.д.

Сторонники другой точки зрения относили к числу участников процесса только субъектов, выполняющих уголовно-процессуальные функции, т.е. суд, прокурора, защитника, следователя, орган дозна- ния, обвиняемого, потерпевшего, гражданского истца и гражданского ответчика.

Существовало и более широкое понятие участников уголовного процесса, в соответствии с которым в их число включались все уча- ствующие в деле лица, независимо от наличия собственного интереса и выполнения процессуальных функций. Такое толкование представ- лялось наиболее предпочтительным, поскольку все государственные органы, должностные лица и граждане, занятые в производстве по уго- ловному делу, наделены законом теми или иными правами и обязан- ностями — занимают определенное процессуальное положение.

Именно последняя точка зрения нашла отражение в новом УПК РФ, который в отличие от прежнего дает четкое определение **участников уголовного судопроизводства** — это лица, принимающие участие в уго- ловном процессе (п. 58 ст. 5).

В зависимости от выполняемых процессуальных функций УПК РФ *классифицирует участников* уголовного процесса следу- ющим образом:

* + 1. *суд,* выполняющий функции: а) разбирательства и разрешения уголовного дела и б) судебного контроля;
    2. *участники уголовного судопроизводства со стороны обвинения*, выполняющие функции расследования и обвинения, т.е. осуществля- ющие уголовное преследование (прокурор, следователь, руководитель следственного органа, орган дознания, начальник подразделения до-

знания, дознаватель, потерпевший, частный обвинитель, граждан- ский истец, представители потерпевшего, гражданского истца и част- ного обвинителя);

* + 1. *участники уголовного судопроизводства со стороны защиты*, вы-

полняющие функцию защиты от обвинения (подозреваемый, обвиня- емый, законные представители несовершеннолетнего обвиняемого, защитник, гражданский ответчик, представитель гражданского ответ- чика);

* + 1. *иные участники уголовного судопроизводства.* Это лица, не вы-

полняющие уголовно-процессуальные функции, их участие, как пра- вило, носит эпизодический характер и собственного интереса в деле они не имеют. К этой группе относятся перечисленные в главе 8 УПК РФ лица, служащие источниками получения доказательств: сви- детели, эксперты, специалисты или выполняющие вспомогательную роль при производстве по уголовным делам: переводчики, понятые, секретари судебных заседаний. К ним можно также отнести поручи- телей, залогодателей.

## Меры уголовно-процессуального принуждения

**Меры уголовно-процессуального принуждения** — меры уголовно-про- цессуального характера, применяемые в качестве способов воздейст- вия на поведение участвующих в деле лиц.

От других мер государственного принуждения они отличаются тем, что:

* применяются в период производства по уголовному делу и но- сят процессуальный характер;
* применяются полномочными органами государства в кругу их полномочий;
* применяются к участвующим в деле лицам, ненадлежащее пове- дение которых или возможность такого поведения создает или может создать препятствия для цельного хода уголовного судо- производства;
* имеют конкретные цели, вытекающие из общих задач уголовно- го судопроизводства; имеют особое содержание и характер.

Виды мер процессуального принуждения: задержание подозревае- мого, меры пресечения, иные меры процессуального принуждения.

**Задержание —** кратковременное лишение свободы лица, подозре- ваемого в совершении преступления, без предварительной санкции прокурора или судебного решения с целью пресечения его преступной деятельности, предотвращения сокрытия от следствия и суда, фальси-

фикации и сокрытия доказательств и других действий, могущих поме- шать установлению обстоятельств по делу.

Предельный срок задержания — *48 часов.* Он может быть продлен судьей не более чем на *24 час*а.

Основания для задержания лица по подозрению в совершении пре- ступления:

* когда это лицо застигнуто при совершении преступления или непосредственно после его совершения;
* когда потерпевшие или очевидцы укажут на данное лицо как на совершившее преступление;
* когда на этом лице или его одежде, при нем или в его жилище будут обнаружены явные следы преступления.

При наличии иных данных, дающих основание подозревать лицо в совершении преступления, оно может быть задержано, если это лицо пыталось скрыться, либо не имеет постоянного места жительства, либо не установлена его личность, либо если прокурором, а также следова- телем или дознавателем с согласия прокурора в суд направлено хода- тайство об избрании в отношении указанного лица меры пресечения в виде заключения под стражу.

Порядок задержания включает следующие этапы:

* + 1. фактическое задержание и личный обыск;
    2. составление протокола (три часа с момента доставления в орган предварительного расследования);
    3. уведомление прокурора (12 часов с момента задержания);
    4. допрос подозреваемого не позднее 24 часов с момента фактиче- ского задержания. До начала допроса подозреваемому по его просьбе должно быть обеспечено свидание с защитником наедине, конфиден- циально и в течение не менее двух часов;
    5. уведомление кого-либо из близких родственников, а при их отсутствии — других родственников или предоставление возможно- сти такого уведомления самому подозреваемому (не позднее 12 часов с момента задержания).

**Меры пресечения** — предусмотренные законом средства, применяе- мые к обвиняемому, которые заключаются в определенном психоло- гическом воздействии, угрозе имущественных потерь, установлении за указанными лицами присмотра, помещении их под стражу, лише- нием или ограничением свободы обвиняемого.

В исключительных случаях мера пресечения также может приме- няться к подозреваемому, при этом обвинение должно быть предъяв- лено ему не позднее десяти суток с момента применения меры пре- сечения, а если подозреваемый был задержан, а затем заключен под стражу, — в тот же срок с момента задержания. Если в этот срок об-

винение не будет предъявлено, то мера пресечения немедленно отме- няется.

К видам мер пресечения относятся:

* подписка о невыезде;
* личное поручительство;
* наблюдение командования воинской части;
* присмотр за несовершеннолетним обвиняемым;
* залог;
* домашний арест;
* заключение под стражу.

*Основания применения мер пресечения* — наличие обстоятельств, по- зволяющих полагать, что обвиняемый:

* скроется от дознания, предварительного следствия или суда;
* может продолжать заниматься преступной деятельностью;
* может угрожать свидетелю, иным участникам уголовного судо- производства, уничтожить доказательства либо иным путем вос- препятствовать производству по уголовному делу.

Мера пресечения может избираться также для обеспечения испол- нения приговора.

Перечисленные основания являются общими для избрания любой меры пресечения. К специальным основаниям или условиям относят- ся обстоятельства избрания конкретной меры пресечения.

Специальными основаниями для применения мер пресечения яв- ляются:

* несовершеннолетие (ст. 105 УПК РФ);
* отношение к воинской службе (ст. 104 УПК РФ);
* наличие письменного ходатайства поручителя (ст. 103 УПК РФ);
* тяжесть совершенного преступления (ст. 108 УПК РФ).

**Иными мерами** процессуального принуждения являются меры про- цессуального характера, применяемые с целью обеспечения установ- ленного уголовно-процессуальным законом порядка уголовного судо- производства, надлежащего исполнения приговора.

Субъектами применения этих мер являются дознаватель, следова- тель или суд.

В соответствии с законом предусмотрены следующие виды иных мер процессуального принуждения (ст. 112–118 УПК РФ): обязатель- ство о явке; привод; временное отстранение от должности; наложение ареста на имущество; наложение ареста на ценные бумаги; денежное взыскание.

Иные меры процессуального принуждения разделяются:

*в зависимости от объекта применения*:

* + на применяемые только к подозреваемому, обвиняемому — временное отстранение от должности, наложение ареста на имущество,
  + применяемые к свидетелю, потерпевшему, гражданскому истцу, гражданскому ответчику, эксперту, специалисту, пе- реводчику, понятому — денежное взыскание,
  + применяемые ко всем перечисленным выше субъектам — обязательство о явке, привод;

*в зависимости от необходимости получения судебного решения для применения меры*:

* + на применяемые по решению суда — временное отстране- ние от должности, наложение ареста на имущество, денеж- ное взыскание,
  + применяемые по решению следователя, дознавателя — обя- зательство о явке, привод.

## Понятие ходатайства и жалобы в уголовном судопроизводстве; порядок их рассмотрения

**Ходатайство —** официальная просьба участника судопроизводства, адресованная дознавателю, следователю, прокурору либо суду.

Ходатайство может быть заявлено письменно или путем устно- го обращения с просьбой о производстве следственных или судебных действий, принятии, отмене или изменении тех или иных решений по делу.

Право каждого участника судопроизводства заявлять ходатайства указано в соответствующей статье УПК РФ, регулирующей процес- суальное положение того или иного участника.

Право заявлять ходатайство имеют подозреваемый, обвиняемый, его защитник, потерпевший, его законный представитель и предста- витель, частный обвинитель, гражданский истец, гражданский ответ- чик, их представители, а также эксперт.

В силу равенства прав сторон в судебном разбирательстве формой обращения государственного обвинителя к суду также является хода- тайство.

Участники судопроизводства со стороны обвинения и со стороны защиты вправе заявить ходатайство о производстве процессуальных действий и принятии процессуальных решений (например, обвиняе- мый ходатайствует о допросе указанного им лица в качестве свидете- ля, защитник — о приобщении к делу представленного им докумен- та, гражданский истец просит принять решение о наложении аре-

ста на имущество обвиняемого для обеспечения гражданского иска и т.п.).

Эксперт вправе ходатайствовать о предоставлении ему дополни- тельных материалов, необходимых для дачи заключения либо привле- чении к производству судебной экспертизы других экспертов (п. 2 ч. 3 ст. 57 УПК РФ).

Ходатайство о производстве процессуальных действий или приня- тии процессуальных решений обосновывается их необходимостью для установления обстоятельств, имеющих значение по делу, обеспечения прав и законных интересов лица, заявившего ходатайство или пред- ставляемого им лица.

Разъяснение права на заявление ходатайств и обеспечение этого права являются обязанностью дознавателя, следователя, прокурора и суда.

Субъектам права на заявление ходатайств должно быть разъяснено, что ходатайство может быть заявлено в любой момент производства по делу. Отклонение ходатайства не лишает заявителя права вновь за- явить ходатайство как в пределах одной стадии, так и в последующих стадиях судопроизводства.

В Уголовно-процессуальном кодекск РФ не установлены *сроки*

*рассмотрения ходатайств*, исчисляемые в сутках или часах. В ста- тье 121 УПК РФ употребляются слова «непосредственно», «немед- ленно», что свидетельствует о том, что ходатайство требует рассмот- рения и принятия решения непосредственно после его заявления и только в случаях, когда это невозможно, не позднее трех суток со дня его заявления.

Ходатайство о производстве следственных действий по собира- нию доказательств должно быть удовлетворено, если обстоятель- ства, об установлении которых ходатайствует заявитель, могут иметь значение для дела. Вопрос о том, могут ли иметь значение для дела обстоятельства, об установлении которых ходатайствует тот или иной участник судопроизводства, т.е. иначе говоря, вопрос об относимости доказательства, решают дознаватель, следователь, прокурор, судья, суд.

Заявленное в судебном следствии ходатайство должно быть рас- смотрено и по нему принято решение немедленно после его заявле- ния. Заявитель должен получить ответ о том, удовлетворено или от- клонено его ходатайство, что дает ему право вновь обратиться с хода- тайством в дальнейшем ходе судебного следствия.

Ходатайство может быть удовлетворено или отклонено (полностью или частично). При полном или частичном отказе в ходатайстве долж-

но быть вынесено постановление дознавателя, следователя, прокуро- ра, судьи, определение суда с указанием мотива отказа.

О результатах рассмотрения ходатайства должно быть поставлено в известность лицо, его заявившее.

**Жалоба —** обращение участника уголовного процесса по поводу на- рушения его прав и законных интересов.

**Обжалование** *—* процедура представления, рассмотрения и разре- шения жалобы.

В соответствии со ст. 119 УПК РФ субъектами, имеющими право заявить ходатайство, являются: подозреваемый, обвиняемый, его за- щитник, потерпевший, его законный представитель и представитель, частный обвинитель, эксперт, а также гражданский истец, граждан- ский ответчик. Их представители вправе заявить ходатайство о про- изводстве процессуальных действий или принятии процессуальных решений для установления обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела, обеспечения прав и законных интересов лица, зая- вившего ходатайство, или представляемого им лица соответственно (правом заявлять ходатайство в ходе судебного разбирательства обла- дает также государственный обвинитель).

В соответствии со ст. 123 УПК РФ субъектами обжалования дейст- вия (бездействия) и решения органа дознания, дознавателя, следова- теля, прокурора и суда могут быть все участники уголовного судопро- изводства, а также иные лица в той части, в которой производимые процессуальные действия и принимаемые процессуальные решения затрагивают их интересы.

Уголовно-процессуальным кодексом РФ предусмотрено три спо- соба обжалования — прокурору, руководителю следственного органа или суду. Право выбора способа обжалования принадлежит лицу, пра- ва которого нарушены. Порядок рассмотрения жалоб предписывается положениями ст. 124–125 УПК РФ.

Прокурор рассматривает жалобу в течение трех суток со дня ее по- лучения. В исключительных случаях, когда для проверки жалобы не- обходимо истребовать дополнительные материалы либо принять иные меры, допускается рассмотрение жалобы в срок до десяти суток, о чем извещается заявитель. По результатам рассмотрения жалобы прокурор выносит постановление о полном или частичном удовлетворении жа- лобы либо об отказе в ее удовлетворении.

По результатам рассмотрения жалобы судья выносит решение в форме постановлений: а) о признании действия (бездействия) или решения соответствующего должностного лица незаконным или нео- боснованным и о его обязанности устранить допущенное нарушение; б) об оставлении жалобы без удовлетворения.

## Понятие и основания уголовно-процессуальной реабилитации лиц, незаконно

или необоснованно привлеченных к уголовной ответственности

Уголовное судопроизводство имеет своим назначением не только за- щиту прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступления, но также защиту личности от незаконного и необосно- ванного обвинения (осуждения), ограничений ее прав и свобод, в том числе реабилитацию каждого, кто необоснованно подвергся уголов- ному преследованию. Это вытекает из ст. 53 Конституции РФ, в соот- ветствии с которой каждый имеет право на возмещение государством вреда, причиненного незаконными действиями (или бездействием) государственной власти или их должностных лиц. Таким образом, го- сударство берет на себя ответственность за вред, причиненный граж- данину неправильными действиями (или бездействием) в том числе органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда. В свою очередь это положение соответствует и общепризнанному принципу, закрепленному в ст. 2 Международного пакта «О граждан- ских и политических правах» от 16 декабря 1966 г.

Слово «реабилитация» имеет несколько значений: устранение последствий вреда, восстановление прежней хорошей репутации и в прежних правах.

Пункт 34 ст. 5 УПК РФ определяет *реабилитацию* как порядок вос-

становления прав и свобод лица, незаконно или необоснованно под- вергнутого уголовному преследованию, и возмещения причиненного ему вреда.

А под *реабилитированным* закон подразумевает лицо, имеющее

в соответствии с УПК РФ право на возмещение вреда, причиненно- го ему в связи с незаконным или необоснованным уголовным пресле- дованием, в ходе мер по изобличению лиц, виновных в совершении преступления (п. 35 ст. 5 УПК РФ). Таким образом, право на реаби- литацию имеет лицо, в отношении которого уголовное преследование или осуждение осуществлялось как при отсутствии оснований, так и по причинам, связанным с нарушением порядка, предусмотренного УПК РФ, в ходе уголовного судопроизводства, при применении мер по изобличению его в совершении преступления.

Глава 18 УПК РФ «Реабилитация» регламентирует условия и поря- док реабилитации обвиняемых, подозреваемых, осужденных, оправ- данных. Это справедливо, поскольку в результате незаконных дей- ствий в ходе уголовного преследования пострадали как честь и доброе

имя человека, так и имущественные и иные личные права, которые должны быть восстановлены.

Право на реабилитацию включает в себя право на возмещение иму- щественного вреда, устранение последствий морального ущерба и вос- становление в трудовых, пенсионных, жилищных и иных правах. Сле- дует отметить, что вред, причиненный гражданину в результате уго- ловного преследования, возмещается государством в полном объеме, причем независимо от вины органа дознания, дознавателя, следовате- ля, прокурора и суда.

### Контрольные вопросы

1. Что понимается под источниками уголовно-процессуального права?
2. В чем состоит назначение уголовного судопроизводства?
3. Что такое стадии уголовного процесса?
4. Как можно определить уголовно-процессуальные правоотноше- ния?
5. В чем заключаются функции уголовного преследования (обвине- ния), защиты и судебного разрешения дела?
6. В чем состоит суть уголовного преследования?
7. Что понимается под принципами уголовного судопроизводства и какова их система?
8. Какие обстоятельства подлежат доказыванию по уголовному делу?
9. Что допускается по уголовному делу в качестве доказательств?
10. Какие точки зрения существуют по вопросам о содержании и ха- рактере объективной истины в уголовном судопроизводстве?
11. Каковы элементы, составляющие процесс доказывания?
12. Что такое меры процессуального принуждения? Каковы их виды и цели применения?
13. Какие виды мер пресечения вы знаете? Как можно охарактеризо- вать их содержание?
14. К кому могут быть применены иные меры процессуального при- нуждения?
15. Что следует понимать под ходатайством?
16. Что следует понимать под жалобой?
17. В чем состоит порядок рассмотрения жалобы судом?
18. Что понимается под реабилитацией в уголовном процессе?

ГЛАВА 13

Глава 13. Судебная система Российской Федерации 279

# СУДЕБНАЯ СИСТЕМА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

## Конституционные основы осуществления судебной власти в Российской Федерации и принципы правосудия

Судебная власть — одна из ветвей власти в Российской Федерации, осуществляющая эту власть через правосудие.

Самостоятельная судебная власть, действующая независимо от за- конодательной и исполнительной властей, — один из признаков пра- вового государства.

Судебная система Российской Федерации устанавливается Консти- туцией РФ и Федеральным конституционным законом от 31.12.1996

№ 1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации», что обеспе- чивает ее единство. Кроме того, это обеспечивается путем:

* + - соблюдения всеми федеральными судами и мировыми судья- ми установленных федеральными законами правил судопро- изводства;
    - применения всеми судами Конституции РФ, федеральных кон- ституционных законов, общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Россий- ской Федерации, а также конституций (уставов) и других зако- нов субъектов Российской Федерации;
    - признания обязательности исполнения на всей территории Рос- сийской Федерации судебных постановлений, вступивших в за- конную силу;
    - законодательного закрепления единства статуса судей;
    - финансирования федеральных судов и мировых судей из феде- рального бюджета.

Деятельность судебной власти в Российской Федерации основыва- ется на следующих принципах правосудия.

### Принцип законности правосудия

Законность — универсальный правовой принцип, который нашел свое нормативное воплощение в многочисленных статьях действую- щей Конституции РФ.

Главные положения данного принципа, выраженные в ч. 2 ст. 15 Конституции РФ, носят универсальный характер и в полной мере от- носятся к правосудию, хотя их суть выражена в общем требовании ко всем субъектам правоотношений соблюдать Конституцию РФ и зако- ны.

К законам относятся федеральные конституционные законы и фе- деральные законы (ч. 1 ст. 76 Конституции РФ), конституции респу- блик в составе России и уставы субъектов Российской Федерации, а также издаваемые ими законы (п. «б», «к», «л» ст. 72, ст. 76 Консти- туции РФ). Деятельность правоохранительных органов, направленная на обеспечение правосудия, регулируется указами Президента РФ, по- становлениями Правительства РФ, другими нормативными актами, принятыми в пределах компетенции Российской Федерации и соот- ветственно ее субъектов (ст. 71, 72 Конституции РФ). Указанные нор- мативные акты принимаются в обеспечение реального действия зако- нов, поэтому требование их исполнения и соблюдения вписывается в рамки принципа законности.

Заметим, однако, что законы и иные нормативные акты субъектов Российской Федерации не могут противоречить федеральным зако- нам, принятым в рамках полномочий Российской Федерации. В свою очередь федеральные законы не могут противоречить федеральным конституционным законам (ч. 3, 5 ст. 76 Конституции РФ).

Осуществление правосудия ограничивается судопроизводством, поэтому достижение целей правосудия обусловлено четким регулиро- ванием общественных отношений процессуальными законами, на ко- торых построено гражданское, административное, арбитражное и уго- ловное судопроизводство. Вот почему Концепция судебной реформы в Российской Федерации, одобренная 24 октября 1991 г. высшим за- конодательным органом России, предусматривает обновление судеб- ной системы и уголовного судопроизводства, которое она рассматри- вает в качестве важнейшего и безальтернативного механизма защиты

основных прав и законных интересов граждан в экстремальной ситуа- ции преступного правонарушения.

Это касается и ныне проводимых в рамках судебной реформы пре- образований. Ведь наличие хороших законов — это только фунда- мент законности, но еще не сама законность. Принцип законности в правосудии и судопроизводстве направлен на неуклонное испол- нение и соблюдение законов всеми участниками общественных от- ношении, на обеспечение такого поведения граждан и деятельности государственных органов, которые соответствуют требованиям норм права. В процессуальных кодексах тщательно регламентировано про- изводство всех допустимых законом процессуальных действий и про- цессуальных решений. При этом участники должны точно соблюдать требования не только процессуального, но и материального (уголов- ного, гражданского, административного) закона.

Осуществление законности правосудия обеспечивается системой законодательных гарантий, устанавливаемых процессуальным зако- нодательством.

### Принцип осуществления правосудия только судом

Правосудие по уголовным, гражданским, административным делам в соответствии с Конституцией РФ может осуществлять только суд (ст. 118). Применительно к правосудию по уголовным делам Кон- ституция РФ устанавливает, что лицо может быть признано вино- вным лишь приговором суда (ст. 49). Статья 13 УПК РФ, находящая- ся в соответствии с приведенными конституционными положениями, устанавливает, что только суд в своем приговоре может признать лицо виновным в совершении преступления и подвергнуть уголовному на- казанию. В отношении ключевого положения суда, его исключитель- ной роли в осуществлении правосудия по гражданским делам поло- жения ст. 118 Конституции РФ конкретизируются в соответствующих нормах ГПК РФ и АПК РФ.

Конституция РФ не только четко определяет исключительные пол- номочия суда в осуществлении правосудия, но и устанавливает поря- док назначения судей федеральных судов первого и второго звена Пре- зидентом РФ, а судей высшего звена по его представлению — Советом Федерации РФ (п. «е» ст. 83, п. «ж» ст. 102). Это касается и судей Кон- ституционного Суда РФ и Верховного Суда РФ. Необходимо к тому же принимать во внимание установление Конституцией РФ прави- ла о несменяемости и неприкосновенности судей (ст. 121, 122). Эти и другие положения свидетельствуют о том, что Конституция РФ не только провозгласила самостоятельность судебной власти (ст. 10), но

и, как никогда прежде, на высшем законодательном уровне предусмо- трела правовые обеспечения независимости судей как ветви власти.

Суду предоставлены исключительные полномочия по осуществле- нию правосудия, потому что ни один другой государственный орган не обладает такими возможностями, как суд, для принятия решения на основе непосредственного, всестороннего, полного и объективно- го исследования обстоятельств дела в условиях гласного и устного су- дебного разбирательства при обеспечении состязательности и равно- правия сторон.

Суд обосновывает свой приговор лишь доказательствами, рассмо- тренными в судебном разбирательстве. Таким образом, в своих вы- водах суд не связан не только мнениями следователя, проводившего предварительное расследование, или прокурора, утвердившего обви- нительное заключение и осуществлявшего уголовное преследование в судебном разбирательстве, но и доказательствами, собранными на предварительном следствии и представленными суду. В результа- те судебного разбирательства суд может вынести обвинительный или оправдательный приговор. Обвинительный приговор суд выносит не обязательно по тому обвинению, которое сформулировано в обвини- тельном заключении. Во-первых, оно может быть изменено судом до судебного разбирательства. Во-вторых, хотя судебное разбирательство производится лишь по тому обвинению, по которому назначено слу- шание дела, суд вправе изменить обвинение, если этим не ухудшается положение подсудимого и не нарушается его право на защиту.

Только суду закон предоставил право признавать лицо виновным и подвергать уголовному наказанию, т.е. осуществлять правосудие.

Создание чрезвычайных судов законом запрещено. Передача пол- номочий суда любому органу законодательно запрещена, так же как и создание отдельных военных судов вне рамок судебной системы.

### Принцип доступности судебной защиты прав

Гарантируя каждому судебную защиту прав и свобод, Конституция РФ (ст. 46) тем самым подтвердила на высшем законодательном уровне приверженность России общепризнанным международно-правовым стандартам прав человека и гражданина. Развивая установленное ею общее положение о признании общепризнанных принципов и норм международного права (ч. 4 ст. 15), Конституция РФ формулирует чет- кое правовое положение: решения и действия (или бездействие) орга- нов государственной власти, органов местного самоуправления, об- щественных объединений и должностных лиц могут быть обжалова-

ны в суде (ч. 2 ст. 46). Это положение отражено в ГК РФ, ГПК РФ и УПК РФ.

В Уголовно-процессуальном кодексе РФ, в частности, указанный принцип представлен в следующем виде: «Действия и решения суда, прокурора, следователя и лица, производящего дознание, могут быть обжалованы в установленном настоящим Кодексом порядке заинте- ресованными гражданами, предприятиями, учреждениями и органи- зациями». Из приведенного положения видно, что закон не ограни- чивает круг субъектов права на жалобу только участниками процесса. Их число значительно больше. В этом УПК РФ не противоречит по- ложениям ст. 46 Конституции РФ, на столь высоком уровне обеспечи- вающей право каждого на жалобу. И все-таки необходимо отметить, что особую заботу законодателя составляет обеспечение в УПК РФ права на обжалование действий и решений лиц, ведущих производ- ство по уголовному делу, именно участниками процесса. В числе про- цессуальных прав участников процесса УПК РФ поэтому обязательно указывает это право, а рядом с перечислением субъективных процес- суальных прав участников процесса в законе обращено внимание на обязанность государственных органов не только разъяснить указан- ные права, но и обеспечить возможность их осуществления.

Таким образом, решение Конституционного Суда РФ, ориентиру- ющего суды на применение ст. 46 Конституции РФ, способствовало расширению круга лиц, имеющих право в рассматриваемых случаях на жалобу. Такое решение целиком соответствует ч. 1 ст. 15 Консти- туции РФ, установившей прямое действие и высшую юридическую силу конституционных норм (в данном случае — норм, содержащих- ся в ст. 46).

Реализация принципа обжалования действий и решений государ- ственных органов направлена на обеспечение прав и свобод человека и гражданина. Но, обращая внимание суда на допущенные наруше- ния закона, субъекты права способствуют обеспечению законности, установлению истины по делу, защите прав и законных интересов граждан.

### Принцип осуществления правосудия на началах равенства всех перед законом и судом

В соответствии с ч. 1 ст. 19 Конституции РФ все равны перед зако- ном и судом. В части 2 указанной статьи приведенное положение рас- крыто и конкретизировано. Его сущность состоит в том, что равен- ство прав и свобод человека и гражданина гарантируется независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имуществен-

ного и должностного положения, места жительства, отношения к ре- лигии, убеждений, принадлежности к общественным организациям, других обстоятельств.

Рассматриваемый общеправовой принцип в полной мере распро- страняется на правосудие и уголовное судопроизводство, действия не только в судебном разбирательстве, но и в других стадиях уголовно- го процесса. Следовательно, равенство граждан распространяется на отношения не только гражданина с судом, но и с лицом, производя- щим дознание, следователем, прокурором. Процессуальное положе- ние гражданина определяется не имущественными, социальными или иными факторами, а тем, субъектом каких прав он является: граждан- ским истцом, потерпевшим, подозреваемым, обвиняемым, защитни- ком, свидетелем и т.п. В границах установленных законом процессу- альных прав и обязанностей каждый гражданин, вовлеченный в сферу уголовного судопроизводства, вступает в различные процессуальные отношения, реализуя принадлежащие ему субъективные права и вы- полняя субъективные обязанности.

Принцип равенства граждан перед законом и судом сочетается с положением о едином суде и единстве права. Положение «О едином суде» означает, что в государстве нет судов, предоставляющих при- вилегии определенным лицам либо основанных на дискриминации. Установленная Конституцией РФ и законодательством о судоустрой- стве судебная система является единой: для всех граждан имеются одни и те же суды. Положение «О единстве права» также представля- ет собой одно из требований подлинного демократизма. Оно означает единство законодательства, применение единой системы права в пра- восудии. Установленное ст. 19 Конституции РФ положение о равен- стве всех перед законом и судом базируется на рекомендациях, со- держащихся в ст. 7 и 8 Всеобщей декларации прав человека. Статья 8 названной Декларации оказала влияние на формулировку не только ст. 19, но и ст. 46 Конституции РФ, гарантирующей каждому судеб- ную защиту своих прав и свобод. Сопоставляя содержание ст. 19 и 46 Конституции РФ, нетрудно заметить между ними связь, так как пер- вая из этих статей провозглашает равенство, а вторая представляет со- бой важнейшее правовое средство обеспечения того, что устанавлива- ет первая.

Надо признать, что в отступление от общих правил в действующем законодательстве установлен ряд положений, которыми предусмотрен особый порядок привлечения к уголовной ответственности депутатов, судей, прокурорских работников и некоторых других должностных лиц. Он преследует цель не установления привилегий для тех или иных лиц, а создания гарантий для успешного осуществления их деятель-

ности (депутатской, судейской и т.п.), ограждения от искусственно- го создания препятствий к исполнению их служебных обязанностей. В случае привлечения указанных лиц к ответственности они наделя- ются обычными процессуальными правами того или иного субъекта (обвиняемого, подсудимого и т.п.).

Установление особого порядка возбуждения дела и привлечения к ответственности некоторых категорий должностных лиц было объ- ектом критики в общей печати и даже предметом рассмотрения Кон- ституционного Суда РФ, который, в частности, отметил, что судей- ская неприкосновенность является исключением из принципа равен- ства перед законом и судом. Предъявляя к судье и его деятельности высокие требования, государство обязано обеспечить его дополни- тельными гарантиями.

Принцип осуществления правосудия на началах равенства перед законом и судом действует при осуществлении правосудия не толь- ко по уголовным делам, но и по гражданским в общих и арбитраж- ных судах, поэтому естественно, что он нашел отражение не только в УПК РФ, ГПК РФ, АПК РФ, но и в законе о судоустройстве.

### Принцип коллегиального рассмотрения определенных законом дел в судах

Состав суда при рассмотрении судебных дел и коллегиальность в осу- ществлении правосудия определяются законодательством о судоу- стройстве. Дела в судах — как гражданские, так и уголовные — рассма- триваются коллегиально и единолично. В суде первой инстанции — су- дьей с участием присяжных либо коллегией из трех профессиональных судей или судей единолично.

Рассмотрение дел в судебных коллегиях соответствующих судов в кассационном и надзорном порядке осуществляется в составе трех членов суда. Эти положения детализируются в процессуальном зако- нодательстве.

В Уголовно-процессуальном кодексе РФ закреплено единолич- ное или коллегиальное рассмотрение уголовных дел (в составе судьи, одного или трех судей либо с участием присяжных заседателей).

При этом разъясняется, что единолично уголовные дела рассматри- ваются судьей в общем порядке в случаях, перечисленных в УПК РФ. Дела об остальных преступлениях и все дела о преступлениях несовер- шеннолетних рассматриваются коллегиально судьями или с участием присяжных заседателей.

С учетом анализа законодательства и судебной практики можно сделать вывод о том, что в уголовном судопроизводстве принцип кол-

легиальности в суде первой инстанции осуществляется широко, по- скольку большинство уголовных дел судом рассматривается коллеги- ально.

В Гражданском процессуальном кодексе РФ также сказано, что гражданские дела в суде первой инстанции рассматриваются едино- лично или коллегиально (в составе судьи и двух народных заседате- лей). Там же дается перечень дел, рассмотрение которых осущест- вляется судьей единолично в общем порядке. К ним относятся дела: по имущественным спорам при цене иска до 30 минимальных разме- ров оплаты труда, возникающим из семейных отношений (за некото- рым исключением); из трудовых правоотношений, за исключением дел о восстановлении на работе; по искам об освобождении имуще- ства от ареста.

В этих случаях, а также когда судье предоставлено право решать единолично отдельные вопросы, он действует от имени суда. Осталь- ные дела рассматриваются судьей единолично, если лица, участвую- щие в деле, не возражают против этого, или коллегиально, если кто- либо из заинтересованных лиц до начала рассмотрения дела по суще- ству возразит против единоличного порядка его рассмотрения.

Рассмотрение в кассационном порядке гражданских дел, так же как и уголовных, осуществляется в составе трех членов суда, а в порядке надзора — в составе не менее трех членов суда.

Коллегиальное рассмотрение судебных дел способствует наиболее глубокому, всестороннему и объективному их разбирательству и раз- решению.

### Принцип участия граждан в отправлении правосудия

Реализация на практике участия граждан в отправлении правосудия — важная задача государства, так как это реальное осуществление наро- довластия, выраженное через судебную власть. Участие реализуется на практике в различных формах. Предпочтительным представляет- ся в первую группу выделить формы участия граждан (представите- лей народа) непосредственно в осуществлении правосудия. Ко второй группе следует отнести опосредованные формы участия граждан в дея- тельности по осуществлению правосудия (и судопроизводства).

Исходной правовой базой для непосредственного участия граж- дан в отправлении правосудия являются ч. 5 ст. 32 Конституции РФ, она же в ч. 5 ст. 32 устанавливает: «Граждане Российской Федерации имеют право участвовать в отправлении правосудия». Закон о судоу- стройстве, российские УПК РФ и ГПК РФ конкретизируют это общее положение. На основе указанных нормативных актов можно сделать

вывод, что такое участие осуществляется в судах общей юрисдикции (в том числе и военных судах) при осуществлении правосудия по уго- ловным и гражданским делам в случаях, предусмотренных УПК РФ и ГПК РФ. При этом присяжные заседатели участвуют лишь по уго- ловным делам и на уровне областных и им соответствующих судов.

Присяжные заседатели не имеют равных и одинаковых прав с су- дьей при отправлении правосудия. В суде присяжных разделены полномочия в решении вопросов уголовного дела между коллеги- ей присяжных заседателей и профессиональным судьей (председа- тельствующим). Коллегия присяжных выносит вердикт, т.е. решение по поставленным перед ней вопросам, включая основной вопрос — о виновности подсудимого. Присяжные могут вынести обвинитель- ный или оправдательный вердикт. Вынося обвинительный вердикт, коллегия присяжных заседателей отвечает на вопрос о том, заслужи- вает ли подсудимый снисхождения или особого снисхождения. Судья же в суде присяжных выносит приговор (обвинительный или оправ- дательный). При наличии обвинительного вердикта присяжных судья выносит обвинительный приговор с назначением или без назначения наказания. Не во всех случаях обвинительный вердикт влечет обяза- тельно вынесение обвинительного приговора. Однако при всех усло- виях вопросы наказания судья решает единолично.

Присяжные заседатели не избираются. Коллегия присяжных за-

седателей, рассматривающих дело в суде, образуется путем жере- бьевки в составе 12 комплектных присяжных заседателей и двух за- пасных.

К опосредованным формам участия граждан в деятельности по осу- ществлению и обеспечению правосудия следует отнести все другие до- пущенные законом разновидности и способы их участия, кроме непо- средственного отправления правосудия (в качестве присяжных засе- дателей).

Принципы участия граждан (населения, общественности) закре- плены во многих статьях УПК РФ. Это:

* + - * участие в судебном разбирательстве общественных обвинителей и общественных защитников;
      * в качестве повода к возбуждению уголовною дела являются за- явления и письма граждан;
      * допускается возможность прекращения уголовного дела или от- каза в его возбуждении в связи с применением мер обществен- ного воздействия;
      * допускаются личное и общественное поручительство в качестве мер пресечения;
      * предусматривается широкое использование органами рас- следования помощи общественности в расследовании пре- ступлений;
      * предусматривается решение некоторых вопросов исполнения приговора по ходатайствам общественных организаций и кол- лективов трудящихся;
      * регламентируется участие граждан в качестве понятых для удо- стоверения факта, содержания и результатов следственных дей- ствий.

### Принцип независимости судей и подчинение их только закону

Независимость судей — важнейший принцип правосудия. Не случай- но поэтому он получил отражение в законах о судах: ст. 6 Федераль- ного конституционного закона от 28 апреля 1995 г. № 1-ФКЗ «Об Ар- битражных судах в Российской Федерации»; ст. 5, 13 Федерального конституционного закона от 21 июля 1994 г. № 1-ФКЗ «О Конститу- ционном Суде Российской Федерации»), в процессуальных кодексах (УПК РФ, ГПК РФ, АПК РФ); Законе РФ от 26 июня 1992 г. № 3132-1

«О статусе судей в Российской Федерации». Особо необходимо отме- тить ст. 120 Конституции РФ, в которой выражена суть данного прин- ципа: «Судьи независимы и подчиняются только Конституции Рос- сийской Федерации и федеральному закону». Корректируя в связи с принятием Конституции РФ Закон «О статусе судей в Российской Федерации», законодатель подчеркнул в п. 4 ст. 1 этого Закона: «Судьи независимы и подчиняются только Конституции Российской Федера- ции и закону. В своей деятельности по осуществлению правосудия они никому не подотчетны».

Значение данного принципа правосудия состоит в создании для су- дей таких условий осуществления их деятельности, при которых они могли бы рассматривать дела и принимать по ним решения на основе Конституции РФ и федеральных законов, руководствуясь исключи- тельно своим внутренним убеждением. Такая обстановка может быть обеспеченной, если суд огражден от какого-либо воздействия, дав- ления на него со стороны. Только в этом случае может быть реаль- ной самостоятельность судебной власти при осуществлении правосу- дия, о которой со всей определенностью упоминает ст. 10 Конститу- ции РФ.

Независимость судей является непременным условием отправ- ления правосудия. Независимость — это исключение любого воз- действия на судей со стороны других лиц и организаций при рас-

смотрении судом конкретных дел. При этом суд не связан мнением участников процесса. В каждом случае, принимая решение, суд ру- ководствуется законом, правосознанием, своим внутренним убеж- дением, основанным на рассмотрении всех обстоятельств дела в со- вокупности.

В числе средств обеспечения независимости судей Закон «О стату- се судей в Российской Федерации» указывает:

* + - * наличие особой процедуры осуществления правосудия;
      * установление под угрозой ответственности запрета на вмеша- тельство кого бы то ни было в деятельность по осуществлению правосудия;
      * установление порядка приостановления и прекращения полно- мочий судьи;
      * право судьи на отставку;
      * неприкосновенность судьи;
      * систему органов судейского сообщества;
      * предоставление судье за счет государства материального и со- циального обеспечения, соответствующего его высокому ста- тусу;
      * наличие особой защиты государством не только судьи, но и чле- нов его семьи, а также имущества.

К числу гарантий, кроме перечисленных, следовало бы отнести специальный порядок назначения судей и их несменяемость (п. «е» ст. 83, п. «ж» ст. 102, ч. 1 ст. 121 Конституции РФ; ст. 11 Закона «О ста- тусе судей в Российской Федерации»).

Созданием условий, исключающих угрозу независимости извне, поставленная проблема не решается в полной мере. Конечно, суще- ствует проблема ограждения суда от влияния со стороны, от посто- ронних лиц. Но имеется и опасность влияния или заявления на судей со стороны председательствующего или других судей, входящих в су- дейскую коллегию. Вот почему закон, в особенности при рассмотре- нии уголовных дел, призван процессуальными средствами решить эту двуединую проблему. В этих целях УПК РФ, в частности, предусмат- ривает постановление приговора в специальном помещении — сове- щательной комнате. Во время совещания судей в совещательной ком- нате могут находиться лишь судьи, входящие в состав суда по данному делу; присутствие иных лиц не допускается. При этом в ходе совеща- ния судей председательствующий (в коллегии присяжных — старши- на) подает свой голос последним.

Ограждение суда от проникновения влияния извне еще не решает, как было отмечено, проблемы обеспечения тайны совещания судей, поэтому закон запрещает судьям разглашать суждения, имевшие ме-

сто быть во время совещания. Соблюдение этих требований обеспечи- вается тем, что нарушение тайны совещания судей признано обстоя- тельством, влекущим обязательную отмену приговора.

Закрепление в законе принципа независимости судей служит осу- ществлению судами законности, объективному и беспристрастному выполнению задач правосудия, стабильности общественного созна- ния и правопорядка в стране.

### Принцип государственного национального языка судопроизводства и делопроизводства в судах

Часть 2 ст. 26 Конституции РФ предоставляет право гражданам Рос- сийской Федерации, лицам без гражданства, иностранным гражданам свободно и без ограничений пользоваться своим родным языком без всяких ограничений. Но для упорядочения делопроизводства законо- дательно было установлено, на каком языке это ведется, как устно, так и письменно.

Этот язык определен в УПК РФ. В соответствии с ними судопро- изводство ведется на русском языке или языке автономной республи- ки в составе России, автономной области, автономного округа или на языке большинства населения данной местности. При этом участвую- щим в деле лицам, не владеющим языком, на котором ведется судо- производство, обеспечивается право делать заявления, давать показа- ния, выступать на суде, заявлять ходатайства на родном или другом из- бранном лицом языке. Указанные положения действуют с учетом ч. 2 ст. 26 Конституции РФ, которая закрепила право каждого на пользо- вание родным языком и свободный выбор языка общения.

В соответствии с УПК РФ следственные и судебные документы вру- чаются обвиняемому (подсудимому) в переводе на родной язык или на другой язык, которым он владеет. Правовому положению переводчика посвящена специальная статья в УПК РФ. Его участие в ходе уголов- ного судопроизводства и при осуществлении правосудия по уголов- ным делам определено также УПК РФ.

Необеспечение обвиняемому (подсудимому), не владеющему язы- ком, на котором ведется судопроизводство, права пользоваться услу- гами переводчика Пленум Верховного Суда РФ отнес к существен- ным нарушениям уголовно-процессуального закона, влекущим отме- ну приговора.

Несколько иначе формулирует правила о языке судопроизводства АПК РФ. Установлено, что судопроизводство в арбитражном суде ве- дется на русском языке. Однако учитывая конституционные положе- ния о праве каждого пользоваться родным языком, в АПК РФ уста-

новлено, что участвующим в деле лицам, которые не владеют русским языком, обеспечивается право полного ознакомления с материалами дела, участия в судебных действиях через переводчика и право высту- пать в арбитражном суде на родном языке.

Принцип обеспечения каждому пользования родным языком при осуществлении правосудия выражает демократизм действующего за- конодательства и государства и определяет решение таких важных во- просов, как доступность суда для населения, обеспечение возможно- сти осуществления прав участниками процесса. Если процесс ведет- ся на языке, непонятном населению данной местности, нарушается и затрудняется связь суда с населением, а также ослабляется или во- обще не достигается воспитательное воздействие судебного разбира- тельства; участвующие в процессе лица не могут реализовать предо- ставленные им законом процессуальные права, активно способство- вать осуществлению правосудия.

То, насколько важно знание языка судопроизводства, показывает новое, установленное в ходе судебной реформы, правило, согласно ко- торому обязательное участие защитника в уголовном судопроизвод- стве на стороне лица, не владеющего языком, на котором ведется су- допроизводство, допускается с момента объявления подозреваемому протокола задержания или постановления о применении меры пресе- чения в виде заключения под стражу до предъявления обвинения.

### Принцип гласности в деятельности судов

Конституцией РФ установлено: «Разбирательство дела во всех судах открытое. Слушание дела в закрытом заседании допускается в слу- чаях, предусмотренных федеральным законом» (ч. 1 ст. 123). Заметим, что, во-первых, принцип гласности устанавливается для всех судов, т.е. и общих, и военных, и арбитражных, причем при рассмотрении как уголовных, так и гражданских дел. Во-вторых, данный принцип Конституция РФ рассматривает в качестве правила, а закрытое судеб- ное разбирательство — как исключение из этого правила, причем толь- ко в случаях, предусмотренных федеральным законом. И даже в этих случаях приговор провозглашается публично.

Базируясь на положениях Конституции РФ, АПК РФ не ограни- чился провозглашением принципа гласности разбирательства дел, а конкретизировал конституционные нормы применительно к арби- тражному процессу. В статье 11 АПК РФ установлено, что разбира- тельство дел в арбитражном суде открытое. Слушание же дела в закры- том заседании допускается:

* + - * в случаях, предусмотренных федеральным законом о государст- венной тайне;
      * при удовлетворении судом ходатайства участвующего в деле лица, ссылающегося на необходимость сохранения коммерче- ской и иной тайны;
      * в других случаях, предусмотренных федеральным законом.

Специальная норма о гласности судебного разбирательства имеет- ся и в УПК РФ (ст. 18), которая вполне соответствует приведенным положениям Конституции РФ.

Но ее формулировка отличается от той, которая представлена в АПК РФ. Оговорив общее правило об открытом разбирательстве дел, законодатель жестко отметил, что данное правило действует за исклю- чением случаев, когда это противоречит интересам охраны государст- венной тайны. Наряду со столь категорическим ограничением глас- ности законодатель допустил возможность слушания дела в закрытом судебном разбирательстве по мотивированному определению суда или постановлению судьи:

* + - * по делам о преступлениях лиц, не достигших 16-летнего возраста;
      * по делам о половых преступлениях;
      * по другим делам в целях предотвращения разглашения сведений об интимных сторонах жизни участвующих в деле лиц.

Гласность судебного разбирательства — один из показателей демо- кратизма судопроизводства. Такой порядок обеспечивает гражданам право присутствовать в зале судебного заседания, следить за ходом производства по делу, распространять сведения об увиденном и услы- шанном в судебном заседании в средствах массовой информации или другим доступным им способом. Тем самым осуществляется одна из форм контроля народа за деятельностью судебной власти и его участие в отправлении правосудия.

При рассмотрении уголовных дел в силу принципа гласности все процессуальные действия в судебном разбирательстве совершаются

«при открытых дверях», за исключением совещания судей при поста- новлении приговора или вынесении некоторых определений. В судеб- ном заседании вправе присутствовать все желающие, кроме лиц в воз- расте до 16 лет, не являющихся участниками процесса, — обвиняемы- ми, потерпевшими, свидетелями.

Принцип гласности тесно связан с другими принципами правосу- дия и судопроизводства. С одной стороны, гласность является важней- шим средством реализации таких принципов правосудия, как состя- зательность и равноправие сторон, обеспечение обвиняемому (подсу- димому) права на защиту. С другой стороны, гласность не может быть реализована вне действия таких принципов правосудия и судопроиз-

водства, как устность, непосредственность, обеспечение пользования родным языком при осуществлении правосудия.

Осуществление принципа гласности обеспечивает воспитательное значение судопроизводства, повышение авторитета судебной власти и правосудия, соблюдение действующих законов.

Гласность правосудия имеет много общего с гласностью в обществе вообще. Но гласности судопроизводств присуща специфическая осо- бенность — это нормативное установление, несоблюдение которого представляет собой грубейшее нарушение закона, а его соблюдение — гарант социальной стабильности общества и инструмент построения гражданского общества.

### Принцип обеспечения обвиняемому права на защиту

Обеспечение обвиняемому и подозреваемому права на защиту как принцип правосудия и уголовного судопроизводства опирается на конституционные и уголовно-процессуальные нормы. При этом не- обходимо заметить, что действующая Конституция РФ в отличие от предшествующих не ограничивается декларированием этого принци- па, общим указанием на право каждого защищать законными сред- ствами свои права и свободы (ст. 45). В статье 48 Конституции РФ го- ворится о гарантировании каждому права на получение юридической помощи, в том числе и бесплатной, в случаях, установленных зако- ном, а в ч. 2 этой статьи определяется момент вступления защитника в уголовный процесс. Кроме того, Постановлением Конституционно- го Суда РФ от 27.06.2000 № 11-П любому лицу обязаны предоставить защитника с момента фактического задержания, то же самое содер- жится в УПК РФ.

Конституционная нормативная база для осуществления защиты по уголовному делу содержится во многих статьях Конституции РФ (ст. 45–51), которые или уточнены в действующих нормах УПК РФ, или учитываются на практике при их применении.

Обеспечение подозреваемому и обвиняемому права на защиту скла- дывается из процессуальных средств, которые реально предоставлены в ходе производства по делу указанным субъектам уголовного процес- са для защиты своих интересов от подозрения или обвинения.

Право обвиняемого (подсудимого) на защиту представляет со- бой совокупность субъективных процессуальных средств, исполь- зуя которые он может противостоять выдвинутому против него об- винению: знать, в чем он обвиняется; оспаривать участие в совер- шении преступления; опровергать обвинительные доказательства; настаивать на изменении обвинения; предоставлять доказательства

смягчения его ответственности; защищать другие законные инте- ресы.

Для того чтобы осуществлять защиту, УПК РФ предусмотрено, что подозреваемый вправе: давать объяснения; предоставлять доказатель- ства; заявлять ходатайства; знакомиться с протоколами следственных действий, произведенных с его участием; приносить жалобы на дей- ствия и решения лица, производящего дознание, следователя, проку- рора и др.

Необходимо также отметить, что, согласно ст. 48 Конституции РФ, обвиняемому и подозреваемому гарантирована квалифицированная юридическая помощь.

Действующий уголовно-процессуальный закон обязывает лиц, от- ветственных за ведение дела, не только разъяснять процессуальные права участникам процесса, но и обеспечивать возможность их осу- ществления. Но применительно к подозреваемому и обвиняемому за- конодатель этим не ограничился, а специально обязал обеспечить им право на защиту.

Подозреваемый, обвиняемый, их защитники наделены широкими правами в целях обеспечения их права на защиту, но реализуются они неодинаково на разных стадиях уголовного процесса.

Нарушение этих прав является настолько существенным, что ведет к отмене приговора в любом случае.

### Принцип состязательности

и равноправия сторон в судебном процессе

Конституцией РФ провозглашен принцип состязательности судопро- изводства при осуществлении правосудия. Сущность этого принципа состоит в том, что при осуществлении правосудия по уголовным делам судебное разбирательство построено таким образом, что функцию об- винения осуществляет одна сторона (прокурор, общественный обви- нитель, потерпевший), функцию защиты — другая сторона (защитник, подсудимый, законный представитель подсудимого). Соответственно в гражданском процессе противоборствующие стороны представляют гражданский истец, его представитель, а также гражданский ответчик (представитель гражданского ответчика). Знаменательно, что стороны при состязательном порядке судопроизводства равноправны, что под- черкивается в ч. 3 ст. 123 Конституции РФ. Функция же разрешения дела (уголовного, гражданского) принадлежит суду.

Конституционное положение о равноправии сторон при осущест- влении правосудия имеет чисто процессуальный аспект. Стороны не вообще равноправны, а имеют равные процессуальные права при от-

стаивании перед судом своих позиций. Они имеют одинаковую воз- можность использовать допустимые процессуальные средства обо- снования своих позиций: по обвинению (уголовному преследованию) и защите; по поддержанию гражданского иска и возражений против него. Суд при состязательном построении судебного разбирательства обязан обеспечить сторонам условия для реализации их процессуаль- ных прав, он следит за законностью действий сторон и своими дей- ствиями, способствует установлению истины по делу.

Идея состязательности и равноправия сторон четко выражена в действующих ГПК РФ, УПК РФ и АПК РФ.

Наиболее ярко регулирование принципа состязательности пред- ставлено в нормах, которыми предусмотрено, что при осуществлении правосудия судом присяжных обеспечивается не только процессуаль- ное равенство сторон (при предварительном слушании дела и в судеб- ном разбирательстве), но и обязательное участие защитника и госу- дарственного обвинителя. Законодатель идет дальше, установив, что в случае полного или частичного отказа прокурора от обвинения на предварительном слушании судья прекращает дело полностью или в соответствующей части. Отказ прокурора от обвинения в стадии су- дебного разбирательства при отсутствии возражений со стороны по- терпевшего влечет прекращение дела полностью или в соответствую- щей части.

Однако до полного равноправия защиты и обвинения еще далеко, так как защита — это сторона гражданского общества, а обвинение — это государство, которое пока объективно возвышается над строя- щимся гражданским обществом. Реформа судебной системы призва- на устранить это противоречие.

### Принцип презумпции (предположения) невиновности

Принцип презумпции невиновности определен в ч. 1 ст. 49 Конститу- ции РФ, в соответствии с которой «каждый обвиняемый в совершении преступления считается невиновным, пока его виновность не будет доказана в предусмотренном федеральным законом порядке и уста- новлена вступившим в законную силу приговором суда». Нельзя ска- зать, что презумпция невиновности до 1993 г. не была присуща рос- сийскому правосудию и уголовному судопроизводству. Она призна- валась и наукой, и судебной практикой. Положения, вытекающие из принципа невиновности, нашли воплощение во многих статьях дей- ствующего УПК РФ, в частности в нем установлено: «Никто не может быть признан виновным в совершении преступления, а также подвер- гнут уголовному наказанию иначе как по приговору суда и в соответ-

ствии с законом». С презумпцией невиновности связаны положения и требования закона, в том числе:

* + - * запрещение суду, прокурору, следователю, лицу, производя- щему дознание, перелагать обязанность доказывания на обви- няемого;
      * возложение на государственные органы, ведущие производство по делу, обязанности проводить всестороннее, полное и объек- тивное исследование обстоятельств уголовного дела, выявляя при этом обстоятельства как уличающие, так и оправдывающие обвиняемого;
      * обеспечение обвиняемому и подозреваемому права на защиту;
      * установление правила, согласно которому признание обвиня- емым своей вины может быть положено в основу обвинения лишь при подтверждении признания совокупностью имеющих- ся доказательств по делу;
      * констатация в законе требования о недопустимости вынесения судом обвинительного приговора на основании предположе- ний и возможности его постановления лишь при условии, если в ходе судебного разбирательства виновность подсудимого в со- вершении преступления доказана.

Приведенные положения закона не в полной мере показывают влияние презумпции невиновности на формирование уголовно-про- цессуального права, но и они дают достаточно четкое представление о том, что презумпция невиновности присуща действующему россий- скому уголовно-процессуальному праву. Приведенные положения применяются в ходе предварительного следствия, дознания и, конеч- но, в суде. Тем не менее надо признать, что становление презумпции невиновности как конституционного принципа уголовного процесса имеет важное значение не только в юридическом, но и этическом от- ношениях. Установление в Конституции РФ формулы презумпции не- виновности как объективного правового положения не только име- ет важнейшее значение для следственной и судейской практики, но и оказывает позитивное влияние на законотворческий процесс, раз- витие демократии в России.

Принцип презумпции невиновности может стать реальным фак- тором правосудия, если уголовно-процессуальный закон предусмат- ривает необходимые предпосылки действия принципа обеспечения обвиняемому (подозреваемому) права на защиту, а также соблюде- ния требований закона о полноте, объективности и всесторонности исследования доказательств на предварительном следствии (дозна- нии) и в суде. Даже факты предъявления следователем лицу обвине- ния и утверждения прокурором обвинительного заключения не озна-

чают признания обвиняемого преступником, хотя надо допустить, что следователь и прокурор, подписывая указанные документы, убежде- ны в виновности лица. В противном случае они нарушают требова- ния закона. Но субъективное убеждение следователя и прокурора не порождает и не может порождать тех негативных для обвиняемого по- следствий, которые влечет признание подсудимого виновным от име- ни государства приговором суда со вступлением его в законную силу и обретением статуса закона. Лишь один орган в государстве наделен правом признать лицо виновным — суд, являющийся по Конститу- ции РФ носителем судебной власти (ст. 10). Это происходит и потому, что среди органов уголовной юстиции суд имеет лучшие предпосылки к исследованию обстоятельств дела в условиях гласности, устности, непосредственности и состязательности.

Презумпция невиновности опровержима: предположение о неви- новности действует до тех пор, пока на основе достаточных, достовер- ных и объективных доказательств в предусмотренном законом поряд- ке не будет установлена приговором суда виновность лица в соверше- нии преступления.

Конституция РФ предусматривает два положения, вытекающих из презумпции невиновности:

1. обвиняемый не обязан доказывать свою невиновность (ч. 2 ст. 49);
2. неустранимые сомнения в виновности лица толкуются в пользу обвиняемого (ч. 3 ст. 49).

Оба положения распространяются на предварительное расследова- ние (следствие, дознание), на прокурора, суд первой и вышестоящих инстанций и закреплены в УПК РФ отдельной статьей.

### Принципы несменяемости судей и неприкосновенности судей,

присяжных и арбитражных заседателей

Принцип несменяемости судей закреплен в ст. 121 Конституции РФ. Судья не подлежит переводу на другую должность (даже более вы-

сокую) или в другой суд без его согласия, его полномочия могут быть прекращены или приостановлены только по основаниям и в порядке, установленном Законом «О статусе судей в Российской Федерации». В этом же Законе указано, что полномочия судьи в Российской Феде- рации не ограничены определенным сроком, кроме двух случаев:

1. мировые судьи избираются населением сроком на пять лет;
2. судьи районных судов, военные судьи судов гарнизонов (армий, флотилий, соединений) впервые назначаются на должность сроком на

три года, по истечении которого они могут быть назначены без огра- ничения срока их полномочий.

Закон «О судебной системе Российской Федерации» устанавлива- ет, что полномочия судьи досрочно могут быть прекращены только по решению квалификационной коллегии судей по одному из следу- ющих оснований:

* + - * признание судьи безвестно отсутствующим решением суда, вступившим в законную силу;
      * согласие квалификационной коллегии судей на привлечение судьи к уголовной ответственности или заключение его под стражу;
      * участие судьи в предвыборной кампании в качестве кандида- та в состав органа законодательной (представительной) власти Российской Федерации или субъекта Российской Федерации;
      * избрание судьи в состав органа законодательной (представи- тельной) власти Российской Федерации или органа законода- тельной (представительной) власти субъекта Российской Феде- рации.

Принятое решение может быть обжаловано в Высшей квалифика- ционной коллегии, а ее решение — в Верховном Суде РФ. Закон уста- навливает, что полномочия судьи не ограничены определенным сро- ком, но предусматривает отступления от этого. Мировые судьи изби- раются сроком на пять лет, судьи районных судов назначаются сначала на три года, затем без ограничения. Судьи Конституционного Суда РФ назначаются на 12 лет. Возраст ограничен 70 годами. Повторное на- значение не допускается.

В статье 122 Конституции РФ сказано, что судьи неприкосновенны и они не могут быть привлечены к уголовной ответственности иначе как в порядке, определенном федеральным законом.

Статья 16 Закона «О статусе судей в Российской Федерации» уста- навливает систему гарантий неприкосновенности судей. Неприкос- новенность является одной из важных гарантий независимости су- дей. Закон гласит, что неприкосновенными являются не только лич- ность судьи, но и его жилище, служебное помещение, используемый им транспорт, его имущество и документация.

Судья не может быть привлечен к административной или дисци- плинарной ответственности. Уголовное дело в отношении судьи мо- жет быть возбуждено только Генеральным прокурором РФ при на- личии на то согласия соответствующей квалификационной коллегии судей.

Судья, члены его семьи и их имущество находятся под особой за- щитой государства, которую должны обеспечить органы внутренних дел, если от судьи поступит соответствующее заявление.

Судья имеет право на хранение и ношение служебного огнестрель- ного оружия, которое выдается органами внутренних дел по его заяв- лению в порядке, определенном законом.

Принцип неприкосновенности судьи обеспечивается также уста- новленной законом ответственностью за проявление неуважения к суду и судьям как носителям судебной власти.

Уголовная ответственность предусмотрена за вмешательство в раз- решение судебных дел; угрозу убийством, насилием, уничтожением или повреждением имущества судьи; умышленное нанесение легкого телесного повреждения, побоев или совершение иных насильствен- ных действий в отношении судьи, присяжного или народного заседа- теля в связи с участием последних в отправлении правосудия.

Административная ответственность наступает за проявление не- уважения к суду, выразившееся в злостном уклонении от явки в суд свидетеля, потерпевшего, истца, ответчика либо в неподчинении ука- занных лиц или иных граждан распоряжению председательствующе- го, либо в нарушении порядка во время судебного заседания, а равно совершении кем бы то ни было действий, свидетельствующих о явном пренебрежении к суду или установленным в суде правилам.

Административная ответственность также установлена за воспре- пятствование явки в суд народного или присяжного заседателя, за не- принятие мер по частному определению (постановлению) суда или представлению судьи, за непредоставление информации для состав- ления списков присяжных заседателей.

### Принцип охраны чести и достоинства личности судом

Впервые в нашей стране именно в Конституции РФ получила полное нормативное воплощение идея охраны чести и достоинства личности (ст. 21, 23, 24). Во-первых, она установила, что достоинство личности охраняется государством, при этом в ст. 21 специально подчеркнуто:

«Никто не должен подвергаться пыткам, насилию, другому жесткому унижающему человеческое достоинство обращению или наказанию». Во-вторых, на конституционном уровне сформулировано соответ- ствующее международным стандартам положение о праве каждого на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, за- щиту своей жизни и доброго имени. Конституция РФ не ограничилась констатацией права каждого человека на тайну переписки, телефон- ных переговоров, почтовых и телеграфных сообщений. Она подчер-

кнула, что ограничение этого права допускается только на основании судебного решения (ст. 23). В-третьих, Конституцией РФ установле- но, что сбор, хранение, использование и распространение информа- ции о частной жизни лица без его согласия не допускается (ст. 24).

Необходимо выделить, что перечисленные конституционные по- ложения имеют отношение к судопроизводству и осуществлению пра- восудия по уголовным и гражданским делам, входят в предмет дея- тельности судебной власти. Но их значение выходит за пределы судо- производства и деятельности суда.

Следует отметить, что в действующем законе и до принятия Кон- ституции РФ 1993 г. были некоторые нормы, направленные на защи- ту чести и достоинства личности. Например, в УПК РФ издавна су- ществуют правила: о возбуждении и дальнейшем движении производ- ства по уголовному делу с учетом воли потерпевшего; о запрещении унижать честь и достоинство граждан при проведении освидетельство- вания и следственного эксперимента*.* Для предотвращения разглаше- ния сведений об интимных сторонах жизни участвующих в деле лиц закон допускает проведение закрытых заседаний суда, а также счита- ет допустимым ограничение гласности при проведении предваритель- ного расследования. Действующий УПК РФ также наделяет следова- теля правом при проведении следственных действий предупреждать участвующих в них лиц о недопустимости без его согласия разглаше- ния данных предварительного следствия. Он же возлагает на следова- теля обязанность принимать меры, чтобы не получили оглашения вы- явленные при обыске и выеме обстоятельства интимной жизни лиц, в помещениях которых были проведены соответствующие действия.

Эти и другие положения в настоящее время подлежат применению в ходе производства по уголовным делам с учетом норм действующей Конституции РФ. На строгое соблюдение требований Основного за- кона Пленум Верховного Суда РФ обратил внимание судов в связи с тем, что на них Конституцией РФ возложено исключительное пра- во разрешать на предварительном следствии и дознании ограничения прав граждан на тайну переписки, телефонных, телеграфных и иных сообщений. Соблюдение этого принципа входит в условия проводи- мой судебной реформы.

## Конституционный Суд Российской Федерации

Конституционный Суд Российской Федерации (КС РФ) занимает осо- бое место в судебной системе Российской Федерации, поскольку яв- ляется гарантом закрепленных в Конституции РФ прав и свобод граж-

дан и организаций. Согласно ст. 4 Закона «О судебной системе Рос- сийской Федерации», КС РФ является федеральным судом.

Организация и деятельность КС РФ регулируется Конститу- цией РФ и Федеральным конституционным законом от 21.07.1994

№ 1-ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации». Кон- ституционный Суд РФ — орган конституционного контроля, самосто- ятельно и независимо осуществляющий судебную власть посредством конституционного судопроизводства.

На каких принципах основывается его деятельность? Это незави- симость, коллегиальность, гласность, состязательность и равноправие сторон. Решения КС РФ обязательны для исполнения на всей терри- тории Российской Федерации всеми представительными, исполни- тельными и судебными органами государственной власти, органами местного самоуправления, предприятиями, учреждениями, организа- циями, должностными лицами, гражданами и объединениями.

Конституционный Суд РФ независим в организационном, финан- совом и материально-техническом отношениях от любых других ор- ганов. Финансирование КС РФ производится за счет федерального бюджета и обеспечивает возможность независимого осуществления конституционного судопроизводства в полном объеме. В федераль- ном бюджете ежегодно предусматриваются отдельной статьей необхо- димые для обеспечения его деятельности средства, которыми КС РФ распоряжается самостоятельно. Имущество, необходимое КС РФ для осуществления его деятельности и находящееся в его оперативном управлении, является федеральной собственностью.

Федеральным конституционным законом определены полномочия конституционного суда. Они заключаются в следующем:

1. разрешать дела о соответствии Конституции РФ:
   * федеральных законов, нормативных актов Президента РФ, Совета Федерации, Государственной Думы, Правитель- ства РФ,
   * конституций республик, уставов, а также законов и иных нормативных актов субъектов Российской Федерации, из- данных по вопросам, относящимся к ведению органов госу- дарственной власти Российской Федерации и совместному ведению органов государственной власти Российской Феде- рации и органов государственной власти субъектов Россий- ской Федерации,
   * договоров между органами государственной власти Рос- сийской Федерации и органами государственной власти субъектов Российской Федерации, договоров между орга-

нами государственной власти и субъектов Российской Фе- дерации,

* + не вступивших в силу международных договоров Российской Федерации;

1. разрешать споры о компетенции:
   * между федеральными органами государственной власти,
   * между органами государственной власти Российской Феде- рации и органами государственной власти субъектов Россий- ской Федерации,
   * между внешними государственными органами субъектов Российской Федерации;
2. по жалобам на нарушение конституционных прав и свобод граж- дан и по запросам судов проверять конституционность закона, приме- ненного или подлежащего к применению в конкретном деле;
3. давать толкование Конституции РФ;
4. давать заключение о соблюдении установленного порядка вы- движения обвинения Президента РФ в государственной измене и в со- вершении иного тяжкого преступления;
5. выступать с законодательной инициативой по вопросам своего ведения;
6. осуществлять иные полномочия, предоставленные ему Консти- туцией РФ, Федеральным договором и федеральными конституцион- ными законами.

Дела в КС РФ рассматриваются и разрешаются на заседаниях па- лат КС РФ.

Конституционный суд РФ состоит из двух палат, включающих в себя соответственно десять и девять судей. Персональный состав палат определяется путем жеребьевки, порядок проведения которой устанавливается регламентом КС РФ.

Персональный состав палат не должен оставаться неизменным более чем три года подряд. Председатель и заместитель Председате- ля КС РФ не могут входить в состав одной и той же палаты. Очеред- ность исполнения судьями, входящими в состав палаты, полномочий председательствующего на ее заседаниях определяется, на заседании палаты.

В пленарных заседаниях участвуют все судьи КС РФ, в заседаниях палат — судьи, входящие в состав соответствующей палаты.

Председатель КС РФ не возглавляет суд, а является одним из судей.

Закон определил для него следующие функции:

* + - руководство подготовкой пленарных заседаний КС РФ, созыва- ет их, председательствует на них;
    - внесение на обсуждение КС РФ вопросов, подлежащих рассмо- трению на пленарных заседаниях палат;
    - представление КС РФ в отношениях с государственными органами и организациями, общественными объединения- ми, по уполномочию КС РФ выступает с заявлениями oт его имени;
    - осуществление общего руководства аппаратом КС РФ, пред- ставляет на утверждение КС РФ кандидатуры руководителей секретариата и других подразделений аппарата, иных служб КС РФ, а также Положение о секретариате КС РФ и штатное расписание аппарата;
    - осуществление других полномочий в соответствии с федераль- ным конституционным законом и регламентом КС РФ.

Кто может стать судьей КС РФ и каковы требования к кандидату на эту должность?

Судьей КС РФ может быть назначен гражданин Российской Феде- рации, достигший ко дню назначения возраста не менее 40 лет, с без- упречной репутацией, имеющий высшее юридическое образование и стаж работы по юридической профессии не менее 15 лет, обладаю- щий высокой квалификацией в области права.

Судья КС РФ назначается на должность на срок 12 лет. Предель- ный возраст для пребывания на данной должности составляет 70 лет. Судья считается вступившим в должность с момента принесения им присяги.

Назначение на должность судьи КС РФ на второй срок не допу- скается.

В соответствии со ст. 125 Конституции РФ и ст. 4, 9 Закона «О Кон- ституционном Суде Российской Федерации» КС РФ состоит из 19 су- дей, назначаемых на должность Советом Федерации по представле- нию Президента РФ.

Предложения о кандидатах на должность судей могут вносить- ся Президенту РФ членами (депутатами) Совета Федерации и депу- татами Государственной Думы, а также законодательными (предста- вительными) органами субъектов Российской Федерации, высшими судебными органами и федеральными юридическими ведомствами, всероссийскими юридическими сообществами, юридическими науч- ными и учебными заведениями.

Совет Федерации рассматривает вопрос о назначении на долж- ность судьи КС РФ в срок не позднее 14 дней с момента получения представления Президента РФ.

Каждый судья назначается на должность в индивидуальном поряд- ке тайным голосованием. Назначенным на должность судьи КС РФ

считается лицо, получившее при голосовании большинство голосов от общего числа членов (депутатов) Совета Федерации.

Председатель Совета Федерации приводит к присяге лицо, назна- ченное на должность судьи КС РФ.

Судья КС РФ не вправе осуществлять защиту или представитель- ство, кроме законного представительства, в суде, арбитражном суде или иных органах, оказывать кому бы то ни было покровительство в получении прав и освобождении от обязанностей.

Судья КС РФ не может принадлежать к политическим партиям и движениям, материально их поддерживать, участвовать в полити- ческих акциях, вести политическую пропаганду или агитацию, уча- ствовать в кампаниях по выборам в органы государственной власти и органы местного самоуправления, присутствовать на съездах и кон- ференциях политических партий и движений, заниматься иной поли- тической деятельностью. Он не может также входить в руководящий состав каких-либо общественных объединений, даже если они не пре- следуют политических целей.

Судья КС РФ не вправе, выступая в печати, иных средствах массо- вой информации и перед любой аудиторией, публично высказывать свое мнение о вопросе, который может стать предметом рассмотре- ния в КС РФ, а также который изучается или принят к рассмотрению КС РФ, до принятия решения по этому вопросу.

Судьи КС РФ несменяемы и неприкосновенны. Полномочия их прекращаются на основаниях, указных в законе.

## Верховный Суд Российской Федерации и суды общей юрисдикции

Верховный Суд РФ (ВС РФ), суды субъектов Российской Федерации, городские, районный суды, военные суды составляют систему феде- ральных судов общей юрисдикции.

### Мировые судьи и их полномочия

Мировые судьи входят в единую судебную систему Российской Феде- рации и осуществляют свою деятельность в пределах судебных участ- ников. Общее количество участников и число мировых судей опреде- ляется Федеральным законом от 17.12.1998 № 188-ФЗ «О мировых су- дьях в Российской Федерации» из расчета численности населения на одном участке от 15 до 30 тысяч человек.

Мировые судьи рассматривают:

* + - * уголовные дела о преступлениях небольшой тяжести, т.е. о преступлениях, за совершение которых может быть назначе- но максимальное наказание, не превышающее двух лет лише- ния свободы;
      * некоторые категории гражданских дел (дела о расторжении бра- ка, если между супругами отсутствует спор о детях, дела о разде- ле между супругами совместно нажитого имущества, иные дела, возникающие из семейно-правовых отношений, за исключе- нием дел об оспаривании отцовства (материнства), установ- лении отцовства, о лишении родительских прав, об усыновле- нии (удочерении) ребенка; дела по имущественным спорам при цене иска, не превышающей 500 минимальных размеров опла- ты труда, установленных законом на момент подачи заявления; дела, возникающие из трудовых отношений, за исключением дел о восстановлении на работе, дела об определении порядка пользования земельными участками, строениями и другим не- движимым имуществом);
      * дела о выдаче судебного приказа;
      * дела об административных правонарушениях, отнесенные КоАП РФ к компетенции мирового судьи.

Мировые судьи рассматривают дела по вновь открывшимся обсто- ятельствам в отношении решений, принятых ими в первой инстанции и вступивших в силу.

Судопроизводство по уголовным, гражданским делам и делам об административных правонарушениях осуществляется мировым су- дьей единолично в порядке, установленном процессуальным законо- дательством Российской Федерации.

Законность и обоснованность принятых решений мировым судьей контролируются районным (городским) судом, который является от- носительно мирового судьи судом кассационной инстанции.

Мировым судьей может быть гражданин Российской Федерации, проживающий на территории субъекта Российской Федерации, имею- щий высшее юридическое образование, стаж работы по юридической профессии не менее пяти лет, не совершивший порочащих его поступ- ков, сдавший квалификационный экзамен и получивший рекоменда- цию квалификационной коллегии судей.

Мировой судья не вправе быть депутатом представительных орга- нов государственной власти или местного самоуправления, принадле- жать к политическим партиям и движениям, осуществлять предпри- нимательскую деятельность, а также совмещать свою работу с другой

оплачиваемой работой, кроме научной, преподавательской и иной творческой деятельности.

Отбор кандидатов на должность судьи осуществляется на конкурс- ной основе.

Мировой судья избирается на должность на три года. По истече- нии указанного срока лицо, занимавшее должность мирового судьи, вправе снова выдвинуть свою кандидатуру для избрания на данную должность.

При повторном избрании мировой судья избирается на пять лет.

При последующих избраниях на данную должность мировой судья избирается на десять лет.

### Районный (городской) суд

Районный (городской) суд образуется в районе, городе (кроме городов районного подчинения), районе города.

Районный (городской) суд в пределах своей компетенции рассма- тривает дела в качестве суда первой и второй инстанции и осуществля- ет другие полномочия, предусмотренные законодательством. Данный суд является непосредственно вышестоящей инстанцией по отноше- нию к мировым судьям, действующим на территории соответствую- щего судебного района.

Судьи районных (городских) судов назначаются Президентом РФ по представлению Председателя ВС РФ, основанному на заключении квалификационных коллегий и согласованному с законодательными (представительными) органами государственной власти соответству- ющих субъектов Российской Федерации.

Полномочия судьи в районном (городском) суде не ограничены сроком, однако для вновь назначенных судей срок полномочий уста- навливается в три года.

Правосудие в районном (городском) суде осуществляется едино- лично или в коллегиальном составе.

Единолично судьи районного (городского) суда рассматривают дела об административных правонарушениях, подавляющее большин- ство гражданских дел и часть уголовных дел.

Коллегиально в районных (городских) судах рассматриваются уго- ловные дела об умышленных убийствах, о тяжких телесных поврежде- ниях и ряд других.

Из гражданских дел коллегиально рассматриваются дела о восста- новлении на работе, лишении родительских прав, об установлении от- цовства и другие, если кто-либо из участников спора возразит против рассмотрения дела единолично судьей.

Количество судей для каждого районного (городского) суда уста- навливается законодательными (представительными) органами го- сударственной власти соответствующих субъектов Российской Фе- дерации.

### Суды субъектов

### Российской Федерации

К судам субъектов Российской Федерации относятся:

* + - * верховные суды республик в составе Российской Федерации;
      * краевые (областные) суды;
      * суд города федерального значения;
      * суд автономной области;
      * суд автономного округа.

Суды субъектов Российской Федерации осуществляют все три су- дебные функции и имеют равные компетенцию и положение в судеб- ной системе.

В компетенцию судов субъектов Российской Федерации входит:

* + - * рассмотрение в пределах своих полномочий дел в качестве суда первой инстанции, в кассационном порядке, в порядке надзора и по вновь открывшимся обстоятельствам;
      * осуществление надзора за судебной деятельностью районных (городских) судов, изучение и обобщение судебной практики, анализ судебной статистики;
      * осуществление других полномочий, предоставленных им зако- нодательством.

Председатели и заместители председателей судов субъектов Российской Федерации назначаются на должность Президен- том РФ по представлению Председателя ВС РФ, основанному на заключении Высшей квалификационной коллегии судей РФ и со- гласованному с законодательными (представительными) органами государственной власти соответствующих субъектов Российской Федерации.

Судьи судов субъектов Российской Федерации также назначают- ся на должность Президентом РФ по представлению Председателя ВС РФ, основанному на заключении квалификационной коллегии этих судов и согласованному с законодательными (представительны- ми) органами власти соответствующих субъектов Российской Феде- рации.

Полномочия судей областных судов каким-либо сроком не огра- ничены. Судьей суда субъекта Российской Федерации может быть гражданин России, достигший 30-летнего возраста, имеющий высшее

юридическое образование и стаж работы по юридической специаль- ности не менее пяти лет.

Суды субъектов Российской Федерации могут с согласия подсуди- мого рассматривать подсудные им по первой инстанции уголовные дела с участием присяжных заседателей.

### Военные суды

Военные суды являются специальными судами в составе судов общей юрисдикции и организационно, как и общие территориальные суды, замыкаются на ВС РФ.

В соответствии со ст. 22 Закона «О судебной системе Российской Федерации» военные суды создаются по территориальному принципу по месту дислокации войск и флотов и осуществляют судебную власть в войсках, органах и формированиях, где федеральным законом пред- усмотрена военная служба.

Военные суды, как и суды общей юрисдикции, в своей деятель- ности руководствуются уголовным, гражданским и соответствую- щим процессуальным законодательством, обязательным для этих судов. В соответствии со ст. 126 Конституции РФ высшим судеб- ным органом для военных судов является ВС РФ, который реали- зует свои функции в отношении военных судов через свою Воен- ную коллегию.

Военные суды подразделяются:

* + - * на основное (первое) звено — суды армий, соединений, флоти- лий и гарнизонов. В военных судах первого звена дела рассма- триваются по первой инстанции в составе трех судей, один из которых является профессиональным судьей (председатель во- енного суда, его заместитель или судья этого суда), и двух народ- ных заседателей или судей единолично;
      * среднее (второе) звено — суды военных округов, флотов, видов Вооруженных Сил, групп войск. В военных судах второго звена дела рассматриваются по первой инстанции в основном в соста- ве трех (профессиональных) судей, один из которых председа- тельствует в судебном процессе.

По второй (кассационной) инстанции дела рассматриваются в составе трех судей соответствующего вышестоящего военного суда в составе членов президиума, куда входят председатель этого суда, его заместители, а также наиболее квалифицированные и опытные судьи:

* + - * высшее (третье) звено — военная коллегия ВС РФ.

Военная коллегия ВС РФ вправе принять к своему производству в качестве суда первой инстанции любое дело, подсудное нижестоя- щему военному суду.

Военным судам подсудны дела:

* + - * обо всех преступлениях, совершенных военнослужащими, а так- же военнообязанными во время прохождения сборов;
      * о преступлениях против установленного порядка несения служ- бы, совершенных лицом начальствующего состава исправитель- ных учреждений;
      * шпионаже;
      * преступлениях, совершенных лицами, состоящими на военной службе в пограничных войсках, органах Федеральной службы безопасности, внутренних войсках МВД России, а также в не- которых других ведомствах, в отношении которых имеется специальное указание в законодательстве Российской Феде- рации.

При обвинении лица (группы лиц) в совершении нескольких пре- ступлений, одно из которых отнесено к подсудности военных судов, а также в случаях, когда по уголовному делу проходят военнослужа- щие или лица, приравненные к ним, дело рассматривается в воен- ном суде.

Судьи военных судов назначаются Президентом РФ по представ- лению Председателя ВС РФ, основанному на заключении квалифи- кационной коллегии судей этих судов. Председатели военных судов и их заместители назначаются на должность Президентом РФ по пред- ставлению Председателя ВС РФ, основанному на заключении Выс- шей квалификационной коллегии судей Российской Федерации. Судьи Военной коллегии, как члены ВС РФ, назначаются Советом Федерации по представлению Президента РФ.

На должность военных судей могут назначаться граждане Россий- ской Федерации, имеющие высшее юридическое образование и стаж юридической деятельности не менее пяти лет, находящиеся на дей- ствительной военной службе в воинском звании офицера, достигшие 25-летнего возраста.

Народным заседателем военного суда может быть избран любой гражданин Российской Федерации, достигший 18-летнего возраста, состоящий на срочной, сверхсрочной, действительной военной служ- бе. Избираются народные заседатели открытым голосованием на пять лет. Народные заседатели привлекаются к исполнению своих обязан- ностей на две недели в году, при необходимости этот срок может быть продлен до окончания рассмотрения дела. Число народных заседате- лей определяется отдельно для каждого военного суда.

### Верховный Суд Российской Федерации

Всю систему судов общей юрисдикции возглавляет ВС РФ. В соответ- ствии со ст. 126 Конституции РФ «Верховный Суд Российской Федера- ции является высшим судебным органом по гражданским, уголовным, административным и иным делам, подсудным судам общей юрисдик- ции, осуществляет в предусмотренных федеральным законом процес- суальных формах судебный надзор за их деятельностью и дает разъяс- нения по вопросам судебной практики». Верховный Суд РФ призван выполнять функции, реализация которых определяет его роль и место в судебной системе и системе других государственных органов:

* + - * выполнение задач, которые возлагаются на него как на высший судебный орган по гражданским, уголовным, административ- ным и иным делам, подсудным судам общей юрисдикции;
      * осуществление в предусмотренных федеральным законом про- цессуальных формах надзора за деятельностью всех нижестоя- щих судов;
      * разъяснение вопросов судебной практики и право законода- тельной инициативы.

Верховный суд РФ возглавляет председатель, который осуществля- ет руководство аппаратом суда и его подразделениями. Он созывает Пленум и Президиум ВС РФ, председательствует на их заседаниях, ру- ководит организацией работы коллегий и осуществляет другие орга- низационные функции. В состав ВС РФ входят заместители председа- теля, члены суда и народные заседатели.

К основным структурным подразделениям ВС РФ относятся:

* + - * Пленум;
      * Президиум;
      * судебная коллегия по гражданским делам;
      * судебная коллегия по уголовным делам, в составе которой име- ется кассационная палата;
      * Военная коллегия.

Непосредственно работой судебных коллегий руководят их предсе- датели, два из которых являются заместителями Председателя ВС РФ, а работой Военной коллегии руководит специально назначаемый председатель.

*Пленум* ВС РФ действует в составе Председателя ВС РФ, его за-

местителей и всех членов ВС РФ. В его заседаниях обязательно уча- стие генерального прокурора, вправе присутствовать министр юсти- ции и Председатель ВАС РФ. Основное назначение Пленума ВС РФ состоит в том, чтобы давать судам разъяснения по вопросам примене- ния правовых норм при рассмотрении ими гражданских, уголовных и административных дел.

Эти разъяснения даются в виде постановлений Пленума ВС РФ и основываются на обобщении судебной практики и анализе судеб- ной статистики. Разъяснения Пленума ВС РФ способствуют един- ству судебной практики, укреплению законности в деятельности су- дов и других правоохранительных органов, совершенствованию их работы. Пленум ВС РФ утверждает также составы судебных колле- гий, заслушивает отчеты их председателей и осуществляет другую ор- ганизационную работу. Судебными полномочиями Пленум ВС РФ не обладает.

*Президиум* ВС РФ состоит из 13 судей, в числе которых председа-

тель суда, его заместители и наиболее опытные и квалифицированные судьи. Президиум ВС РФ утверждается Советом Федерации по пред- ставлению Президента РФ, основанному на представлении Председа- теля ВС РФ и заключении квалификационной коллегии судей этого суда. Президиум имеет следующие судебные полномочия:

* + - * рассмотрение дел в порядке надзора по протестам на пригово- ры и определения судебной коллегии по уголовным делам, в том числе ее кассационной палаты;
      * рассмотрение дел в порядке надзора по протестам на решения судебной коллегии по гражданским делам и военной коллегии;
      * решение вопросов о возобновлении уголовных и гражданских дел по вновь открывшимся обстоятельствам.

Кроме судебных полномочий Президиум ВС РФ выполняет и ор- ганизационные функции: рассматривает вопросы организации рабо- ты судебных коллегий, обсуждает материалы изучения судебной ста- тистики и др.

*Судебные коллегии* по гражданским и уголовным делам, *Военная коллегия* утверждаются Пленумом ВС РФ из числа судей данного суда. Они рассматривают уголовные дела:

* + - * как суды первой инстанции;
      * в качестве судов второй (кассационной) инстанции;
      * в порядке судебного надзора и по вновь открывшимся обстоя- тельствам.

Судебные коллегии по гражданским и уголовным делам, а также Военная коллегия рассматривают дела по жалобам и протестам на ре- шения нижестоящих судов, не вступившие в законную силу. Таким образом, они выполняют полномочия суда второй (кассационной) ин- станции.

В надзорном порядке судебные коллегии рассматривают дела по проверке законности и обоснованности вступивших в законную силу решений всех нижестоящих судов, в том числе и по вновь от- крывшимся обстоятельствам.

При Верховном Суде РФ действует *Научно-консультативный со- вет*, состоящий из членов суда, научных работников и представите- лей других юридических ведомств. Верховный Суд РФ имеет *печат- ный орган — «Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации»*, в ко- тором публикуются все постановления Пленума ВС, наиболее важные и сложные дела, рассмотренные в Президиуме, судебных коллегиях ВС РФ и в нижестоящих судах.

При Верховном Суде РФ в 1997 г. был создан Судебный департа- мент с системой своих местных органов для осуществления организа- ционного обеспечения судов обшей юрисдикции.

По вопросам своего ведения ВС РФ обладает правом законодатель- ной инициативы.

Судьи ВС РФ назначаются Советом Федерации по представлению Президента РФ. Согласно Закону «О статусе судей в Российской Фе- дерации», судьей ВС РФ может быть гражданин Российской Федера- ции, достигший 35-летнего возраста и имеющий стаж по юридической профессии не менее десяти лет. Судья, впервые избранный на долж- ность, приносит (в торжественной обстановке перед Государствен- ным флагом РФ) присягу, в которой клянется честно и добросовест- но исполнять свои обязанности; осуществлять правосудие, подчиня- ясь только закону, быть беспристрастным и справедливым, как велят ему долг судьи и совесть. Судья ВС РФ приносит присягу на собрании судей ВС РФ.

## Высший Арбитражный Суд Российской Федерации,

система арбитражных судов и их полномочия

Арбитражные суды входят в судебную систему Российской Федерации и являются федеральными судами.

В соответствии со ст. 127 Конституции РФ Высший Арбитражный Суд РФ (ВАС РФ) — высший судебный орган по разрешению эконо- мических споров и иных дел в пределах его компетенции. Он осущест- вляет в предусмотренных федеральным законом процессуальных фор- мах судебный надзор за деятельностью арбитражных судов и дает разъ- яснения по вопросам судебной практики.

Судьи ВАС РФ назначаются Советом Федерации по представле- нию Президента РФ; они должны быть не моложе 35 лет и иметь стаж по юридической профессии не менее десяти лет.

Высший Арбитражный Суд РФ возглавляет систему арбитражных судов, в которую входят:

* + - федеральные арбитражные суды округов. Они являются судами по проверке в кассационной инстанции законности решений арбитражных судов субъектов Российской Федерации. В Рос- сийской Федерации действуют десять федеральных арбитраж- ных судов округов;
    - апелляционные суды. Их создано 20, по два на один федераль- ный окружной суд;
    - арбитражные суды республик, краев, областей, городов феде- рального значения, автономной области, автономных округов.

Порядок судопроизводства в арбитражных судах Российской Феде- рации определяется Конституцией РФ, Федеральным конституцион- ным законом от 28.04.1995 № 1-ФКЗ «Об арбитражных судах в Россий- ской Федерации», АПК РФ и принимаемыми в соответствии с ними другими федеральными законами.

Высший Арбитражный Суд РФ в пределах своих полномочий рас- сматривает дела:

* + - в качестве суда первой инстанции (о признании недействи- тельными ненормативных актов Президента РФ, палат парла- мента Российской Федерации, Правительства РФ, не соответ- ствующих закону и нарушающих права и законные интересы организаций и граждан, а также экономических споров меж- ду Российской Федерации и ее субъектами, между субъектами Российской Федерации);
    - в порядке надзора (по протестам на вступившие в законную силу судебные акты арбитражных судов в Российской Федерации);
    - по вновь открывшимся обстоятельствам принятых им и всту- пивших в законную силу судебных актов.

Высший Арбитражный Суд РФ ведет судебную статистику, изу- чает и обобщает практику применения арбитражными судами зако- нов и иных нормативных правовых актов, регулирующих отношения в сфере экономической деятельности, дает разъяснения по вопросам судебной практики, а также решает иные вопросы, отнесенные к его компетенции.

Арбитражные суды рассматривают судебные дела, возникающие из гражданских, административных и иных правоотношений, сторонами в которых являются организации и граждане.

Арбитражному суду подведомственны дела по спорам:

* + - между юридическими лицами (организациями), гражданами, осуществляющими предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющими статус индиви- дуального предпринимателя, приобретенный в установленном законом порядке;
    - между Российской Федерацией и ее субъектами;
    - между различными субъектами Российской Федерации.

Законодатель раскрывает категории данных споров, так как арби- тражные суды рассматривают экономические споры:

* + - о разногласиях по договору, заключение которого предусмот- рено законом или передача разногласий по которому на разре- шение арбитражного суда согласована сторонами;
    - об изменении условий или о расторжении договоров;
    - о неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательств;
    - признании права собственности;
    - об истребовании собственником или иным законным владель- цем имущества из чужого незаконного владения;
    - о нарушении прав собственника или иного законного владель- ца, не связанных с лишением владения;
    - возмещении убытков;
    - признании недействительными (полностью или частично) не- нормативных актов государственных органов, не соответствую- щих законам и иным нормативным правовым актам и нарушаю- щих права и законные интересы организаций и граждан;
    - защите чести, достоинства, деловой репутации;
    - признании не подлежащим исполнению исполнительного или иного документа, по которому взыскание производится в бес- спорном (безакцептном) порядке;
    - об обжаловании отказа в государственной регистрации, либо уклонения от государственной регистрации в установленный срок организации или гражданина, либо в других случаях, когда такая регистрация предусмотрена законом;
    - о взыскании с организаций и граждан штрафов государственны- ми органами, органами местного самоуправления и иными ор- ганами, осуществляющими контрольные функции, если феде- ральным законом не предусмотрен бесспорный (безакцептный) порядок их взыскания;
    - возврате из бюджета денежных средств, списанных органами, осуществляющими контрольные функции, в бесспорном (без- акцептном) порядке с нарушением требований закона или ино- го нормативного правового акта.

Кроме того, арбитражному суду подведомственны и иные дела,

в том числе:

* + - об установлении фактов, имеющих значение для возникнове- ния, изменения или прекращения прав организаций и граж- дан в сфере предпринимательской и иной экономической

деятельности (об установлении фактов, имеющих юриди- ческое значение);

* + - о несостоятельности (банкротстве) организаций и граждан.

Сторонами при рассмотрении дела в арбитражных судах являют- ся истцы и ответчики. Истцами выступают организации и граждане, которые предъявили иск в своих интересах или в интересах которых был представлен иск. Ответчиками являются организации и граждане, к которым предъявлен иск. Стороны имеют равные процессуальные права.

По первой инстанции дела рассматриваются судьей единолично, кроме дел о признании недействительными актов государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов, и дела о несостоятельности.

По решению председателя суда любое дело может быть рассмотре- но коллегиально.

В апелляционной, кассационной и надзорной инстанциях дела рас- сматриваются судом коллегиально. При коллегиальном рассмотрении дела в состав суда должно входить трое или другое нечетное количе- ство судей.

При разрешении спора по существу арбитражный суд принимает решение. В отличие от суда общей юрисдикции решение вступает в за- конную силу по истечении месячного срока после его принятия. Реше- ния ВАС РФ вступают в законную силу с момента их принятия.

При рассмотрении дела в апелляционной инстанции принимается постановление, которое вступает в законную силу с момента его при- нятия. Оно может быть обжаловано в кассационную инстанцию.

При рассмотрении дела в кассационной инстанции также прини- мается постановление, которое вступает в силу с момента его приня- тия, но обжалованию не подлежит.

Президиум ВАС РФ рассматривает дела в порядке надзора, при- нимает постановление, которое вступает в силу с момента его при- нятия.

В Российской Федерации действует Международный коммерче- ский арбитраж в составе Международного коммерческого арбитраж- ного суда и Морской арбитражной комиссии. Их деятельность осу- ществляется на основе регламента, который был утвержден Торгово- промышленной палатой РФ на основе международных договоров.

### Контрольные вопросы

1. Что означает принцип законности правосудия?
2. Могут ли в Российской Федерации создаваться чрезвычайные суды?
3. Что означает равенство всех перед судом?
4. Каким образом граждане участвуют в отправлении правосудия?
5. Что означает принцип независимости судей?
6. Что такое право на защиту?
7. Что такое презумпция невиновности?
8. Какие полномочия осуществляет Конституционный Суд РФ?
9. Какие суды входят в судебную систему Российской Федерации?

ГЛАВА 14

Глава 14. Правоохранительные органы Российской Федерации 317

# ПРАВООХРАНИТЕЛЬНЫЕ ОРГАНЫ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

## Прокуратура Российской Федерации

В соответствии со ст. 129 Конституции РФ и Федеральным законом 17 января 1992 г. № 2202-1 «О прокуратуре Российской Федерации» *прокуратура РФ* — единая федеральная централизованная система ор- ганов, осуществляющих от имени Российской Федерации надзор за исполнением действующих на ее территории законов. Систему про- куратуры РФ составляют:

* + - Генеральная прокуратура РФ;
    - прокуратуры субъектов Российской Федерации, а также при- равненные к ним военные и другие специализированные про- куратуры;
    - прокуратуры городов и районов, другие территориальные, спе- циализированные прокуратуры;
    - научные и образовательные учреждения.

Прокуратура РФ составляет единую федеральную централизован- ную систему органов и учреждений и действует на основе подчине- ния нижестоящих прокуроров вышестоящим и Генеральному проку- рору РФ.

Органы прокуратуры осуществляют полномочия независимо от федеральных органов государственной власти, органов государствен- ной власти субъектов Российской Федерации, органов местного са- моуправления, общественных объединений и в строгом соответствии с действующими на территории Российской Федерации законами,

действуют гласно в той мере, в какой это не противоречит требовани- ям законодательства Российской Федерации об охране прав и свобод граждан.

Прокуроры, их помощники не могут быть членами выборных и иных органов, образуемых органами государственной власти и ор- ганами местного самоуправления.

Прокурорские работники не могут являться членами обществен- ных объединений, преследующих политические цели, и принимать участие в их деятельности. Создание и деятельность общественных объединений, преследующих политические цели, и их организаций в органах и учреждениях прокуратуры не допускаются. Прокуроры в своей служебной деятельности не связаны решениями обществен- ных объединений.

Прокурорские работники не вправе совмещать свою основную дея- тельность с иной, оплачиваемой или безвозмездной деятельностью, кроме преподавательской, научной и творческой.

Генеральную прокуратуру РФ возглавляет Генеральный проку- рор РФ, который назначается на должность и освобождается от долж- ности Советом Федерации по представлению Президента РФ.

Прокуроры субъектов Российской Федерации назначаются Гене- ральным прокурором РФ по согласованию с ее субъектами. Другие прокуроры на территории Российской Федерации также назначают- ся Генеральным прокурором РФ. Органы прокуратуры действуют на основе подчинения нижестоящих прокуроров вышестоящим и Гене- ральному прокурору РФ.

В соответствии с законом прокурором может быть назначен граж- данин Российской Федерации, имеющий высшее юридическое обра- зование, обладающий необходимыми профессиональными и мораль- ными качествами, а также способный — по состоянию здоровья — вы- полнять возлагаемые на него обязанности. Лицо, впервые назначенное на должность прокурора, принимает присягу.

На должность районного, городского прокурора назначаются лица не моложе 25 лет, имеющие стаж работы в органах прокуратуры не ме- нее трех лет.

На должность прокурора республики в составе Российской Федера- ции, прокурора края, области, прокуроров городов Москвы и Санкт- Петербурга, автономной области, автономного округа назначаются лица не моложе 30 лет, имеющие стаж прокурорской или следствен- ной работы в органах прокуратуры не менее пяти лет.

Какие функции возложены обществом и государством на прокура- туру? Это:

* + - надзор за соблюдением Конституции РФ и исполнением зако- нов, действующих на территории Российской Федерации;
    - надзор за исполнением законов федеральными министер- ствами, государственными комитетами, службами и иными федеральными органами исполнительной власти, представи- тельными (законодательными) и исполнительными органами субъектов Российской Федерации, органами местного само- управления, органами военного управления, органами конт- роля, их должностными лицами, органами управления и ру- ководителями коммерческих и некоммерческих организаций, а также за соответствием законам издаваемых ими правовых актов;
    - надзор за соблюдением прав и свобод человека и граждани- на федеральными министерствами, государственными коми- тетами, службами и иными федеральными органами исполни- тельной власти, представительными (законодательными) и ис- полнительными органами местного самоуправления, органами военного управления, органами контроля, их должностными лицами, а также органами управления и руководителями ком- мерческих и некоммерческих организаций;
    - надзор за исполнением законов органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность, дознание и предвари- тельное следствие;
    - надзор за исполнением законов судебными приставами;
    - надзор за исполнением законов администрациями органов и учреждений, исполняющих наказание и применяющих назна- чаемые судом меры принудительного характера, администраци- ями мест содержания задержанных и заключенных под стражу;
    - координацию деятельности правоохранительных органов по борьбе с преступностью;
    - прокуроры участвуют в рассмотрении дел судами, арбитражны- ми судами, опротестовывают противоречащие закону решения, приговоры, определения и постановления судов;
    - прокуратура РФ принимает участие в правотворческой деятель- ности;
    - Генеральная прокуратура РФ выпускает специальные издания, пропагандируя закон и порядок.

Как видно из перечисленных функций, основная задача прокура- туры РФ — следить за точным и неукоснительным исполнением за- конов всеми.

Расследование уголовных дел, подследственных прокуратуре РФ, передано в Следственный комитет РФ.

## Министерство внутренних дел Российской Федерации

Министерство внутренних дел Российской Федерации (МВД России) возглавляет систему органов внутренних дел, в которую входят: ми- нистерства внутренних дел республик, главные управления, управле- ния и отделы внутренних дел, краев, областей, городов федерального значения, автономной области, автономных округов, районов, горо- дов, районов в городах, закрытых административно-территориальных образований, управления (линейные управления, отделы, отделения) внутренних дел на железнодорожном, воздушном и водном транспор- те, управления (отделы) на особо важных и режимных объектах, ре- гиональные управления по борьбе с организованной преступностью и др.

В систему МВД России также входят внутренние войска, состоящие из округов внутренних войск, соединений, воинских частей, военных образовательных учреждений, учреждений обеспечения деятельности внутренних войск, органов управления внутренними войсками. Чис- ленность МВД России утверждается Президентом РФ по предложе- нию Правительства РФ.

МВД России является юридическим лицом, имеет печать с изо- бражением Государственного герба РФ и со своим наименованием, другие необходимые для осуществления своей деятельности печати, штампы и бланки, текущий, расчетный, валютный и иные счета в бан- ках и других кредитных организациях.

### Криминальная полиция

Основными задачами криминальной полиция являются: выявление, предупреждение, пресечение и раскрытие преступлений, по делам о которых производство предварительного следствия обязательно; ор- ганизация и осуществление розыска лиц, скрывающихся от органов дознания, следствия и суда, уклоняющихся от исполнения уголовного наказания, без вести пропавших и иных лиц в случаях, предусмотрен- ных законодательством Российской Федерации. Криминальная поли- ция оказывает содействие полиции общественной безопасности в ис- полнении возложенных на нее обязанностей.

Криминальная полиция является органом дознания.

Ее состав и численность, порядок создания, реорганизации и лик- видации ее подразделений определяются Правительством РФ.

Начальники криминальной полиция субъектов Российской Феде- рации назначаются на должность и освобождаются от должности ми-

нистром внутренних дел Российской Федерации и являются по долж- ности заместителями соответствующих министров внутренних дел или начальников управлений (главных управлений) внутренних дел субъектов Российской Федерации.

Начальники криминальной полиция районов, городов и иных му- ниципальных образований назначаются на должность и освобожда- ются от должности министрами внутренних дел, начальниками управ- лений (главных управлений) внутренних дел субъектов Российской Федерации и являются по должности заместителями начальников со- ответствующих органов внутренних дел.

Основу криминальной полиции составляют подразделения уголов- ного розыска и отделы борьбы с экономическими преступлениями.

### Полиция общественной безопасности

Основными задачами полиция общественной безопасности являют- ся: обеспечение безопасности личности, общественной безопасности, охрана собственности, общественного порядка; выявление, предупре- ждение и пресечение преступлений и административных правонару- шений; раскрытие преступлений, по делам о которых производство предварительного следствия необязательно; розыск отдельных кате- горий лиц, установление места нахождения которых отнесено к ком- петенции полиции общественной безопасности.

Полиция общественной безопасности является органом дознания. Состав полиции общественной безопасности, финансируемой за счет федерального бюджета, порядок создания, реорганизации и лик- видации ее подразделений, а также ее численность, определяются

Правительством РФ.

Основу составляют участковые инспектора полиции, инспекции по делам несовершеннолетних, ГИБДД и др.

Создание, реорганизация и ликвидация изоляторов временного содержания подозреваемых и обвиняемых осуществляются в порядке, установленном министром внутренних дел.

Кроме перечисленных к полиции общественной безопасности от- носятся подразделения полиции вневедомственной охраны при орга- нах внутренних дел, порядок создания, реорганизации и ликвидации которых определяется министром внутренних дел. В том же порядке утверждаются нормативы численности указанных подразделений.

Начальник полиции общественной безопасности одновременно является заместителем начальников ГУВД, УВД, ОВД.

## Задачи МВД России

Основными задачами МВД России являются:

* + - разработка и принятие в пределах своей компетенции мер по за- щите прав и свобод человека и гражданина, защите объектов не- зависимо от форм собственности, обеспечению общественного порядка и общественной безопасности;
    - организация и осуществление мер по предупреждению и пре- сечению преступлений и административных правонарушений, выявлению, раскрытию и расследованию преступлений;
    - руководство органами внутренних дел и внутренними войсками в целях выполнения возложенных на них задач и принятие мер по совершенствованию их деятельности;
    - совершенствование нормативной правовой основы деятельно- сти органов внутренних дел и внутренних войск, обеспечение законности в их деятельности;
    - совершенствование работы с кадрами, их профессиональной подготовки, обеспечение правовой и социальной защищенно- сти сотрудников и военнослужащих системы министерства;
    - развитие и укрепление материально-технической базы органов внутренних дел и внутренних войск.

## Федеральная служба безопасности Российской Федерации

Деятельность органов Федеральной службы безопасности РФ (ФСБ России) осуществляется по следующим основным направлениям:

* + - контрразведывательная деятельность;
    - борьба с преступностью.

**Контрразведывательная деятельность** — деятельность органов ФСБ России в пределах своих полномочий по выявлению, предупрежде- нию, пресечению разведывательной и иной деятельности специаль- ных служб и организаций иностранных государств, а также отдельных лиц, направленной на нанесение ущерба безопасности Российской Федерации.

Основаниями для осуществления органами ФСБ России контрраз- ведывательной деятельности являются:

* + - наличие данных о признаках разведывательной и иной дея- тельности специальных служб и организаций иностранных го- сударств, а также отдельных лиц, направленной на нанесение ущерба безопасности Российской Федерации;
    - необходимость обеспечения защиты сведений, составляющих государственную тайну;
    - необходимость изучения (проверки) лиц, оказывающих или ока- завших содействие органам ФСБ России на конфиденциальной основе;
    - необходимость обеспечения собственной безопасности.

Перечень оснований для осуществления контрразведывательной деятельности является исчерпывающим и может быть изменен или дополнен только федеральными законами.

**Борьба с преступностью** — органы ФСБ России в соответствии с за- конодательством Российской Федерации осуществляют оперативно- розыскные мероприятия по выявлению, предупреждению, пресече- нию и раскрытию шпионажа, террористической деятельности, орга- низованной преступности, коррупции, незаконного оборота оружия и наркотических средств, контрабанды и других преступлений, дозна- ние и предварительное следствие по которым отнесены законом к их ведению, а также по выявлению, предупреждению, пресечению и рас- крытию деятельности незаконных вооруженных формирований, пре- ступных групп, отдельных лиц и общественных объединений, ставя- щих своей целью насильственное изменение конституционного строя Российской Федерации.

На органы ФСБ России федеральными законами и иными норма-

тивными правовыми актами федеральных органов государственной власти могут возлагаться и другие задачи в сфере борьбы с преступ- ностью.

Деятельность органов ФСБ России в сфере борьбы с преступ- ностью осуществляется в соответствии с Федеральным законом от 12.08.1995 № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности в Рос- сийской Федерации», уголовным и уголовно-процессуальным законо- дательством Российской Федерации, а также Федеральным законом от 03.04.1995 № 40-ФЗ «Об органах Федеральной службы безопасности в Российской Федерации».

Разведывательная деятельность осуществляется органами ФСБ России в пределах своих полномочий и во взаимодействии с органами внешней разведки Российской Федерации в целях получения инфор- мации об угрозах безопасности Российской Федерации.

Порядок и условия взаимодействия органов ФСБ России и орга- нов внешней разведки Российской Федерации устанавливаются на основании соответствующих соглашений между ними или совмест- ных нормативных актов.

Порядок проведения разведывательных мероприятий, а также по- рядок использования негласных методов и средств при осуществлении

разведывательной деятельности определяются нормативными актами ФСБ России.

## Министерство юстиции Российской Федерации

Министерство юстиции РФ (Минюст России) относится к федераль- ным органам исполнительной власти. Оно проводит государственную политику и осуществляет управление в сфере юстиции, а также коор- динирует деятельность в этой сфере иных федеральных органов ис- полнительной власти.

Руководство деятельностью Минюста России осуществляет Пре- зидент РФ. Правительство РФ координирует деятельность Минюста России. В систему Минюста России входят его территориальные ор- ганы, иные органы и учреждения юстиции, а также организации, обе- спечивающие их деятельность.

Минюст России возглавляет министр юстиции, назначаемый на должность и освобождаемый от нее Президентом РФ по представле- нию Председателя Правительства РФ.

Министр имеет заместителей, назначаемых на должность и осво- бождаемых от должности Президентом РФ по представлению Пред- седателя Правительства РФ.

Минюст России вправе издавать постановления, приказы, распо- ряжения, правила, инструкции и положения, являющиеся обязатель- ными для государственных и муниципальных органов, организации должностных лиц и граждан.

К основным задачам Минюста России относятся:

* + - реализация государственной политики в сфере юстиции;
    - обеспечение прав и законных интересов личности и государ- ства;
    - обеспечение правовой защиты интеллектуальной собственно- сти;
    - обеспечение установленного порядка деятельности судов;
    - обеспечение исполнения актов судебных и других органов;
    - обеспечение исполнения уголовных наказаний.

## Федеральная служба судебных приставов

В соответствии с Указом Президента РФ от 9 марта 2004 г. № 314

«О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти» служба судебных приставов Министерства юстиции РФ получила но-

вую структуру и названия — Федеральная служба судебных приставов (ФССП России).

Правовую основу деятельности данной службы составляют Кон- ституция РФ, Федеральный закон от 21 июля 1997 г. № 118-ФЗ «О су- дебных приставах», Федеральный закон от 21 июля 1997 г. № 119-ФЗ

«Об исполнительном производстве», а также другие федеральные за- коны и принятые в соответствии с ними подзаконные акты Президен- та РФ, Правительства РФ, Минюста России. Вопросы организации деятельности службы судебных приставов в ВС РФ, ВАС РФ и КС РФ регламентированы также федеральными конституционными закона- ми об этих судах.

В Федеральную службу судебных приставов входят:

* + - департамент судебных приставов Минюста России (возглавля- ет заместитель главного судебного пристава Российской Феде- рации);
    - служба судебных приставов Управления военных судов Мин- юста России (возглавляет заместитель начальника Управления военных судов — главный военный судебный пристав);
    - службы судебных приставов органов юстиции субъектов Рос- сийской Федерации (возглавляют заместители начальников ор- ганов юстиции субъектов Российской Федерации — главные су- дебные приставы субъектов Российской Федерации);
    - районные, межрайонные или соответствующие им, согласно административно-территориальному делению субъектов Рос- сийской Федерации, подразделения судебных приставов, состо- ящие из судебных приставов по обеспечению установленного по- рядка деятельности судов и судебных приставов-исполнителей, возглавляемых старшими судебными приставами.

В соответствии с задачами, возложенными на ФССП России, дан- ная служба включает в себя две категории должностных лиц:

1. судебных приставов, обеспечивающих установленный порядок деятельности судов;
2. судебных приставов-исполнителей, исполняющих судебные акты и акты других органов.

Задачами первой категории судебных приставов являются: выпол- нение функций по обеспечению установленного порядка деятельно- сти судов, что предполагает:

* + - обеспечение в судах безопасности судей, заседателей, участни- ков судебного процесса и свидетелей;
    - выполнение распоряжений председателя суда, а также судьи или председательствующего в судебном заседании, связанных с соб- людением порядка в суде;
    - исполнение решений суда и судьи о применении к подсудимо- му и другим гражданам предусмотренных законом мер процес- суального принуждения;
    - обеспечение охраны зданий судов, совещательных комнат и су- дебных помещений в рабочее время;
    - проверка подготовки судебных помещений к заседанию, обеспе- чение по поручению судьи доставки к месту проведения судеб- ного процесса уголовного дела и вещественных доказательств и их сохранность;
    - поддержание общественного порядка в судебных помещениях;
    - взаимодействие с военнослужащими воинских частей, подраз- делений по конвоированию лиц, содержащихся под стражей, по вопросам их охраны и безопасности;
    - предупреждение и пресечение преступлений и правонаруше- ний, выявление нарушителей, а в случае необходимости — за- держание с последующей передачей органам полиции;
    - осуществление привода лиц, уклоняющихся от явки в суд или к судебному приставу-исполнителю;
    - участие по указанию старшего судебного пристава в соверше- нии исполнительных действий;
    - прохождение специальной подготовки, а также периодической проверки на пригодность к действиям в условиях, связанных с применением физической силы, специальных средств и огне- стрельного оружия.

Судебный пристав-исполнитель *обязан*:

* + - принимать меры по своевременному, полному и правильному исполнению исполнительных документов;
    - предоставлять сторонам исполнительного производства или их представителям возможность знакомиться с материалами ис- полнительного производства, делать из них выписки, снимать с них копии;
    - рассматривать заявления сторон по поводу исполнительного производства и их ходатайства, выносить соответствующие по- становления, разъяснять сроки и порядок их обжалования;
    - взять самоотвод, если он заинтересован в ходе исполнительного производства либо имеются иные обстоятельства, вызывающие сомнения в его беспристрастности.

Судебный пристав-исполнитель *имеет право*:

* + - получать при совершении исполнительных действий необходи- мую информацию, объяснения и справки;
    - проводить у работодателей проверку исполнения исполни- тельных документов на работающих у них должников и веде-

ния финансовой документации по исполнению указанных до- кументов;

* + - давать гражданам и организациям, участвующим в исполни- тельном производстве, поручения по вопросам совершения конкретных исполнительных действий;
    - входить в помещения и хранилища, занимаемые должниками или принадлежащие им, производить осмотры указанных по- мещений и хранилищ, при необходимости вскрывать их, а так- же на основании определения соответствующего суда совершать указанные действия в отношении помещений и хранилищ, за- нимаемых другими лицами или принадлежащих им;
    - арестовывать, изымать, передавать на хранение и реализовы- вать арестованное имущество, за исключением имущества, изъ- ятого из оборота в соответствии с законом;
    - налагать арест на денежные средства и иные ценности должни- ка, находящиеся на счетах, на вкладах или на хранении в банках и иных кредитных организациях, в размере, указанном в испол- нительном документе;
    - использовать нежилые помещения, находящиеся в муници- пальной собственности, а при согласии собственника — поме- щения, находящиеся в иной собственности для временного хра- нения изъятого имущества, возлагать на соответствующих лиц обязанность по его хранению, использовать транспорт взыска- теля или должника для перевозки имущества с отнесением рас- ходов за счет должника;
    - объявлять розыск должника, его имущества или розыск ребенка и другие действия в соответствии с законом.

### Контрольные вопросы

1. Каковы основные функции прокуратуры РФ?
2. Каковы основные задачи МВД России?
3. Каковы основные задачи Министерства юстиции РФ?
4. Для чего создана Федеральная служба судебных приставов?
5. Какими правами наделены судебные приставы?

# СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ

1. *Алехин А.П., Кармолицкий А.А*. Административное право Россий- ской Федерации. М., 2006.
2. *Антокольская М.В*. Семейное право : учебник. М., 2007.
3. *Баглай М.В*. Конституционное право Российской Федерации : учебник для вузов. 7-е изд. М., 2008.
4. *Бахрах Д.Н., Россинский Б.В., Старилов Ю.Н*. Административное право : учебник для вузов. М., 2008.
5. *Гейхман В.Л., Дмитриева И.В*. Трудовое право : учебник для вузов. М., 2007.
6. Гражданское право : учебник / под ред. Е.А. Суханова : В 4 т. Т. 2, 3. М., 2006.
7. *Грешников И.В*. Субъекты гражданского права : юридические лица в праве и законодательстве. СПб., 2002.
8. *Грудцына Л.Ю*. Семейное право России : учебник. М., 2007.
9. *Киселев С.Г.* Государственная гражданская служба : учеб. посо- бие. М. : Велби, Проспект, 2008.
10. *Козлова Е.И., Кутафин О.Е*. Конституционное право России : учеб- ник. М., 2008.
11. Комментарий к Трудовому кодексу Российской Федерации / под ред. В.И. Шкатуллы. 4-е изд. М., 2006.
12. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / под ред. В.М. Лебедева. 3-е изд. М., 2007.
13. *Морозова Л.А*. Теория государства и права : учебник. М., 2007.
14. Муниципальное право : учеб. пособие / под ред. С.Е. Чаннова. 2-е изд. М., 2006.
15. *Наумов А.В.* Российское уголовное право : курс лекций : В 3 т. 4-е изд. М., 2007.
16. Немецкая классическая философия. Т. 1. М. : Экспо-пресс; Харь- ков : Фолио, 2000.
17. *Пчелинцева Л.М*. Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации. 5-е изд. М., 2009.
18. *Пчелинцева Л.М.* Семейное право России : учеб. для вузов. 4-е изд, перераб. М. : Норма, 2006.
19. Трудовое право России : учебник / под ред. С.П. Маврина, Е.Б. Хох- лова. М., 2007.