# Михаил Борисович Смоленский

# Основы права



*Текст предоставлен правообладателем http://www.litres.ru/pages/biblio\_book/?art=13149123*

*«Основы права / М.Б. Смоленский»: КНОРУС; М.; 2012*

*ISBN 978‑5‑406‑01755‑5*

## Аннотация

Изложены все темы программы по основным отраслям российского права, обстоятельно и доступно освящены понятия права, его термины и принципы, а также в основном вся правовая система Российской Федерации.

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

# М.Б. Смолянский

# Основы права

## Введение

Происходящий в России процесс развития демократического общества, создания правовых основ государственного строительства, укрепление законности и правопорядка, обеспечение более полного объема прав и свобод человека и гражданина все ближе подвигают общество к формированию подлинно правового государства. Понимание возрастающей роли права, осознание процессов и реалий, происходящих в правовой системе общества, становятся потребностью и важнейшей обязанностью каждого гражданина России. А чтобы каждый гражданин мог осознанно реализовывать свои субъективные права и обеспечивать по отношению к себе исполнение юридических обязанностей со стороны других субъектов урегулированных нормами права общественных отношений, необходим определенный уровень правовой грамотности и правовой культуры. В связи с этим правовые знания выступают необходимой составляющей компетентности и профессионализма.

Предлагаемый учебник содержит полный курс предмета «Основы права» и рассчитан на студентов колледжей неюридического профиля; написан в соответствии с государственным образовательным стандартом. В подготовке соответствующих разделов учитывался возрастающий 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 различным 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 сопровождает человека с момента рождения и до окончания жизненного 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 соответствия закону. В наше время организация трудовых отношений не может обходиться без знаний трудового права, семейных – без знания семейного и т. д.

Реалии современности таковы, что невозможно представить культурного 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 студентов с необходимым минимумом правовых знаний, пробуждение интереса к данной отрасли, привитие элементарных навыков и умений по применению норм права в конкретных ситуациях. Учебник дает лишь базовые знания и представления о праве и государстве. Сформированный в ходе учебных занятий интерес к правовым явлениям и институтам может стать в дальнейшем основой для углубленного изучения 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 законодательства и будет интересен не только студентам, но и всем, кого волнуют вопросы права.

## Глава 1

## Право

### 1.1. Понятие и сущность права

Вопрос о сущности права является основным в юриспруденции. В праве находят выражение разнообразные отношения и интересы людей, оно имеет самые различные формы проявления в зависимости от характера экономического развития общества, его социальной структуры, уровня культуры, исторических традиций. Право тесно связано с природой человека, его жизнедеятельностью, оно напрямую вторгается в сферу его поведения и поступков, определяет объем его свободы.

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 обязательный для всех минимум нравственности; Р. Исринг рассматривал сущность права как защиту индивидом собственных интересов.

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

Таким образом, право представляет собой систему правил, установленных государством либо принятых в установленном им порядке населением или государственными органами и государственными органами и организациями. В этом принципиальное отличие права от всех остальных социальных норм. Соответственно государство выступает единственным социальным образованием, правомочным принимать, 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 регулирование общественных отношений.

Все нормы права имеют официальный характер. Они содержатся в письменных документах – нормативно‑правовых актах и иных источниках. Устные распоряжения и предписания правотворческих органов или должностных лиц не являются правом.

Правовые нормы предполагают не только их обязательное закрепление в письменных источниках, но и опубликование для широкого 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 касаются нормы права, обязаны их неукоснительно исполнять.

Согласно ч. 3 ст. 15 Конституции РФ органы государственной власти, 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 осуществления его деятельности в строгом соответствии с конституцией страны.

Нормативность в указанном значении представляет собой действие права как регулирующей системы, состоящей из нормативных принципов и предписаний, правил поведения общего характера, распространяющихся на всех и каждого, на любой круг лиц в данном государстве, а также способность права в соответствии с предписаниями закона охватить по фиксированным признакам любую группу явлений и процессов.

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

Определенность содержания, т. е. одно из существенных проявлений определенности права в целом, представляет собой способность права (главным образом с помощью письменных нормативных документов – законов, иных источников права) предельно точно фиксировать в формализованном виде необходимые стороны и грани, детали 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, высокая гарантированность действия права, возможность сделать реальным (преимущественно посредством государственной власти, ее принудительной 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.

### 1.2. Понятие и виды форм (источников) права

Облеченное в определенную правовую форму правило поведения становится юридической нормой. Это является результатом правотворческой деятельности государства, с помощью которой законодатель выражает 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 субъектами законодательной инициативы. Эти органы принимают нормативные 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 доктрина, нормативный договор и нормативный акт.

Под **правовым обычаем** понимают нормы, которые сложились в обществе независимо от государственной власти и приобрели в сознании общества обязательное значение. Это исторически сложившееся привычное поведение, взятое под охрану государством. Обычаи складываются в процессе жизнедеятельности общества. Если они получают признание государства и обеспечиваются его принудительной силой, то их начинают называть правовыми обычаями. Правовые обычаи составляют обычное право.

В Российской Федерации применение обычаев ограничено законодательно, исключение составляют только обычаи делового оборота, предусмотренные Гражданским кодексом РФ (далее – ГК РФ). В настоящее время правовые обычаи применяются в государствах Азии, Африки, Латинской Америки и в международном праве.

Другой формой источников права является юридический прецедент. Под **юридическим прецедентом** понимают судебное или административное решение по конкретному делу, ставшее образцом для решения аналогичных дел. Правовой прецедент представляет собой нормативное решение, имеющее силу закона. Юридический прецедент применяется в государствах, принадлежащих к англосаксонской системе, – Великобритании, США, Канаде и др.

В Российской Федерации характер судебного прецедента носят руководящие разъяснения Пленума Верховного Суда РФ, которые являются обязательными для всех судей.

**Правовая доктрина** – это компетентное суждение по правовым вопросам или право давать разъяснения, обязательные для судов. Правовая доктрина имела широкое распространение в Древнем Риме. В Российской Федерации в настоящее время правовая доктрина 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 договоры служат источниками права в основном в международных отношениях. 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 добровольно вступают в него, возлагая на себя обязанности, вытекающие из его содержания.

Следующим и наиболее распространенным источником права является **нормативный акт** . Это письменный документ, принятый правомочным субъектом права (государственным органом, местным самоуправлением, институтами прямой демократии), имеющий официальный характер и обязательную силу, выражающий властные веления и направленный на регулирование общественных отношений. Нормативный акт в отличие от других правовых актов (актов толкования и правоприменительных актов) создает новые правовые нормы. Это наиболее важный и распространенный источник права в государствах, составляющих систему права. Нормативные акты образуют упорядоченную систему, основанную на их юридической силе. Высшей юридической силой обладают конституция и законы (в Российской Федерации – конституционные и федеральные законы), ниже располагаются подзаконные акты, к которым следует отнести акты Президента РФ, акты Правительства РФ, приказы и инструкции министров, ведомств, комитетов, решения местных органов власти. Нормативный акт – самая типичная и наиболее распространенная форма права Российской Федерации.

Все нормативные акты являются государственными по своему характеру. Они издаются или санкционируются только уполномоченными органами государства, имеют волевой характер.

### 1.3. Нормативно‑правовой акт: понятие и виды

Нормативно‑правовой акт занимает важное место среди многочисленных форм (источников) права.

Под **нормативно‑правовыми актами** понимают официальный письменный документ, принятый уполномоченным государственным органом, в особом порядке и содержащий нормы права.

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

Нормативно‑правовые акты обладают характерными признаками, которые подчеркивают, что они, с одной стороны, являются источниками юридических норм, а с другой – разновидностью правовых актов.

Нормативно‑правовому акту присущи следующие особенности:

• исходит от строго определенных субъектов;

• принимается в установленном порядке;

• имеет установленную форму и обязательные реквизиты (название, указание на орган, его принимающий; подпись должностного лица, печать, дату издания и др.);

• может быть быстро принят, изменен, отменен;

• содержит юридическую норму;

• имеет временные, пространственные субъекты предметов действия.

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

Нормативные акты классифицируются по следующим критериям:

1) по сфере деятельности:

– внутренние,

– внешние;

2) по видам;

3) по способу оформления и придания юридической силы:

– первичные акты, приобретающие юридическую силу, вводимые в действие,

– утверждаемые акты;

4) 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 решения.

По юридической силе акты подразделяются на законы и подзаконные акты.

**Законы** – это нормативные акты, принятые в особом порядке органом законодательной власти, обладающие высшей юридической силой 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, составляют нормативную базу законодательства в государстве. К ним относят конституцию, а также законы, которые вносят изменения и дополнения в конституцию.

Конституция РФ – базовый правовой акт. Она закрепляет основы конституционного строя, права и свободы человека и гражданина, форму государственного устройства, систему органов государственной власти, основные направления законодательного регулирования и порядок нормотворческой деятельности.

На территории Российской Федерации действуют также федеральные конституционные законы, необходимость издания которых предусмотрена самой Конституцией РФ. Их следует отнести к группе конституционных законов, они имеют более сложную процедуру принятия, 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 положения и правовые нормы, регулирующие конкретные общественные отношения.

**Текущие законы** – это нормативные акты, которые регулируют отдельные стороны политики, экономики, культуры. Текущими законами являются федеральные законы, принимаемые Государственной Думой, одобренные Советом Федерации, распространяющиеся на всю территорию Российской Федерации, и законы субъектов Российской Федерации – нормативные акты, которые издаются представительными органами субъектов Российской Федерации и распространяются на территорию субъекта.

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

В Российской Федерации подзаконными являются следующие нормативно‑правовые акты:

• указы Президента РФ, которые принимаются по вопросам нормативного характера, не должны противоречить Конституции РФ и федеральным законам; вступают в силу одновременно на всей территории страны по истечении семи дней после опубликования;

• нормативные акты Правительства РФ: постановления и распоряжения, принимаемые на основании федеральных законов, указов Президента РФ; они регулируют отношения в сфере управления экономическими и социально‑культурными вопросами; вступают в силу со дня подписания, если в них не установлен другой срок;

• нормативные акты центральных органов исполнительной власти (министерств, государственных комитетов и ведомств) издаются в виде приказов, инструкций, указаний.

На уровне субъектов Федерации действуют республиканские законы, 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 **локальные нормативные акты** (уставы, положения и т. д.), которые действуют в пределах данного предприятия, учреждения.

**Ведомственные акты** , содержащие нормы права, затрагивающие права и свободы граждан, гарантии их осуществления, подлежат обязательной государственной регистрации в Министерстве юстиции РФ. Государственная регистрация – это правовая экспертиза данных актов, после чего они подлежат официальному опубликованию.

### 1.4. 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 устойчивое образование.

Система права представляет собой внутреннее строение права, которое включает в себя нормы права, правовые институты и отрасли права, тесно взаимодействующие между собой. Система права выступает как внутренняя форма права, отражающая реально существующие в той или иной стране и опосредуемые им общественные отношения.

В качестве структурных элементов системы права выступают: отдельные юридические нормы, правовые институты, отрасли права.

**Юридическая норма** – один из основных элементов системы права, выступающий как регулятор конкретных видов общественных отношений.

Правовой результат достигается действием не одной правовой нормы, а их совокупности. Такие совокупности родственных норм именуются **правовыми институтами** . Главным в объединении правовых норм в правовой институт является признак однородности сферы регулируемых 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, различающиеся по юридической силе, территории действия и другим признакам.

Существует такое понятие, как отраслевой институт и комплексные институты.

**Отраслевой институт** образует нормы одной отрасли права, например институт наследования.

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

**Отрасль права** – это совокупность правовых институтов, регулирующих относительно самостоятельную сферу сходных отношений, например брачно‑семейных, имущественных и др.

Отрасль права – крупное подразделение системы права.

Система права складывается из отраслей, а сами отрасли – из подотраслей, институтов и норм права.

Система однородных институтов определенной отрасли права образует подотрасль права. Подотрасль права – это уже не институт, но и не отрасль права. Например, авторское, изобретательное, жилищное право – подотрасли гражданского права; муниципальное – подотрасль административного.

Системное построение права означает, что все правовые нормы находятся между собой в тесной зависимости. Наличие таких устойчивых связей указывает на то, что одни нормы могут существовать и действовать, 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

## Конституция Российской Федерации 1993 г. – ядро политической системы

### 2.1. 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 последовательно, по сравнению со всеми предшествующими, отражен рассматриваемый признак. В ее преамбуле сказано: «Мы, многонациональный народ Российской Федерации, принимаем Конституцию Российской Федерации». Причем это первая Конституция, принятая действительно народом (а не oт имени народа) путем всенародною голосования;

2) учредительный, первичный характер конституционных установлений. Только учредительная власть может изменить, в том числе и самым радикальным образом, основы устройства общества и государства. Через конституции получали легитимность принципиальные изменения всего общественного строя. Такую роль сыграли Конституция 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 противоречить Конституции РФ, указы Президента РФ не должны противоречить Конституции РФ и федеральным законам, а у Конституции РФ нет такого юридического потолка;

3) 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.;

4) особые юридические свойства: верховенство, высшая юридическая сила, порядок принятия, внесения в нее поправок, специфические 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 отражается утверждение в нашей стране конституционного строя, стремление к созданию правового государства.

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

В принципе верховенства Конституции РФ отражается и федеративный характер нашего государства. Верховенство федеральной Конституции 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 противоречить. Такой подход не исключает возможности несоответствия конституций республик Конституции РФ, а лишь отражает иной уровень соотношения этих актов, особую процедуру установления несоответствия и механизм его преодоления.

2. 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 противоречить Конституции России и что органы государственной власти, органы местного самоуправления, должностные лица, граждане обязаны соблюдать Конституцию РФ и законы.

3. Конституция РФ является ядром правовой системы России. Ее принципы и положения играют направляющую роль для всей системы текущего законодательства. Именно Конституция РФ определяет сам процесс правотворчества – устанавливает, какие основные акты принимают различные органы, их наименования, юридическую силу, порядок и процедуру принятия законов.

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

Статья 80 Конституции РФ закрепляет, что Президент РФ является гарантом Конституции. Он обязуется соблюдать и защищать Конституцию РФ.

Важную роль в охране Конституции РФ играет Конституционный Суд РФ. Он рассматривает дела о соответствии Конституции РФ законов и иных нормативных актов как федеральных органов государственной власти, так и ее субъектов. Акты, признанные неконституционными, утрачивают силу, а не соответствующие Конституции РФ международные договоры не подлежат введению в действие.

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

### 2.2. Структура Конституции Российской Федерации 1993 г.

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

В основе обобщения конституционных норм лежит единство предмета регулирования, т. е. их связанность единством общественных отношений, на которые эти нормы воздействуют.

Последовательность расположения в Конституции РФ этих комплексов норм определяется факторами, основанными на учете взаимосвязи этих норм друг с другом, мотивов первичности и производности норм друг от друга.

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

Значительное влияние на структуру Конституции России оказал факт пребывания РСФСР в составе бывшего СССР в качестве союзной республики, поскольку структура республиканских конституций 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 соответствующими Конституциями СССР.

Для первых советских конституций было характерно несовершенство 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, затем его включение в Конституцию 1937 г. в качестве одной из последних глав (глава 11).

При разработке проекта Конституции 1993 г. предполагалось раздел 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 ценностью 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 следующие 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 положения».

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

В структуре новой Конституции РФ четко прослеживаются концептуальные идеи, на которых она основана. Это проявляется в следующем.

1. В названии первой главы первого раздела. Введение нового понятия «основы конституционного строя» – отражение качественного изменения характеристики строя.

2. В связи с отказом от формы правления в виде советской республики, переходом на парламентскую систему снят четвертый раздел «Советы народных депутатов Российской Федерации и порядок их избрания».

3. Глава о Президенте РФ открывает перечень глав об органах государственной власти. В этом отражается новый статус Президента РФ, присущий ему как главе государства.

4. Последовательное и четкое отражение в структуре Конституции РФ принципа разделения властей.

5. Концепция обновления федеративного устройства, новый статус субъектов Российской Федерации, иные принципы разграничения полномочий получили отражение в структуре Конституции РФ путем устранения таких разделов, которые выделялись в прежней и были посвящены высшим органам государственной власти и управления республики в составе России, органам государственной власти и управления края, области, автономного округа и города.

6. Снят раздел о государственном плане экономического и социального развития России, который и в прежней Конституции уже являлся неоправданным.

7. В прежней Конституции РСФСР 1978 г. права и свободы человека и гражданина были включены в раздел «Государство и личность». В новой – глава называется «Права и свободы человека и гражданина», что показывает самоценность личности без увязки ее статуса с государством.

Конституция РФ 1993 г. не включила текст Федеративного договора, поскольку его положения нашли отражение в тексте Конституции РФ.

Второй раздел «Заключительные и переходные положения» Конституции РФ в истории российской конституции появился впервые. В конституциях зарубежных стран наличие такого раздела – явление нередкое. В этом разделе в Конституции РФ закрепляются положения по вопросам, связанным с введением новой Конституции РФ в действие, фиксируется прекращение действия прежней Конституции РФ, соотношение Конституции РФ и Федеративного договора, порядок применения законов и иных правовых актов, действовавших до вступления в силу настоящей Конституции, основания, на которых продолжают действовать ранее образованные органы власти и управления.

### 2.3. 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 голосования по проекту Конституции Российской Федерации».

В соответствии с данным Указом процедура принятия Конституции 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 закрепляла принципы всенародного голосования, т. е. его исходные начала, на основе которых осуществлялось голосование. Принципы устанавливали, как и каким образом должно было проводиться это голосование, кому принадлежит право участия в нем и кто не мог быть субъектом голосования. В частности, в соответствии со ст. 2 Положения всенародное голосование объявлялось всеобщим и равным, проводилось путем тайного голосования. Правом участия в нем наделялись все граждане РФ, достигшие 18‑летнего возраста. Этого были лишены граждане, признанные судом недееспособными, и граждане, содержавшиеся в местах лишения свободы по вступившему в законную силу приговору.

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

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

• возложение функции по организации и проведению всенародного голосования на соответствующие избирательные комиссии;

• наделение избирательных участков полномочиями по проведению всенародного голосования;

• определение порядка и сроков проведения агитации;

• установление образца бюллетеня для всенародного голосования и определения его результатов.

Систему избирательных комиссий, на которые были возложены 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 всенародном голосовании по проекту новой Конституции;

• рассматривать заявления и жалобы на решения и действия участковых избирательных комиссий и принимать по ним решения;

• в случаях, предусмотренных Положением о всенародном голосовании, издавать инструкции и иные акты по вопросам организации всенародного голосования;

• осуществлять контроль за законностью проведения всенародного голосования;

• распределять выделенные из республиканского бюджета Российской Федерации на финансирование всенародною голосования средства и контролировать их целевое использование;

• рассматривать вопросы материально‑технического обеспечения, подготовки и проведения всенародного голосования;

• устанавливать результаты всенародного голосования в целом по России и публиковать их в печати.

Участковые избирательные комиссии осуществляли непосредственное руководство голосованием, определяли его результаты по участку и сообщали сведения в окружную избирательную комиссию, а те в Центральную избирательную комиссию.

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

### 2.4. Изменение Конституции Российской Федерации; внесение поправок

Конституция РФ вводит новые подходы к порядку изменения Конституции 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 Государственной Думы (ст. 134 Конституции РФ).

В случае внесения предложений о поправках и пересмотре определен различный порядок их реализации. Если в отношении внесения 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 специально созываемым органом – Конституционным Собранием или всенародным голосованием, решение о проведении которого принимается также Конституционным Собранием. Таким образом, поправками к Конституции РФ являются принимаемые Федеральным Собранием в порядке, предусмотренном для принятия федерального конституционного закона, изменения и дополнения глав 3–8 Конституции РФ. Главы же 1, 2 и 9 Конституции РФ без пересмотра самой Конституции РФ и разработки и принятия проекта новой Конституции РФ изменены быть не могут.

### 2.5. 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 государственной власти, органы местного самоуправления, должностные лица, граждане и их объединения обязаны соблюдать Конституцию РФ и законы.

Таким образом, высшая юридическая сила Конституции РФ выражает ее место в иерархии правовых актов, действующих на территории РФ. Гарантом Конституции РФ является Президент РФ. На него в первую очередь возложена обязанность следить за точным исполнением Конституции РФ и немедленно принимать решение по всем случаям 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 Конституции РФ закрепляет, что Президент РФ является гарантом Конституции 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, Верховный Суд РФ и Высший Арбитражный Суд РФ. Но в силу своих конституционных полномочий и при чрезвычайных обстоятельствах, представляющих угрозу Конституции РФ (мятеж, военный переворот и др.), они обязаны действовать в соответствии с Конституцией РФ и в ее защиту. Это также касается Вооруженных Сил РФ и правоохранительных органов, находящихся в подчинении Правительства РФ.

Конституция РФ предусматривает назначение Государственной Думой Уполномоченного по правам человека; Федеральный конституционный закон от 26.02.1997 № 1‑ФКЗ «Об Уполномоченном по правам 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 Конституционный Суд РФ. Он рассматривает дела о соответствии Конституции РФ законов и иных нормативных актов как федеральных органов государственной власти, так и ее субъектов. Как уже упоминалось 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 конституционного закона от 21.07.1994 № 1‑ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации».

Конституция РФ предусматривает и активные формы ее охраны 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 обращаться с жалобами на нарушение прав и свобод в Конституционный Суд РФ.

Кроме этого, в силу естественного права и суверенитета народ имеет право на активные действия по защите Конституции РФ в чрезвычайных ситуациях, когда возникает непосредственная угроза Конституции 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

## Личность, право, правовое государство

### 3.1. Основы правового статуса личности

Основы правового статуса личности охватывают конституционно закрепленные права и свободы. Причины, по которым одни права закрепляются 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 человека 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 претворение в жизнь объявленных сущностных свойств государства как демократического и правового.

2. Изначальный или произвольный характер принадлежности человеку данного права и свободы.

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

3. Присущие основным правам и свободам особые юридические свойства, специфика их реализации. Эти свойства проявляются в следующем:

• конституционные права и свободы составляют ядро правового статуса личности, лежат в основе всех других прав, закрепляемых 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) связаны с обладанием лиц различными статусами – рабочих и служащих, собственников имущества, нанимателей жилой площади, покупателей и т. п.;

• характерной чертой основных прав, свобод и обязанностей является их всеобщность;

• основные права и свободы граждан Российской Федерации отличаются от других прав и обязанностей основанием возникновения. Единственным таким основанием является принадлежность к гражданству Российской Федерации;

• основные права и свободы гражданина Российской Федерации не приобретаются и не отчуждаются по волеизъявлению гражданина. Они принадлежат ему в силу гражданства, неотделимы от правового статуса;

• основные права и свободы отличаются механизмом их реализации. Основные права выступают в качестве предпосылки любого правоотношения в конкретной сфере, постоянного, неотъемлемого 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. Именно такая последовательность в классификации прав и свобод человека и гражданина присуща Всеобщей декларации прав человека, принятой Генеральной Ассамблеей ООН в 1948 г.

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

### 3.2. 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 свобод заключаются в следующем.

1. Они являются по своей сущности правами человека, т. е. каждого, и не увязаны напрямую с принадлежностью к гражданству государства, не вытекают из него.

2. Эти права человека неотчуждаемы и принадлежат каждому от рождения.

3. Они охватывают такие права и свободы лица, которые необходимы для охраны его жизни, свободы, достоинства как человеческой личности, и другие естественные права, связанные с его индивидуальной 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 права 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 неприкосновенность 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 территории Российской Федерации, имеет право свободно передвигаться, выбирать место пребывания и жительства. Конституция РФ признает также право каждого свободно выезжать за пределы Российской Федерации, а гражданина Российской Федерации – беспрепятственно возвращаться в Российскую Федерацию.

К личным правам человека и гражданина относится конституционно закрепленное право определять и указывать национальную принадлежность. 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 устанавливаться в качестве государственной или обязательной. Важной сферой личных прав человека и гражданина является свобода мысли и слова, право свободно искать, получать, производить и распространять информацию любым данным способом (ст. 29).

#### 3.2.1. Право на жизнь

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

Во Всеобщей декларации прав человека провозглашаются «ценность человеческой личности» (преамбула) и право каждого человека на жизнь (ст. 3). В Международном пакте о гражданских и политических 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 человека.

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

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

Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) охраняет жизнь человека, вводя ответственность за нарушение правил по охране труда, нарушение санитарно‑гигиенических и санитарно‑противоэпидемических правил и норм, нарушение правил хранения и перевозки огнестрельного оружия и боеприпасов и др.

Жизнь человека охраняется рядом запретов на применение огнестрельного оружия и спецсредств.

#### 3.2.2. Право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени

Частная жизнь представляет собой жизнедеятельность человека в особой сфере семейных, бытовых, личных, интимных отношений, не подлежащих контролю со стороны государства, общественных организаций, граждан; свободу, размышления, вступления в контакты с другими людьми или воздержания от таких контактов; свободу высказываний и правомерных поступков вне сферы служебных отношений; тайну жилища, дневников, других личных записей, переписки, других почтовых отправлений, телеграфных и иных сообщений, содержания телефонных и иных переговоров; тайну усыновления; гарантированную 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 представителям различных профессий – врачам, адвокатам, нотариусам, священникам, и они несут юридическую или иную ответственность за их разглашение. Но и не вся информация, сообщаемая человеком врачу, адвокату, нотариусу, является его тайной, однако эти лица обязаны 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 основных 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 несовершеннолетний и душевнобольной. Это право может быть на законных основаниях ограничено в отношении лиц, задержанных, арестованных и лишенных свободы, страдающих тяжкими инфекционными болезнями (при их обращении к врачу), и некоторых других категорий граждан.

Члены семьи не несут юридическую ответственность за разглашение личных и семейных тайн. Такая ответственность возложена на государственных служащих и представителей, указанных выше профессий, которым были доверены эти тайны. Эти лица не вправе разглашать личные и семейные тайны даже после смерти доверителя, за исключением случаев, указанных в законе (например, при необходимости реабилитировать умершего).

Право защиты чести может быть реализовано как отдельным человеком, так и группой людей, общественной организацией, юридическим лицом, честь которых пострадала в результате клеветы, оскорбления и других подобных действий.

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

Данное право обеспечивается ч. 2 ст. 23 Конституции РФ, предусматривающей недопустимость разглашения информации, которой обмениваются между собой люди, и предания ее цензуре. Под информацией надо понимать не только переписку, телефонные переговоры, почтовые и телеграфные сообщения, но и всякие иные сведения: сообщения, переданные по факсу, телексу, радио, через космическую связь, с использованием других технических каналов связи. Должностные и иные официальные лица (работники почты, телеграфа, оперативные работники, следователи, прокуроры, специалисты и понятые, 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, ведущих дознание, предварительное следствие, а также на лиц, которые осуществляют оперативно‑розыскную деятельность. Они могут производить 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.

#### 3.2.4. 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 общего пользования (коридор, ванная, туалет, балкон, веранда), подвал, чердак, кухня, пристройки, надворные постройки хозяйственного назначения, комнаты в гостинице, санатории, дома отдыха, отдельная палата в больнице, палатка, охотничий или садовый домик. К жилищу в правовом отношении приравниваются: транспортные средства, находящиеся в частной собственности или только во владении и пользовании граждан; личные гаражи независимо от места их расположения.

Широкое понятие жилища наилучшим образом обеспечивает права граждан, поскольку проникновение в жилище допускается законом лишь в виде исключения и при соблюдении специальных правил (гарантий).

Право неприкосновенности жилища не распространяется на служебные 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 только 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 произвольного 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 посягательство 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 проникновения, так как предполагает и покушение на него. Законное проникновение в жилище возможно в двух ситуациях: 1) при непредвиденных чрезвычайных обстоятельствах; 2) при защите правопорядка.

#### 3.2.5. Право каждого определять и указывать свою национальность

Часть 1 ст. 26 Конституции РФ регламентирует права человека, связанные с принадлежностью к определенной этнической группе – национальностью.

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

Указание собственной национальности – это не обязанность, а право человека. При этом определение национальной принадлежности 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.

#### 3.2.6. Свобода совести и вероисповедания

Свобода совести – это право человека мыслить и поступать в соответствии со своими убеждениями, его независимость в моральной самооценке и самоконтроле своих поступков и мыслей. Однако на протяжении длительного исторического периода многие серьезные мировоззренческие 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 более 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 вероисповедания, определяет, какие составляющие являются существенной частью реализации этих свобод (право исповедовать индивидуально или совместно с другими любую религию или не исповедовать никакой, свободно выбирать, иметь и распространять религиозные и иные убеждения и действовать в соответствии с ними). Механизм реализации указанных принципов свободы совести и вероисповедания установлен Федеральным законом от 26.09.1997 № 125‑ФЗ «О свободе совести и религиозных объединениях».

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

### 3.3. Политические права и свободы

В отличие от основных личных прав, которые по своей природе неотчуждаемы и принадлежат каждому от рождения как человеку, политические права и свободы связаны с обладанием гражданством государства.

Естественный характер прав гражданина вытекает из того, что носителем суверенитета и единственным источником власти в Российской Федерации является ее многонациональный народ. Эта важнейшая основа конституционного строя Российской Федерации получает реальную и практическую реализацию через политические права каждого гражданина. Граждане, ассоциированные как народ, осуществляют власть. Граждане – каждый как таковой – участвуют в осуществлении власти.

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

Важным правом, имеющим тесное отношение к участию граждан в управлении делами государства, представляется право на объединение, 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 инициативе граждан, объединившихся на основе общности интересов для реализации общих целей, указанных в уставе общественного объединения. Общественные объединения создаются и действуют на основе принципов добровольности, равноправия, самоуправления, законности и гласности.

Особое место в системе общественных объединений занимают политические партии. Цель их создания – политическая деятельность. В партиях не могут состоять иностранные граждане и лица без гражданства.

Выражением социальной и политической активности граждан, воздействия их на процессы управления государством является право собираться: мирно, без оружия, проводить собрания, митинги и демонстрации, 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 распространять 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. Цензура запрещена в любой форме. Эти положения Конституции РФ закреплены 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 государственной 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 предоставляет гражданам возможность занять должность судьи, присяжного заседателя и др. (ст. 119 Конституции РФ).

В части 4 ст. 123 Конституции РФ восстанавливается институт присяжных заседателей. Конституция РФ гарантирует каждому право обращения 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».

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

Право проводить собрания, митинги и демонстрации, шествия и пикетирование – важный элемент правового статуса гражданина Российской Федерации. Право на проведение публичных мероприятий – субъективное право граждан, имеющее целью оказать воздействие на органы государственной власти для решения вопросов жизнедеятельности общества (политических, правовых, социально‑экономических, социально‑культурных и др.). Оно является важным элементом народовластия, формой участия граждан в управлении делами государства как на общефедеральном уровне, так и на уровне субъектов Федерации и местного самоуправления.

Статья 31 Конституции РФ регламентирует проведение следующих видов публичных мероприятий:

**собрания** – совместного присутствия граждан в заранее определенном месте и в заранее определенное время для коллективного обсуждения и решения каких‑либо вопросов;

**митинга** – формы организованного выражения общественного мнения, массовой поддержки резолюций, требований и других обращений граждан, проводимой в заранее определенном месте и в заранее определенное время;

**демонстрации** – формы организованного выражения коллективного и индивидуального мнения по любому вопросу общественной и государственной жизни;

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

**пикетирования** – формы публичного выражения коллективного или индивидуального мнения, осуществляемой без шествия и звукоусиления путем размещения граждан у пикетируемого объекта и использования плакатов, транспарантов и иных средств наглядной агитации.

Право на проведение публичных мероприятий предоставляется только гражданам России. В Российской Федерации действует уведомительный порядок реализации права на проведение публичных мероприятий.

Инициаторами проведения публичных мероприятий могут быть лица, достигшие 18‑летнего возраста, уполномоченные общественных объединений, трудовых коллективов предприятий, учреждений и организаций, 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 проведения публичных мероприятий, несут ответственность в соответствии с законодательством.

### 3.4. Социально‑экономические права и свободы человека и гражданина

Особую группу основных прав и свобод человека и гражданина составляют социально‑экономические права. Они касаются таких важных сфер жизни человека, как собственность, трудовые отношения, отдых, здоровье, образование.

Государственные гарантии социально‑экономических прав и свобод 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 размер оплаты труда, государственные пенсии и пособия и иные гарантии социальной защиты, обеспечивает доступность и бесплатность дошкольного, основного общего и среднего профессионального образования;

• государство осуществляет контроль соблюдения законодательства по обеспечению социально‑экономических прав;

• к функциям государства относится создание всех необходимых правовых, политических, материальных предпосылок, обеспечивающих поддержку личной инициативы человека в экономической сфере;

• государственными гарантиями реализуется возможность эффективной защиты экономических прав человека в предусмотренных 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 здоровья, право на образование, свобода литературного, научного, технического и других видов творчества, преподавания, право пользования учреждениями культуры (ст. 34–44).

Конституция РФ закрепляет право каждого на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной, не запрещенной законом экономической деятельности (ст. 34).

Важнейшее место в системе экономических прав занимает право частной собственности. Его конституционное закрепление имело решающее значение при переходе страны на рельсы рыночной экономики.

Социальное развитие общества в значительной степени характеризуется статусом семьи, защищенности материнства и детства. В статье 38 Конституции РФ закреплена общая норма о том, что они находятся под защитой государства.

К числу социально‑экономических прав относится и право на социальное обеспечение по возрасту, в случае болезни, инвалидности, потери кормильца, для воспитания детей и в иных случаях, установленных законом.

Право на охрану здоровья и медицинскую помощь (ст. 41 Конституции РФ) предполагает возможность получения бесплатной медицинской помощи в государственных и муниципальных учреждениях здравоохранения за счет средств соответствующего бюджета, страховых взносов и других поступлений. В новых экономических условиях к делу охраны здоровья подключается дополнительно и частная система здравоохранения, росту и расширению которой содействует государство. Однако имеющееся в настоящее время отставание развития и финансирования всей социальной сферы резко отразилось и на реализации права граждан на охрану здоровья.

Каждый имеет право на благоприятную окружающую среду, достоверную информацию о ее состоянии и на возмещение ущерба, причиненного его здоровью или имуществу экологическим правонарушением.

К числу социально‑экономических прав относится право на образование. Реализация этого права дает возможность получить общеобразовательную и профессиональную подготовку, необходимую для осуществления трудовой деятельности. В этом заинтересованы не только сам человек, но и государство, общество в целом в связи с потребностями развивающегося производства, поэтому Конституция РФ закрепила обязательность основного общего образования.

В соответствии с Конституцией РФ каждому гарантируется свобода литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, преподавания, право на участие в культурной жизни и пользование достижениями культуры, на доступ к культурным ценностям. Свобода научного, технического и художественного творчества проявляется в снятии существовавших прежде идеологических ограничений, затрагивающих не только науку, но и искусство, художественные направления.

### 3.5. 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 статусов.

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

**Основные обязанности** – это конституционно закрепленные и охраняемые правовой ответственностью требования, предъявляющиеся каждому человеку и гражданину, связанные с необходимостью его участия в обеспечении интересов общества, государства, других граждан. Важнейшей обязанностью гражданина, так же как и любого лица, проживающего в Российской Федерации, является соблюдение ее Конституции и законов. Эта обязанность в отношении граждан Российской 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 выполнения государством своей социальной роли, иных видов государственной деятельности, охраны его суверенитета, обороноспособности.

Конституция РФ закрепляет обязанности каждого сохранять природу и окружающую среду, бережно относиться к природным богатствам. Обязанностью гражданина является соблюдение установленных 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 Федеральным законом от 28.03.1998 № 53‑ФЗ «О воинской обязанности и военной службе». Данный Закон определяет условия прохождения 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 закрепленные конституционно.

### 3.6. 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 Конституцией РФ и законами Российской Федерации.

*Право на свободный труд* при его оплате не ниже установленного федеральным законом минимального размера, свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию занимает ключевое положение в системе гражданских прав. Закрепляя право на труд (ст. 37), Конституция РФ одновременно признает 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 частности, 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 Федерации 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 экономической деятельности, гарантируется государством, если оно не направлено на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

*Право на охрану здоровья и медицинскую помощь* закрепляется в статье 41 Конституции РФ. Гарантией осуществления права граждан на медицинскую помощь является их бесплатное медицинское обслуживание 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 общедоступностью и бесплатностью дошкольного, основного общего и среднего профессионального образования в государственных или муниципальных образовательных учреждениях и на предприятиях. Государство обязано устанавливать федеральные государственные образовательные стандарты и поддерживать различные формы образования и самообразования.

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

Важное значение имеет конституционное закрепление такого права граждан, как *право на судебную защиту прав и свобод* . Установление судебного порядка защиты прав граждан от произвола властных структур и должностных лиц – важный показатель их реальности и гарантированности.

Конституция РФ закрепляет за гражданами России право обращаться лично, а также направлять индивидуальные и коллективные обращения в государственные органы и органы местного самоуправления.

Гарантируя свободу массовой информации, Конституция РФ запрещает цензуру. Она не только не допускает пропаганду, возбуждающую социальную, расовую или религиозную ненависть и вражду, а также запрещает пропаганду национального и языкового превосходства.

Гарантия неприкосновенности жилища содержится как в жилищном, так и в уголовном законодательстве.

Особую значимость в системе личных прав и свобод граждан имеют 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 получение квалифицированной юридической помощи и пользование помощью адвоката; право осужденного на пересмотр приговора вышестоящим судом, а также право просить о помиловании или смягчении наказания; право потерпевших от преступлений беспрепятственно обращаться к правосудию и требовать компенсацию причиненного ущерба.

Конституция РФ (ч. 3 ст. 46) предоставляет каждому право обращаться также в межгосударственные органы по защите прав и свобод человека, это комитеты ООН и Европейский Суд по правам человека.

### 3.7. Правовое государство: понятие и принципы

В основе современных концепций правового государства лежат идеи немецкого философа И. Канта (1724–1804), французского просветителя и правоведа Ш.Л. Монтескье (1689–1755) и других европейских мыслителей XVIII и XIX вв., таких как Г. Гроций, Б. Спиноза, Дж. Локк, Д. Дидро, Ж.‑Ж. Руссо. Эти ученые полагали, что на смену полицейскому, бюрократическому государству эпохи абсолютизма (которое Кант называл государством произвола) должно прийти *правовое государство* , в основе которого лежит идея автономной личности, обладающей неотъемлемыми, неотчуждаемыми правами. Взаимоотношения личности и государственной власти в условиях правового 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 тезисы: источником нравственных и правовых законов выступает практический разум или свободная воля людей; человек становится моральной личностью, если возвысился до понимания своей ответственности перед человечеством в целом; в своем поведении личность должна руководствоваться требованиями категорического императива, который сводится к следующему: «Поступай так, чтобы ты всегда относился 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 всеобщим законом»; правом, основанным на нравственном законе, должны быть определены границы поведения людей с целью, чтобы свободное волеизъявление одного лица не противоречило свободе других. Право призвано обеспечить внешне благопристойные, цивилизованные отношения между людьми; государство – это соединение множества людей, подчиненных правовым законам, или «государство в идее, такое, каким оно должно быть» обязано сообразовываться «с чистыми принципами права»; государство призвано гарантировать правопорядок и строиться на началах суверенитета.

Государственно‑правовые воззрения Монтескье заключаются в следующих идеях: формы правления, формы государственного устройства определяют собой дух законов и содержание законодательства; основываются на том, что принцип демократии – это добродетель, любовь к общему благу; исходят из того, к «правильной» форме государства относится демократия, при которой верховная власть принадлежит всей массе народа и основные законы здесь определяют порядок подачи голосов, посредством которых выражается воля народа, состав и способ деятельности народного собрания; проповедует любовь к отечеству, уважение к закону, поддержку существующих порядков, равенство и умеренность состояний, охрану семейного достояния.

Для того чтобы понять глубинную суть правового государства, недостаточно ограничиться набором хотя и важных, но все же внешних характеристик (связанность государства правом, разделение властей, наличие конституции), определенной системой принципов, институтов и норм. Суть правового государства не в законопослушании, равно как и не в обилии законодательных актов – и то и другое есть признаки не правового, а полицейского государства. Суть государства правового – именно в характере законов, их соответствии правовой природе вещей, направленности на обеспечение суверенитета личности. Г.В. Гегель подчеркивал: «Хорошие законы ведут к процветанию государства, а свободная собственность есть основное условие блеска его»[[1]](#footnote-1).

В наиболее развитом буржуазно‑демократическом виде концепция правового государства является социальной ценностью всего человечества, удачным сочетанием общечеловеческих и классовых интересов. В основе правового государства, во‑первых, должна лежать правовая экономика, а не командно‑казарменная, обреченная на деградацию из‑за отсутствия внутренних стимулов к труду. А во‑вторых, основой правового строя должно служить развитое гражданское общество. Гражданское общество – система экономических, духовных, культурных, нравственных, религиозных и других отношений индивидов, свободно и добровольно объединившихся в ассоциации, союзы, корпорации для удовлетворения своих духовных и материальных потребностей и интересов. Оно строится на принципе самоуправляемости, защищено традициями, обычаями, моральными нормами и правом вмешательства государства. Государство – лишь форма гражданского общества. В антиправовом (тоталитарном, моновластном) государстве личность, общество и народ противопоставлены государству как политическому аппарату власти, отчуждены от него. Там нет граждан, есть подданные. Гражданское общество предполагает наличие многочисленных независимых союзов, институтов и организаций, которые служат барьером против монополизма и посягательств государственных органов. Понятие гражданского общества подразумевает не только «гражданственность», известную степень политической свободы, но и «буржуазность», т. е. экономическую независимость человека, возможность получить доход не из рук государства.

Развертывание всего комплекса институтов государства в демократическом обществе устраняет доминирование политической власти, устраняет или резко ограничивает проявления ее отрицательных сторон. Среди обширного комплекса институтов, характерных для развитого государства в условиях демократии, можно выделить следующие: мандат народа на осуществление власти прежде всего путем формирования представительных органов, выполняющих законодательные и контрольные функции; наличие муниципального самоуправления; 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 способностям – каждому по труду». Это социально‑правовой масштаб меры регулирования труда и потребления. Чтобы восстановить правовые 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) обеспечить эквивалентный характер обмена; 5) утвердить равноправие и добросовестность в выборе партнера; 6) не ограничивать инициативу и предприимчивость. Правовая экономика и гражданское общество – переход от распределительного общества к рыночному – это глубинные, сущностные предпосылки формирования правового государства.

Правовое государство – это государство, обслуживающее потребности 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 предложения, ответственно за правопорядок, который гарантирует человеку свободу и безопасность, ибо духовным фундаментом его является признание прав человека.

Правовое государство – это демократическое государство, где обеспечивается господство права, верховенство закона, равенство всех перед законом и независимым судом, где признаются и гарантируются права и свободы человека и где в основу организации государственной власти положен принцип разделения законодательной, исполнительной и судебной властей.

Современное правовое государство – это демократическое государство, в котором обеспечиваются права и свободы, участие народа в осуществлении власти (непосредственно или через представителей), что предполагает высокий уровень правовой и политической культуры, развитое гражданское общество. В правовом государстве обеспечивается возможность в рамках закона отстаивать и пропагандировать свои взгляды и убеждения, что находит свое выражение, в частности, в формировании и функционировании политических партий, общественных объединений, в политическом плюрализме, в свободе прессы 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, исполнительную и судебную;

• взаимная ответственность личности и государства;

• реальность прав и свобод гражданина, их правовая и социальная защищенность;

• политический и идеологический плюрализм, заключающийся в свободном функционировании различных партий, организаций, объединений, действующих в рамках конституции, наличии различных идеологических концепций, течений, взглядов;

• стабильность законности и правопорядка в обществе.

К числу дополнительных факторов и условий становления правового 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 государством;

• торжество политико‑правового плюрализма;

• выработку нового правового мышления и правовых традиций, в том числе:

– преодоление узконормативного восприятия правовой действительности, трактовку права как продукта властно‑принудительного нормотворчества,

– отказ от догматического комментирования и апологии сложившегося законодательства,

– преодоление декоративности и декларированности юридических норм,

– выход юридической науки из самоизоляции и использование общечеловеческого опыта.

Суверенная правовая власть должна быть противопоставлена любым проявлениям огосударствления.

Отторжение правовой государственности возможно по двум каналам: государственно‑властному и законодательному. К политическим рычагам могут рваться различные перерожденческие антиправовые структуры, своего рода политические аномалии (авторитарная тирания, бюрократическая олигархия – реакционно‑реставраторские силы, а также воинствующая охлократия, антигуманная технократия – 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 человека. Понятие «правовое государство» – это фундаментальная общечеловеческая ценность, такая же, как демократия, гуманизм, права человека, политические и экономические свободы, либерализм и др.

Суть идеи правового государства – в господстве права в общественной и политической жизни, наличии суверенной правовой власти. С помощью разделения властей государство организуется и функционирует 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 государства как такового? Государство как таковое характеризуется своим всевластием, не связанностью правом, свободой государства от общества, незащищенностью гражданина от произвола и насилия со стороны 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 перед гражданами, обеспечивает социальную и правовую защищенность граждан.

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

### 3.8. Соотношение и взаимосвязь государства и права

Основная социальная функция права и государства представляет собой 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 этого суверенитетом, осуществляющая управление обществом на основе права, с помощью специального аппарата и монополии на применение насилия для достижения поставленных задач.

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

**Право** представляет собой систему общеобязательных правил поведения, устанавливаемых и обеспечиваемых государством, направленных на урегулирование отношений, возникающих в обществе.

Государство и право развиваются в единстве, но между ними существуют 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 интересы.

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, реализует 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 демократических 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 Конституции РФ?

7. Какие обязанности граждан закреплены в Конституции РФ?

8. Что такое правовое государство?

## Глава 4

## Юридическая ответственность

### 4.1. Понятие, признаки и виды правонарушений

В общем виде **правонарушение** – это антиобщественное деяние (действие или бездействие), причиняет вред обществу и которое наказывается в соответствии с законом.

Противоправное поведение (правонарушение) нарушает предписания 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, экономические и социальные права, общественный порядок и иные социальные блага. Есть правонарушения, которые не являются столь общественно опасными, но в совокупности могут наносить существенный вред.

В нашей стране в современных условиях наблюдается всплеск правонарушений, особенно преступлений в различных сферах общественной жизни, что создает угрозу государству и обществу, жизни, 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 общественного воздействия или государственного принуждения. Правонарушитель, совершая правонарушения, посягает на общественные отношения, охраняемые правом, наносит вред обществу (выше об этом говорилось), 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, общества и государства. Общественная опасность определяется двумя показателями:

• характером общественной опасности (качественный признак);

• степенью общественной опасности (количественный признак).

По степени общественной опасности правонарушения можно подразделить 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** – запрещенное уголовным законом общественно опасное деяние, посягающее на отношения, особо охраняемые государством: общественный строй, личность, собственность, общественный порядок и др.

Преступлениями являются те деяния, которые прямо предусмотрены 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 поступками.

Правонарушение характеризуется проявлением воли человека, могущего действовать разумно, поэтому не считаются преступлениями правонарушения, совершенные малолетними и психически больными людьми.

Противоправные деяния, прямо не предусмотренные УК РФ, относятся к другому виду правонарушений – противоправным проступкам.

**Проступки** (**противоправные проступки** ) – это правонарушения, характеризующиеся меньшей степенью общественной опасности.

В зависимости от характера наносимого вреда, объекта правонарушений и особенностей соответствующих им санкций противоправные проступки подразделяются на административные, дисциплинарные 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 трудовой, служебной или учебной дисциплины.

**Гражданские проступки** (**деликты** ) – правонарушения, совершаемые в сфере имущественных и таких неимущественных отношений, которые представляют для человека духовную ценность, т. е. неисполнение или ненадлежащее исполнение взятых обязательств, причинение тем или иным субъектом того или иного имущественного вреда.

**Противоправность** – нормативный признак правонарушения, который 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, являются:

• необходимая оборона – соразмерная защита от противоправных посягательств путем причинения вреда посягающему;

• крайняя необходимость – действие по устранению опасности путем причинения вреда третьим лицам;

• задержание лица, совершившего правонарушение путем причинения соразмерного вреда в случае сопротивления.

**Виновность** – это субъективный признак правонарушения, который выражает внутреннее отношение лица к общественно опасному деянию и его последствиям в форме умысла либо неосторожности. Согласно этому признаку, правонарушением признается противоправное деяние, совершенное виновно, т. е. осознанно (деяния, совершенные недееспособными и невменяемыми лицами, не являются преступлениями, эти лица не способны действовать виновно). Если лицо не предвидело наступления общественно опасных последствий (не должно было или не могло), имеет место казус, или случай без вины.

**Наказуемость** – это признак правонарушения, который выражает его отрицательную государственную оценку как деяния опасного, противоправного, виновного.

**Правонарушение** – это деяние, за которое предусмотрена юридическая ответственность в виде уголовного наказания, взыскания дисциплинарного, административного или имущественного характера.

### 4.2. Виды юридической ответственности

Юридическая ответственность выступает разновидностью государственного принуждения.

В науке классификация видов юридической ответственности производится по различным основаниям: по органам, реализующим ответственность, по характеру санкций, по функциям и т. д. Наиболее распространено деление видов ответственности по отраслевому признаку. По этому основанию различают: уголовную, административную, гражданско‑правовую, дисциплинарную, материальную ответственность.

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

Рассмотрим более подробно каждый из видов существующей юридической ответственности.

*Уголовная ответственность* – это карательный вид ответственности. Она наступает за совершение преступлений и устанавливается только законом. Уголовной ответственности подлежит тот, кто совершил конкретное преступление или был его соучастником. Единственным 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 преступлений зафиксирован в УК РФ. Порядок привлечения к уголовной ответственности регламентируется Уголовно‑процессуальным кодексом (УПК РФ).

Меры уголовного наказания – наиболее жесткие формы государственного 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 административных проступков, предусмотренных КоАП РФ, а также другим законодательством.

Кроме того, эта ответственность может определяться указами Президента 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 несовершеннолетних, суды и т. п.).

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

*Гражданско‑правовая ответственность* предусмотрена за гражданские правонарушения и состоит в применении мер имущественного характера. Ее сущность заключается в принуждении лица нести отрицательные имущественные последствия.

Полное возмещение вреда – основной принцип гражданско‑правовой ответственности (ст. 1064 ГК РФ). Возмещение убытков иногда дополняется штрафными санкциями, например выплатой неустойки. *Дисциплинарная ответственность* наступает за совершение дисциплинарных проступков, т. е. за нарушение трудовой, служебной, воинской дисциплины, которые могут выражаться в несоблюдении требований, предъявляемых к работникам.

Для применения этого вида ответственности необходимо затребовать объяснение от нарушителя трудовой дисциплины. Возлагается ответственность администрацией предприятия, учреждения или лицом, осуществляющим распорядительно‑дисциплинарную власть над конкретным работником.

Меры дисциплинарной ответственности – выговор, строгий выговор, 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 заработной плате (1/3, 2/3месячного заработка).

В зависимости от органов, возлагающих юридическую ответственность, различают ответственность, которая возлагается органами государственной власти, местного самоуправления, судами и т. п.

В общей теории права принято выделять два типа социальной ответственности: 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, имеют ретроспективный характер, так как ответственность наступает за содеянное, а не за намерение совершить противоправный поступок.

### 4.3. 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 субъектами права законов и подзаконных актов.

Законность выражает общий принцип отношения общества к праву в целом.

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

Под принципами законности понимают такие положения правовой жизни общества, которые выражают содержание законности. К принципам законности относятся: единство законности, верховенство, связь законности с культурой, целесообразностью, всеобщность законности, гарантированность прав свобод личности.

Рассмотрим несколько подробнее основные принципы законности.

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, национальности и других признаков. Последовательное проведение в жизнь этого принципа обеспечивает и гарантирует права и свободы личности, а также равную ответственность всех перед законом.

3. Связь законности с общей культурой населения – от культурного уровня общества зависит состояние законности. Законность должна опираться на правовые (культурные) законы и правовую культуру. Цивилизованные законы создают нормативную базу законности, а правовая культура выступает в качестве условия создания правовых законов и качественной их реализации.

4. Связь законности с целесообразностью – недопустимость отступлений от предписаний закона по соображениям мнимой целесообразности.

5. Гарантированность прав и свобод личности выражается в конституционной обязанности государства защитить права и свободы человека и гражданина.

6. Верховенство Конституции и закона означает, что законы обладают высшей юридической силой и выступают основным регулятором общественных отношений. Все другие нормативно‑правовые акты являются подзаконными и принимаются на основе и во исполнение законов.

7. 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 создают прочную основу точной и неуклонной реализации законов всеми субъектами права.

В систему гарантий законности входят социально‑экономические, политические, идеологические, юридические и общественные гарантии.

### 4.4. Понятие правопорядка. Соотношение законности, правопорядка и демократии

**Правопорядок** – это основанная на праве и законности организация общественной жизни, отражающая качественное состояние общественных отношений на определенном этапе развития общества.

По сути, правопорядок представляет собой реализованную законность, 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 отношения, облегчает жизнь.

Различают понятия «правопорядок» и «общественный порядок».

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

Соотношение законности, правопорядка и демократии заключается в следующем:

• подлинная демократия невозможна без законности и правопорядка, иначе она превращается в хаос и злоупотребления;

• законность и правопорядок не будут приносить людям пользу без демократических механизмов, институтов и норм, с помощью которых можно регулировать нормативную базу законности и правопорядка.

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

Важнейшим условием укрепления законности и правопорядка служит всестороннее развитие демократических начал во всех сферах общественной 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

### 5.1. Конституционное право как отрасль российского права

Конституционное право России может рассматриваться в трех смысловых значениях: как отрасль российского права, как юридическая отраслевая наука и как учебная дисциплина.

*Конституционное право России как отрасль* права представляет собой совокупность норм, регулирующих основы общественного 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 регулирования. Специфика предмета отрасли в том, что в отличие от других отраслей права, регулирующих какой‑то один вид общественных отношений, конституционное право Российской Федерации регулирует самую важную их часть. Так, конституционное право Российской Федерации устанавливает основы имущественных и связанных с ними личных неимущественных отношений, отношений, возникающих в процессе трудовой деятельности, семейных отношений, отношений, складывающихся при привлечении лица к уголовной ответственности, и т. д.

Основным методом правового регулирования является императивный метод правового регулирования (диспозитивный тоже используется, скажем, при определении конституционного статуса личности). Конституционное право России считается важнейшей отраслью российского права, поскольку нормы всех иных отраслей права формулируются с учетом положений Конституции РФ, не могут противоречить ее нормам.

*Наука конституционного права России* являет собой систему знаний об отрасли права (в том числе изучает пути собственного развития).

Источники конституционного права – это формы выражения и закрепления норм конституционного права.

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

Нормативно‑правовые договоры представлены ратифицированными международными договорами Российской Федерации и внутригосударственными договорами (например, договорами о разграничении предметов ведения и полномочий между органами государственной 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 государственной власти субъектов Федерации;

• акты органов местного самоуправления;

• локальные акты (регламенты Государственной Думы и Совета Федерации, Правительства РФ, Конституционного Суда РФ и др.).

### 5.2. Теория Конституции

*Конституция* – это Основной закон государства, обладающий высшей юридической силой, регулирующий основы общественного строя, основы правового положения личности, устанавливающий форму государства, 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 принятия – на дарованные и народные (последние в свою очередь делятся на принятые на референдуме, принятые парламентом и принятые учредительным собранием); в зависимости от легкости их изменения – на жесткие и гибкие; по форме выражения – неписаные и писаные (которые в свою очередь подразделяются на кодифицированные и некодифицированные) и др.

Конституция РФ является базой текущего законодательства и обладает 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 могут противоречить ей);

• прямым действием (нормы Конституции Российской Федерации могут применяться напрямую, даже если отсутствует конкретизирующий их закон);

• особым (сложным) порядком ее принятия и изменения;

• стабильностью;

• особой правовой охраной;

• лаконичностью (Конституция РФ регулирует только важнейшие отношения).

В России действует пятая по счету Конституция. Предыдущие Конституции РСФСР принимались в 1918, 1925, 1937 и 1978 гг. Действующая 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 положения).

### 5.3. Основы конституционного строя Российской Федерации

Основы конституционного строя – это совокупность важнейших политических, экономических и иных общественных отношений, закрепленных Конституцией РФ. Основы конституционного строя Российской Федерации перечислены в главе 1 Конституции РФ, имеющей одноименное название. Выделяются следующие основы конституционного 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 правления (ст. 1);

• Российская Федерация – социальное государство (ст. 7);

• Российская Федерация – светское государство (ст. 14);

• человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина – обязанность государства (ст. 2);

• народовластие (ст. 3);

• распространение суверенитета Российской Федерации на всю ее территорию (ст. 4);

• основы конституционного строя, касающиеся вопросов гражданства (ст. 6);

• закрепление экономических принципов: единство экономического пространства, свобода экономической деятельности, признание всех форм собственности, возможность нахождения земли 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 Конституции РФ, устанавливающие главную юридическую обязанность граждан, закрепляющие порядок опубликования нормативно‑правовых актов и их соотношение с нормами международного права (ст. 15).

### 5.4. Конституционный статус личности в Российской Федерации

**Конституционный статус личности** – это совокупность прав, свобод и обязанностей личности, закрепленных в Конституции РФ. **Конституционное право** (как субъективное право) – это вид и мера возможного поведения, предусмотренные Конституцией РФ. **Конституционная 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: гражданин 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 взаимных прав и обязанностей (ст. 3 Федерального закона от 31.05.2002 № 62‑ФЗ «О гражданстве Российской Федерации»).

**Иностранный гражданин** – лицо, не являющееся гражданином Российской Федерации и имеющее гражданство (подданство) иностранного государства. **Лицо без гражданства** – физическое лицо, не являющееся гражданином Российской Федерации и не имеющее доказательств наличия гражданства (подданства) иностранного государства (ст. 3 Закона «О гражданстве Российской Федерации»). Правовой статус иностранных граждан и лиц без гражданства регулируется в Российской Федерации Федеральным законом от 25.07.2002 № 115‑ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации».

Согласно ст. 62 Конституции РФ, иностранные граждане и лица без гражданства пользуются в Российской Федерации правами и несут 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 разделить 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 семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени (ч. 1 ст. 23);

• право на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений (ч. 2 ст. 23);

• право на ознакомление с материалами и документами, непосредственно затрагивающими права и свободы человека (ч. 2 ст. 24);

• право на неприкосновенность жилища (ст. 25);

• право определять и указывать свою национальную принадлежность (ч. 1 ст. 26);

• право на пользование родным языком, на свободный выбор языка общения, воспитания, обучения и творчества (ч. 2 ст. 26);

• свобода передвижения, выбора места пребывания и жительства (ч. 1 ст. 27);

• право на свободный выезд за пределы Российской Федерации и на беспрепятственное возвращение в Российскую Федерацию (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 подсудности которых оно отнесено законом (ч. 1 ст. 47);

• право на рассмотрение дела судом с участием присяжных заседателей в случаях, предусмотренных законом (ч. 2 ст. 47);

• право на получение квалифицированной юридической помощи (ст. 48);

• право на презумпцию невиновности (ст. 49);

• право не привлекаться повторно к этому же виду ответственности за одно и то же правонарушение (ч. 1 ст. 50);

• право на пересмотр приговора вышестоящим судом, право просить о помиловании или смягчении наказания (ч. 3 ст. 50);

• право не свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников (ст. 51);

• право потерпевшего на доступ к правосудию и компенсацию причиненного ущерба (ст. 52);

• право на возмещение государством вреда, причиненного незаконными действиями (или бездействием) органов государственной 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 собрания, 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 органы 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 учреждениями 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 окружающей 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, заботиться 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 культурного 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 человека и гражданина могут быть ограничены федеральным законом только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства. В то же время некоторые права и свободы не подлежат ограничению ни при каких обстоятельствах (ч. 3 ст. 56).

Наиболее значительные ограничения прав и свобод связаны с введением режимов военного и чрезвычайного положения.

### 5.5. Особенности федеративного устройства россии

Россия по форме государственного устройства является федеративным государством (ч. 1 ст. 1 Конституции РФ). Российская Федерация имеет следующие *особенности* :

1) самое большое число субъектов в мире (83 на момент подготовки 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 значения). На момент издания учебника в России существуют: 21 республика, 46 областей, 9 краев, 2 города федерального значения, 1 автономная республика и 4 автономных округа;

3) федерация в России образована по смешанному (национально‑территориальному принципу): три вида субъектов образованы по национальному принципу (республики, автономная область и автономные округа) и три – по территориальному принципу (города федерального 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 автономные округа). Тенденцией развития федеративных отношений является сокращение числа подобных субъектов за счет слияния, объединения субъектов Федерации. Первый пример – Пермский край, возникший в результате слияния Пермской области и Коми‑Пермяцкого автономного округа; за ним последовало объединение Таймырского (Долгано‑Ненецкого) автономного округа, Эвенкийского автономного округа и Красноярского края (остался Красноярский край), Камчатской области и Корякского автономного округа (возник Камчатский край), Читинской области и Агинского Бурятского автономного округа (возник Забайкальский край), Усть‑Ордынского Бурятского автономного округа и Иркутской области (осталась Иркутская область);

6) 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 субъектов Российской Федерации (республика именуется государством (ч. 2 ст. 5); акт высшей юридической силы в системе законодательства субъекта Российской Федерации в республике называется Конституцией 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 республики может приниматься и на референдуме субъекта Российской Федерации (Конституция РФ не регулирует порядок принятия Конституции субъекта Российской Федерации); республики в отличие от других субъектов Российской Федерации могут устанавливать свой государственный язык, употребляемый наряду с русским языком (ст. 68);

7) разграничение предметов ведения и полномочий между органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной 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 целостность, 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 образования в ее составе нового субъекта определяет Федеральный конституционный закон от 17.12.2001 № 6‑ФКЗ «О порядке принятия в Российскую Федерацию и образования в ее составе нового субъекта Российской Федерации». Новый субъект Российской Федерации может появиться только в результате присоединения к России иностранного государства или его части, а также в результате объединения уже существующих субъектов Российской Федерации, граничащих между собой. В первом случае должен быть заключен международный договор с иностранным государством, входящим в состав Российской Федерации, во втором должны быть проведены референдумы в каждом из объединяющихся субъектов Российской Федерации. Принятие в состав Российской Федерации и образование нового субъекта оформляется федеральным конституционным законом.

Разграничение предметов ведения и полномочий между органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти субъектов Российской Федерации производится в Конституции 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 определяются по так называемому принципу остаточной компетенции: те вопросы, что не вошли в перечни, приведенные в ст. 71, 72 Конституции РФ, следует считать относящимися к ведению субъектов Российской Федерации. Если нормативно‑правовой акт субъекта Российской Федерации принят по вопросам ведения Российской Федерации или вопросам совместного ведения, он не может противоречить федеральным 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 государственной власти (ч. 6 ст. 76 Конституции РФ).

Государственную власть в субъектах Российской Федерации осуществляют образуемые ими органы государственной власти (ст. 11 Конституции РФ). Согласно ст. 77 Конституции РФ, система органов государственной власти устанавливается субъектами РФ самостоятельно 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 Федерации и ее субъектов федеральные органы исполнительной власти и органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации образуют единую систему исполнительной власти в Российской Федерации (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 законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации».

Систему органов государственной власти субъекта Российской Федерации составляют: законодательный (представительный) орган государственной власти; высший исполнительный орган государственной власти; иные органы государственной власти, образуемые в соответствии с конституцией (уставом) субъекта Российской Федерации (ст. 2 Закона «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации»). В частности, к судам субъектов 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 судебной системе Российской Федерации»).

### 5.6. 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 доверенным лицом кандидата, право быть наблюдателем на выборах, право на предвыборную агитацию и др.).

Важнейшим нормативно‑правовым актом, регламентирующим организацию 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 Российской Федерации» (далее – Закон № 67‑ФЗ).

**Выборы** – это форма прямого волеизъявления граждан, осуществляемого в соответствии с Конституцией РФ, федеральными законами, конституциями (уставами), законами субъектов Российской Федерации, уставами муниципальных образований в целях формирования 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 следующие виды выборов: выборы Президента РФ, выборы депутатов Государственной Думы Федерального Собрания РФ, выборы депутатов законодательных (представительных) органов государственной власти субъектов Российской Федерации, выборы органов местного самоуправления.

Принципы избирательного права Российской Федерации: всеобщее, равное, прямое избирательное право, тайное голосование, свободное и добровольное участие в выборах, проведение выборов избирательными комиссиями (ст. 3 Закона № 67‑ФЗ).

Ограничения для избирательного права установлены ст. 4 указанного Закона: не имеют права избирать, быть избранными, участвовать в референдуме граждане, признанные судом недееспособными или содержащиеся в местах лишения свободы по приговору суда. Не имеют права быть избранными граждане Российской Федерации, имеющие гражданство иностранного государства либо вид на жительство или иной документ, подтверждающий право на постоянное проживание 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 выборах неснятую и непогашенную судимость за указанные преступления;

2) осужденные за совершение преступлений экстремистской направленности, предусмотренных УК РФ, и имеющие на день голосования на выборах неснятую и непогашенную судимость за указанные преступления;

3) подвергнутые административному наказанию за совершение административных правонарушений, предусмотренных ст. 20.3 и 20.29 КоАП РФ, если голосование на выборах состоится до окончания срока, в течение которого лицо считается подвергнутым административному наказанию.

Выборы в Российской Федерации организуются и проводятся избирательными комиссиями. Система избирательных комиссий включает: Центральную избирательную комиссию, избирательные комиссии субъектов Российской Федерации, избирательные комиссии муниципальных образований, окружные избирательные комиссии, территориальные (районные, городские и др.) комиссии, участковые комиссии (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 избирательных систем: мажоритарной или пропорциональной. Пропорциональная система используется при выборах депутатов Государственной Думы.

### 5.7. Система органов государственной власти в Российской Федерации

Система органов государственной власти в Российской Федерации выстроена на основе принципа разделения властей (ст. 10 Конституции РФ). В соответствии со ст. 11 Конституции РФ государственную власть в Российской Федерации осуществляют Президент РФ, Федеральное Собрание (Совет Федерации и Государственная Дума), Правительство РФ, суды Российской Федерации.

#### Президент Российской Федерации

*Президент РФ* – глава государства (т. е. лицо, представляющее страну внутри ее и в международных отношениях) (ст. 80 Конституции РФ). Правовой статус Президента РФ регламентируется гл. 4 Конституции РФ.

Формально Президент РФ не относится ни к законодательной, ни к исполнительной, ни к судебной ветви власти, но анализ его полномочий, закрепленных Конституцией РФ, позволяет утверждать, что теснее всего Президент РФ связан с исполнительной властью и оказывает определяющее влияние на деятельность органов исполнительной власти в Российской Федерации. Можно также говорить о существовании самостоятельной ветви власти – президентской.

Президент РФ определяет основные направления внутренней и внешней политики государства (ч. 3 ст. 80 Конституции РФ), является гарантом Конституции РФ, прав и свобод человека и гражданина, принимает меры по охране суверенитета Российской Федерации, ее независимости и государственной целостности, обеспечивает согласованное функционирование и взаимодействие органов государственной 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). Президентом 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 может занимать должность Президента РФ более двух сроков подряд (ч. 3 ст. 81 Конституции РФ). Порядок выборов Президента РФ определяется Федеральным законом от 10.01.2003 № 19‑ФЗ «О выборах Президента Российской Федерации».

Полномочия Президента РФ перечислены в ст. 83–89 Конституции РФ. Президент РФ участвует в формировании других органов государственной власти и назначении должностных лиц (ст. 83); является субъектом законодательной инициативы, подписывает и обнародует федеральные законы (ст. 84); использует согласительные процедуры для разрешения разногласий между органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти субъектов Российской Федерации, а также между органами государственной власти субъектов Российской Федерации (ст. 85); руководит внешней политикой государства (ст. 86); является Верховным Главнокомандующим Вооруженными Силами РФ (ст. 87); вводит на территории Российской Федерации или в отдельных ее местностях чрезвычайное или военное положение (ст. 87–88); решает вопросы гражданства и предоставления политического убежища, награждает государственными наградами, 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 Конституции РФ).

Президент РФ обладает неприкосновенностью (ст. 91 Конституции РФ).

Основания досрочного прекращения полномочий Президента РФ: отставка, стойкая неспособность по состоянию здоровья осуществлять 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 Конституции РФ).

В функции Федерального Собрания входит: принятие законов, контроль за деятельностью Правительства РФ, участие в формировании других органов государственной власти и назначении должностных 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 регламентирует 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 Федерации». Государственная Дума состоит из 450 депутатов (ч. 3 ст. 95 Конституции РФ); все они избираются по единому избирательному округу по пропорциональной системе сроком на пять лет. Требования к кандидату в депутаты содержатся в ч. 3 ст. 32 и ст. 97 Конституции РФ. Депутаты 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 статусе 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 Правительства РФ;

• решение вопроса о доверии Правительству РФ;

• заслушивание ежегодных отчетов Правительства РФ о результатах его деятельности, в том числе по вопросам, поставленным Государственной Думой;

• назначение на должность и освобождение от должности Председателя Центрального банка РФ;

• назначение на должность и освобождение от должности председателя Счетной палаты и половины состава ее аудиторов;

• назначение на должность и освобождение от должности Уполномоченного 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, названных в ст. 109 Конституции РФ: 1) после трехкратного отклонения представленных Президентом РФ кандидатур Председателя Правительства 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 субъекта Российской Федерации: по одному от представительного и исполнительного органов государственной власти (ч. 2 ст. 95 Конституции РФ). Формируется Совет Федерации согласно Федеральному закону от 05.08.2000 № 113‑ФЗ «О порядке формирования Совета Федерации Федерального Собрания Российской Федерации». Член Совета Федерации – представитель от законодательного (представительного) органа государственной власти субъекта Российской Федерации избирается законодательным (представительным) органом государственной власти этого субъекта на срок полномочий этого органа (ст. 3 данного Закона), а член Совета Федерации – представитель от исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации назначается высшим должностным лицом этого субъекта (руководителем высшего исполнительного органа государственной власти 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 профессиональной 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 положения;

• 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 Генерального прокурора РФ;

• назначение на должность и освобождение от должности заместителя председателя Счетной палаты и половины состава ее аудиторов.

Совет Федерации не может быть распущен.

Внутренняя организация палат Федерального Собрания регулируется 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 коллегиальным органом государственной власти, возглавляющим единую систему исполнительной власти в Российской Федерации (ст. 1 Федерального конституционного закона от 17.12.1997 № 2‑ФКЗ «О Правительстве 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 председателя и федеральных министров (ч. 2 ст. 110 Конституции РФ, ст. 6 Федерального конституционного закона «О Правительстве Российской Федерации»).

Председатель Правительства РФ назначается Президентом РФ с согласия Государственной Думы (ст. 111 Конституции РФ). Заместители Председателя Правительства РФ и федеральные министры назначаются Президентом РФ по представлению Председателя Правительства РФ (ст. 112 Конституции РФ, ст. 9 Федерального конституционного закона «О Правительстве Российской Федерации»).

Председатель Правительства РФ в соответствии с Конституцией 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 Конституции РФ и в ст. 12–22 Федерального конституционного закона «О Правительстве Российской Федерации».

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

На основании и во исполнение Конституции РФ, федеральных законов, нормативных указов Президента РФ Правительство РФ издает 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 Конституции РФ. К конституционным принципам организации и деятельности 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 Конституции РФ и Федеральным конституционным законом от 31.12.1996 № 1‑ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации». В Российской Федерации действуют федеральные суды, конституционные (уставные) суды и мировые судьи субъектов Российской Федерации, составляющие судебную систему Российской Федерации (ч. 2 ст. 4 Закона «О судебной системе Российской Федерации»).

К федеральным судам относятся: Конституционный Суд РФ; Верховный Суд РФ, верховные суды республик, краевые и областные суды, суды городов федерального значения, суды автономной области и автономных округов, районные суды, военные и специализированные суды, составляющие систему федеральных судов общей юрисдикции; Высший Арбитражный Суд РФ, федеральные арбитражные суды округов (арбитражные кассационные суды), арбитражные апелляционные суды, арбитражные суды субъектов Российской Федерации, составляющие систему федеральных арбитражных судов (ч. 3 ст. 4 Закона «О судебной системе Российской Федерации»).

К судам субъектов Российской Федерации относятся: конституционные (уставные) суды, мировые судьи, являющиеся судьями общей юрисдикции (ч. 4 ст. 4 Закона «О судебной системе Российской Федерации»).

Порядок назначения судей регламентируется ст. 128 Конституции 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 Федерации».

Правовое положение судей в РФ определяется Законом РФ «О статусе 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 Федерации». Важнейшим полномочием Конституционного Суда РФ является разрешение дел о соответствии Конституции РФ:

• федеральных законов, нормативных актов Президента РФ, Совета Федерации, Государственной Думы, Правительства РФ;

• конституций республик, уставов, а также законов и иных нормативных 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 государственной 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

## Административное право

### 6.1. Понятие, предмет, метод и система административного права

Характерной особенностью *административного права* является то, что оно в той или иной степени участвует в регулировании всего комплекса отношений в современном обществе. Административное право – это право государства, необходимое условие его существования и функционирования. Однако было бы принципиально неверным отождествлять его исключительно с государством. Это в не меньшей степени и право индивидуума, личности, гражданина. Административно‑правовые нормы направлены на оптимизацию большинства общественных процессов, возникающих в государстве.

Говоря о *предмете административного права* как отрасли, следует говорить о таких общественных отношениях, которые заключены в системе: «государство – общество – человек». Для такого рода общественных отношений в большинстве случаев характерно обязательное участие государства в лице его органов, прежде всего исполнительной 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 системы исполнительной власти на всех национально‑государственных и территориальных уровнях страны.

Эти общественные отношения непосредственно связаны с государственно‑управленческой деятельностью, а потому обобщенно называются управленческими.

Как и любая отрасль права, административное право выполняет *регулирующую* и *охранительную функции* . При этом главная особенность регулирующей функции административного права заключается в том, что она является необходимым условием реального существования иных отраслей права. В том случае если, например, гражданин, решивший продать свой дом, вынужден тратить дни в очередях и месяцы в ожидании документов, он вряд ли оценит все возможности, предоставленные ему гражданским оборотом. Или же если для реализации конституционного права на свободу передвижения гражданин должен обивать пороги государственных инстанций, ему будет сложно объяснить прямое действие норм Конституции РФ (принятой в результате всенародного голосования 12 декабря 1993 г.). А кроме того, без государственного принуждения, в частности без административного права, в случаях угрозы общественным отношениям все остальные отрасли права оказываются беспомощными. При этом следует отметить, что административное право тесно связано с уголовным, конституционным, финансовым, информационным и другими отраслями российского права.

Предмет административного права определяет сферу правового регулирования данной отрасли, круг общественных отношений, которые упорядочиваются посредством административно‑правовых норм. Как фундаментальная отрасль российского права, административное право имеет свой метод регулирования. При этом *метод административного права* характеризует способ воздействия отрасли на общественные отношения.

Административное право характеризуется методом «властеподчинения», когда одна сторона регулируемых административным правом отношений, например орган исполнительной власти или должностное лицо, обладает властными, распорядительными полномочиями в отношении другого участника этих отношений, например гражданина 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 взыскания судебным приставом‑исполнителем на имущество организации должника, которое может сопровождаться применением мер административного принуждения;

2) **запрет –** определение прямой юридической обязанности не совершать те или иные действия («запрещается», «не допускается», «рекомендуется воздерживаться» и т. п.);

3) **дозволение –** юридическое разрешение совершать те или иные действия в условиях, предусмотренных правовой нормой, или воздержаться от их совершения по своему усмотрению.

*Система административного права* представляет собой совокупность взаимосвязанных правовых институтов, норм, которые регулируют однородные общественные отношения, входящие в предмет отрасли права. В системе административного права выделяются два крупных взаимообусловленных блока: общая часть и особенная часть.

В рамках *Общей части* административного права выделяются нормы 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 числе правовые акты управления;

• механизм обеспечения законности в сфере исполнительной власти, в том числе порядок обжалования неправомерных действий;

• вопросы административной ответственности и административного принуждения.

*Особенная часть* административного права обусловлена отдельными сферами государственного управления, в частности, выделяют: управление экономической сферой; управление социально‑культурной сферой; управление административно‑политической сферой.

### 6.2. Административная ответственность

Правовой основой государственного управления при любой форме государственного устройства является принуждение властной элитой остальной части общества, сложившегося в определенном государстве.

Свое выражение метод принуждения находит в юридической регламентации нормами административного права наряду с другими его отраслями (уголовным, гражданским, налоговым и т. д.) определенного перечня прав, свобод и обязанностей индивида по отношению к личности, обществу и государству в целом. В частности, это применение государственными органами различных видов административной ответственности к субъектам административного права, которые нарушили те или иные нормативные предписания КоАП РФ и регионального законодательства в области административного права, что по своей сути является административным правонарушением.

В соответствии с ч. 1. ст. 2.1 КоАП РФ **административным правонарушением** признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое данным Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

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

Данные формы правонарушения обязаны носить следующий характер: быть *противоправными* , т. е. нарушать отдельные или ряд предписаний, установленных источниками административного права, например нарушение положений КоАП РФ; совершены в форме *деяния* (действия или бездействия), которое обязательно должно носить виновный характер, т. е. нарушать общепринятые правовые нормы, а в отдельных 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 вычлененное понятие «административная ответственность». Хотя тщательный анализ ст. 2.1 КоАП РФ позволяет сделать вывод о том, что административная ответственность наступает исключительно при наличии основания – совершения административного правонарушения. Следовательно, прежде всего необходимо установить, что же собой представляет административная ответственность.

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

В современном Российском государстве административная ответственность применяется более часто, нежели уголовная, гражданская или какая‑либо иная юридическая ответственность, по причине более широкого спектра правовых отношений, регулируемых административным правом. В частности, согласно КоАП РФ, к сфере ее регулирования – родовому объекту правонарушения – относятся следующие виды жизнедеятельности граждан и деятельности юридических лиц в области:

• защиты прав и законных интересов граждан и общества (главы 5, 6);

• охраны всех видов собственности, например частной, государственной и муниципальной (глава 7);

• охраны окружающей природной среды и природопользования (глава 8);

• промышленности, строительства и энергетики (глава 9);

• сельского хозяйства, ветеринарии и мелиорации земель (глава 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, управления общественного порядка и общественной безопасности (главы 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 ведению смежных отраслей права: уголовного и гражданского. Однако по степени тяжести деяний правонарушителей уголовное право регламентирует и запрещает более общественно опасные правонарушения (уголовные преступления). В свою очередь гражданское право, гражданский и арбитражный процессы устанавливают иные формы защиты нарушенных прав и свобод граждан и юридических лиц в осуществлении ими предпринимательской деятельности.

Таким образом, следует отметить, что административная ответственность представляет собой вид карательной ответственности, преследующей превенцию правонарушений, а также стимулирование выполнения субъектами права их обязанностей.

### 6.3. Административное правонарушение

Как уже было сказано, ст. 2.1 КоАП РФ определяет **административное правонарушение** как противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое данным Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

При этом понятие административного правонарушения охватывает ряд признаков. Во‑первых, это *деяние* , т. е. действие или бездействие, во‑вторых, *общественно опасное* , в‑третьих, *противоправное* , в‑четвертых, *виновное* , в‑пятых, *наказуемое* деяние.

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

Данные элементы являются обязательными для полного и законченного состава правонарушения, что немаловажно при рассмотрении компетентными органами дел, вытекающих из административных 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 правоотношений, охраняемых федеральным и региональным законодательством об административных правонарушениях.

**Объективная сторона** любого правонарушения выражается в деянии виновного лица (действии или бездействии), которое причиняет 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 будет означать отсутствие и самого состава правонарушения, в связи с чем лицо, привлекаемое к административной ответственности, не понесет наказания, так как оно соответственно не совершило самого 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 российского права о презумпции невиновности, установленного ст. 1.5 КоАП РФ: «Лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина».

Примером изложенного служат статьи раздела II КоАП РФ, в частности нарушение правил безопасности эксплуатации воздушных судов (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 выражается в форме действия.

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

**Способом совершения правонарушения** выступают те обстоятельства, посредством которых виновное лицо нарушило предписания федерального и регионального административного законодательства.

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

При рассмотрении вопроса о времени совершения правонарушения обязательно следует помнить основной принцип административного права, закрепленный в ст. 1.7 КоАП РФ, – действие законодательства об административных правонарушениях во времени: более «жесткий» закон не имеет обратной силы. Вследствие этого лицо, совершившее административное правонарушение, подлежит ответственности на основании закона, действовавшего во время и в месте совершения административного правонарушения. Закон, смягчающий или отменяющий административную ответственность за административное правонарушение либо иным образом улучшающий положение лица, совершившего его, имеет обратную силу, т. е. распространяется и на лицо, которое совершило административное правонарушение до вступления такого закона в силу и в отношении которого постановление о назначении административного наказания не исполнено. Закон, устанавливающий или отягчающий административную ответственность 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 характере деяния. Только за виновное противоправное действие (бездействие) наступает юридическая ответственность, в частности административная. Виновность физических и юридических лиц выражается 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 ответственность.

В этих целях государственный орган, которому подведомственны дела данной категории, вправе совершать определенные процессуальные действия в соответствии с КоАП РФ: назначать экспертизы (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 правонарушение 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 ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его **вина** . Понятие и сущность «вины» являются важнейшим признаком любого правонарушения. При определении структуры вины субъекта административного права признак общественной опасности характеризуется понятием «вредные последствия», учитывая характер совершаемого деяния и наступивших либо наступающих последствий, присущих административному правонарушению.

Согласно административно‑правовой норме КоАП РФ, указание на умышленность совершенного противоправного проступка необходимо во всех случаях, когда лицо привлекается к ответственности за правонарушение, совершаемое только по умыслу, поэтому российское законодательство прямо указывает в отдельных составах административных правонарушений на умышленный характер вины, например 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 правонарушению. Она носит более общественно опасный характер, нежели неосторожная вина, так как лицо осознает и осознавало, что совершает противоправное деяние.

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

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

При этом большинство составов административных правонарушений не содержат точного указания на конкретную форму вины. В этом случае государственный орган или его должностное лицо, рассматривающее дело об административном правонарушении, обязано предпринять все возможные от него действия для установления отношения виновного лица к совершенному им проступку для вынесения справедливого наказания.

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

**Невиновное причинение вреда** следует отграничивать от вины по неосторожности. За невиновное причинение вреда субъект административного права не должен нести административной ответственности; КоАП РФ предусматривает два случая невиновности для лица, совершившего 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 интересам в состоянии крайней необходимости, т. е. для устранения опасности, непосредственно угрожающей личности и правам данного лица или других лиц, а также охраняемым законом интересам общества или государства, если эта опасность не могла быть устранена иными средствами и если причиненный вред является менее значительным, чем предотвращенный вред.

Это означает, что крайняя необходимость заключается в причинении вреда правоохраняемым интересам личности, общества и государства для предотвращения неотвратимого в этих случаях большего вреда, угрожающего тем же интересам, иными средствами. Другими словами, виновное лицо должно совершить деяние хотя и противоправное, однако имеющее целью снизить вред, который был бы причинен иным способом.

Важными условиями (критериями) для классификации и отнесения деяния к крайней необходимости являются предотвращение виновным лицом грозящей опасности; защита от еще большей опасности.

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

Еще одним обстоятельством, исключающим виновность лица за совершение административного правонарушения, является **невменяемость** . В соответствии со ст. 2.8 КоАП РФ не подлежит административной ответственности физическое лицо, которое во время совершения противоправных действий (бездействия) находилось в состоянии невменяемости, т. е. не могло осознавать фактический характер и противоправность своих действий (бездействия) либо руководить ими вследствие хронического психического расстройства, временного психического расстройства, слабоумия или иного болезненного состояния психики.

Следовательно, виновным субъектом противоправного административного проступка, в связи с которым может быть применено освобождение от административной ответственности по причине невменяемости, может выступать исключительно физическое лицо.

Административное право основано на принципе вменяемости виновного субъекта административного правонарушения.

Согласно нормам административного права, **вменяемость** – это состояние физического лица, когда оно осознает фактический характер и противоправность своих действий (бездействия) либо может руководить ими. Иначе лицо может быть признано невменяемым.

Кодекс устанавливает, что **субъектом административного правонарушения** является *физическое лицо* . Это означает, что, согласно нормам КоАП РФ, к административной ответственности могут быть привлечены как граждане Российской Федерации, так иностранные граждане и лица без гражданства. При этом граждане Российской Федерации – самый распространенный субъект административного права. Они могут выступать в качестве общего субъекта административных правонарушений и специального субъекта – должностного лица.

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

При этом российское законодательство, исходя из принципа гуманности, установило дополнительные основания для смягчения наказания в отношении несовершеннолетних. Речь идет о лицах, совершивших 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 ответственности с применением к нему меры воздействия, предусмотренной Федеральным законом от 24.06.1999 № 120‑ФЗ «Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних». Чаще всего эти меры носят воспитательный характер, в частности принятие данного лица на учет комиссией по делам несовершеннолетних и надзор за ним.

Механизм государственной власти устанавливает для собственных граждан территорию, на которой последние могут привлекаться к административной ответственности по российскому законодательству, – территория Российской Федерации. Однако существуют и «особые» российские территории. В частности, к ним относятся территории военных кораблей и авиалайнеров, находящиеся соответственно в плавании и воздухе, дипломатические представительства, 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 Федерации административные правонарушения, подлежат административной ответственности на общих основаниях.

Таким образом, российское законодательство изначально уравняло российских и иностранных граждан в привлечении их к административной ответственности (кроме иностранцев, обладающих «должностными» иммунитетами).

Действующий КоАП РФ содержит еще один вид виновного субъекта – *юридическое лицо* .

Часть 2 ст. 2.1 КоАП РФ устанавливает, что юридическое лицо может быть признано виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у организации имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации 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 означает, что привлечение должностного лица организации к административной ответственности не освобождает от нее соответствующее юридическое 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 административной ответственности независимо от места нахождения, организационно‑правовых форм, подчиненности, а также других обстоятельств. В основном к ним применяются наказания, связанные с имущественными правами: штраф, конфискация орудия или предмета административного правонарушения.

### 6.4. Административно‑правовой статус государственной службы в Российской Федерации

Государственная служба в России имеет глубокие, многовековые историко‑культурные корни. Они берут свое начало с времен становления государственности на Руси, когда закладывались основы государственного управления и госслужбы, примерно с IX в., именно тогда 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 государственной службы регулируются Федеральным законом от 27.05.2003 № 58‑ФЗ «О системе государственной службы Российской Федерации», 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 гражданскую 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 деятельность граждан на должностях государственной гражданской службы по обеспечению исполнения полномочий федеральных государственных органов, государственных органов субъектов Российской Федерации, лиц, замещающих государственные должности Российской Федерации, и лиц, замещающих государственные должности субъектов Российской Федерации. В свою очередь **государственная гражданская служба субъекта Российской Федерации** – это профессиональная служебная деятельность граждан на должностях государственной гражданской службы этого субъекта по обеспечению исполнения полномочий субъекта Российской Федерации, а также полномочий государственных органов субъекта Российской Федерации и лиц, замещающих государственные должности субъекта Российской Федерации.

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

*По категориям:*

**руководители** – должности руководителей и заместителей руководителей государственных органов и их структурных подразделений, должности руководителей и заместителей руководителей территориальных органов федеральных органов исполнительной власти и их структурных подразделений, должности руководителей и заместителей руководителей представительств государственных органов и их структурных подразделений, замещаемые на определенный срок полномочий или без ограничения срока полномочий;

**помощники (советники)**  – должности, учреждаемые для содействия лицам, замещающим государственные должности, руководителям государственных органов, руководителям территориальных органов федеральных органов исполнительной власти и руководителям представительств государственных органов в реализации их полномочий и замещаемые 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 организационного, информационного, документационного, финансово‑экономического, хозяйственного и иного обеспечения деятельности государственных органов и замещаемые без ограничения срока полномочий.

*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 службы, представляющей собой профессиональную служебную деятельность 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 законом от 28.03.1998 № 53‑ФЗ «О воинской обязанности и военной службе». Прохождение военной службы гражданами Российской Федерации осуществляется по призыву и в добровольном порядке (по контракту); а иностранными гражданами – по контракту на воинских должностях, подлежащих замещению солдатами, матросами, сержантами и старшинами в Вооруженных Силах РФ, других войсках, воинских формированиях и органах.

**Правоохранительная служба** – это также один из видов федеральной государственной службы, т. е. деятельность граждан на должностях правоохранительной службы в государственных органах, службах и учреждениях, осуществляющих функции по обеспечению безопасности, законности и правопорядка, по борьбе с преступностью, по защите прав и свобод человека и гражданина. Таким гражданам присваиваются специальные звания и классные чины (например, работа в органах прокуратуры, юстиции и органах внутренних дел).

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

**Государственный гражданский служащий субъекта Российской Федерации** – это гражданин, осуществляющий профессиональную служебную деятельность на должности государственной гражданской службы субъекта Российской Федерации и получающий денежное содержание (вознаграждение) за счет средств его бюджета. Нанимателем федерального государственного служащего Российской Федерации являются уполномоченные лица соответствующего государственного органа, а государственного гражданского служащего субъекта Российской Федерации – соответствующий ее субъект.

Правовой статус федерального государственного служащего и государственного гражданского служащего субъекта Российской Федерации, в том числе ограничения, обязательства, правила служебного поведения, ответственность, а также порядок разрешения конфликта интересов и служебных споров, устанавливается соответствующим федеральным законом о виде государственной службы.

###### Контрольные вопросы

1. Что относится к предмету административного права?

2. Какие методы применяются для регулирования отношений в административном 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

## Гражданское право

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

Гражданское право является одной из отраслей правовой системы России. Критерием самостоятельности отрасли выступает наличие самостоятельного предмета правового регулирования, т. е. отношений, которые регулируются только гражданским правом (имущественные отношения 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, составляющих отрасль гражданского права.

Место гражданского права в системе права определяется задачами формирования правового государства и гражданского общества в России, 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 последнего также входит семейное право, международное частное право. Элементы частного права имеются и в трудом праве (трудовые договоры). Все это отличает правовую систему России от европейского права, где семейное, международно‑публичное право – это части гражданского права.

*Общественные отношения* , регулируемые гражданским правом, составляют 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 равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности участников, 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 отношений 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 (например, дарение).

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

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

В результате этих отношений происходит товарно‑денежное обращение. В большинстве случаев такие отношения возникают в результате заключения договоров (купля‑продажа, мена и т. д.), однако возможны и внедоговорные обязательственные имущественные отношения (в результате причинения вреда и др.).

Следующая группа, входящая в предмет гражданского права, – это личные неимущественные отношения, возникающие по нематериальным благам, не имеющим экономического содержания (независимо от их связи с имущественными отношениями) и не отделимым от личности. В основном такие отношения появляются в связи с созданием объектов творческой деятельности (изобретения, произведения литературы, науки, искусства и др.) – у автора возникает ряд личных неимущественных прав, важнейшим из которых является право авторства, т. е. право считаться создателем данного объекта. В случае же если этот объект будет использован (например, рассказ с разрешения автора опубликован), то у автора возникает имущественное право на получение вознаграждения за использование данного объекта творческой деятельности.

Отдельную группу неимущественных прав, относящихся к предмету гражданского права, составляют неотчуждаемые права и свободы человека и другие нематериальные блага, которые прямо не регулируются 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 присущими ему средствами, например судебные иски о пресечении действий, нарушающих права и интересы (моральный вред и т. п.). Однако гражданское право их только защищает, но не регулирует.

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

Какие особенности присущи **гражданско‑правовому методу** регулирования?

Первая особенность связана с положением субъектов гражданского права. Экономический оборот предполагает равенство его участников, невозможность для одного из них диктовать свою волю другому; такое равенство служит необходимым условием основного отношения экономического оборота – обмена, поэтому характерной чертой метода гражданско‑правового регулирования является равенство сторон регулируемого гражданским правом отношения. Это не означает, что стороны конкретного отношения наделены равными правами. Напротив, 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 свободно проявлять и формировать свою волю. Она обусловлена наличием большого количества диспозитивных норм, дающих возможность изменять правила данных норм. Сторонам предоставлено право определять характер взаимоотношений между ними полностью или в определенной части по своему усмотрению. У них есть также выбор между несколькими вариантами поведения.

Третья особенность состоит в том, что защита нарушенных гражданских прав, если они добровольно не восстанавливаются другой стороной, осуществляется в основном в судебном порядке путем обращения потерпевшего с иском в суды общей юрисдикции, арбитражные или третейские суды, но могут также защищаться методом самозащиты.

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

При нарушении личных неимущественных прав возникшие имущественные убытки также возмещаются в имущественной форме.

### 7.2. Принципы гражданского права

Под принципами гражданского права понимаются основные начала, 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 толковать конкретные нормы права. Кроме этого наличие принципов помогает устранять пробелы в гражданском праве и применять правые

нормы по аналогии.

Гражданский кодекс РФ содержит следующие принципы:

1) юридического равенства участников гражданско‑правовых отношений;

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, осуществлении и защите гражданских прав;

8) восстановления нарушенных гражданских прав и судебной их защиты.

Рассмотрим их более подробно.

1. *Принцип юридического равенства участников гражданско‑правовых отношений* состоит в том, что они независимы друг от друга в имущественном отношении и не имеют административно‑властной подчиненности по отношению друг к другу даже в тех случаях, когда одним из участников является публичное образование (например, государственное предприятие или государственный орган).

2. *Принцип недопустимости вмешательства кого‑либо в частные дела* состоит в праве каждого на неприкосновенность частной жизни, личной и семейной тайны, защиту своей чести и доброго имени, что прямо указывается в ст. 33 Конституции РФ как в базовом законе, имеющем 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 государственные и муниципальные органы, которые могут вмешиваться в частные дела только в случаях, прямо предусмотренных законом.

3. *Принцип свободы договора* заключается в том, что участники гражданских правоотношений самостоятельно решают вопрос о том, вступать ли им в эти отношения, с кем и на каких условиях. Принуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена ГК РФ, другим законом либо добровольно принимается на себя в обязательстве (например, в предварительном договоре – ст. 429 ГК РФ). Этот принцип выражается также в том, что, вступая в гражданские правоотношения, их участники могут заключать договоры, как предусмотренные ГК РФ, так и не предусмотренные им, однако не противоречащие общим началам гражданского законодательства. Возможно и заключение договоров, состоящих из элементов различных договоров, а также заключение международных договоров.

4. *Принцип неприкосновенности собственности* гласит, что в соответствии с ним никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда. Принудительное изъятие собственности в публичных интересах (например, для государственных нужд) допускается только в случаях, прямо предусмотренных законом, и с предварительной равноценной компенсацией. Безвозмездное изъятие имущества у собственника возможно только по решению суда в виде санкции за совершение преступления или иного правонарушения (конфискация – ст. 243 ГК РФ). Акты государственных органов и органов местного самоуправления, прекращающие право собственности, могут быть обжалованы в судебном порядке.

5. *Принцип беспрепятственного осуществления гражданских прав* заключается в том, что каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской 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 средства свободно перемещаются по всей территории Российской Федерации, а также в ст. 9 ГК РФ, в которой отражено, что граждане и юридические лица по своему усмотрению осуществляют принадлежащие им гражданские права, причем отказ от этих прав не влечет по общему правилу прекращения этих прав. В случаях, предусмотренных законодательством, осуществление гражданских прав может быть ограничено.

6. *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 ненадлежащего осуществления права. Недопустимы действия, имеющие исключительной целью причинение вреда другому участнику правоотношений.

7. *Принцип самостоятельности и инициативы в приобретении, осуществлении и защите гражданских прав* означает возможность участников 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).

8. *Принцип восстановления нарушенных гражданских прав и судебной защиты от нарушений* означает что, субъекты гражданского права несут строгую имущественную ответственность при нарушении принятых на себя обязательств, с одной стороны, а с другой – предполагает возможность защищать гражданские права в суде, в том числе оспаривать в арбитражном суде акты государственных органов или органов местного самоуправления, незаконно ограничивающие права участников имущественного оборота (ст. 13 ГК РФ).

### 7.3. Источники гражданского права. Официальное опубликование гражданско‑правовых актов

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

К источникам гражданского права относятся правовые акты, нормы международного права, правовые обычаи.

Законодательство Российской Федерации включает в себя правовые акты органов законодательной и исполнительной власти, основывающиеся 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 сравнению с другими правовыми актами. В ней содержатся основополагающие для гражданско‑правового регулирования нормы. Это нормы, определяющие формы и содержание права собственности, параметры правоспособности, право гражданина на занятие предпринимательской деятельностью и т. д.

Конституция – базовый закон государства, на ее принципах построено все текущее законодательство. В соответствии с п. «о» ст. 71 Конституции РФ гражданское законодательство – предмет исключительного ведения федеральной власти.

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

Нормы гражданского права содержатся и в так называемых подзаконных актах – указах Президента РФ (п. 3 ст. 3 ГК РФ), постановлениях Правительства РФ, актах министерств и иных федеральных органов 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 Конституции РФ, федеральным законам и указам Президента РФ. В противном случае такое постановление может быть отменено Президентом РФ.

В соответствии со ст. 15 Конституции РФ и ст. 7 ГК РФ общепризнанные принципы и нормы международного права входят составной частью в правовую систему Российской Федерации. Одни международные договоры, участником которых является Российская Федерация, могут применяться к соответствующим гражданско‑правовым отношениям непосредственно, тогда как для применения других международных договоров требуется издание внутригосударственного акта – имплементация. Международным договорам придана более высокая юридическая сила по сравнению с внутренним законодательством. 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 законодательством Российской Федерации, применяются правила международного договора.

Источником гражданского права является также обычай. Под **обычаем** понимаются правила, сложившиеся в результате длительного практического применения и получившие признание государства, однако не предусмотренные законодательством. В сфере предпринимательской деятельности обычаи не только складываются, но и применяются, 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 экспертов, знакомых со сферой его применения. Одновременно надо доказать, 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 права, осуществляется действующими гражданско‑правовыми нормативными актами.

Нормативные акты, содержащие нормы гражданского права, подлежат обязательному официальному опубликованию. Такое опубликование важно и для определения момента вступления соответствующего акта в силу, и для ознакомления с содержанием его правил всеми участниками правоотношений. Кроме того, официальное опубликование содержит и официальный (общеобязательный, общепринятый) текст такого акта, которым и надлежит руководствоваться, так как в условиях социально‑экономических преобразований нестабильными становятся даже законы.

В соответствии с ч. 1 ст. 105 Конституции РФ федеральные законы принимаются Государственной Думой, поэтому они считаются принятыми с момента их принятия Государственной Думой в окончательной редакции (а не с момента одобрения Советом Федерации или подписания 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 предусмотрен в самом законе. Официальной считается, таким образом, первая публикация полного текста закона в указанных изданиях.

В некоторых законах прямо устанавливается иной порядок вступления их в силу. Он может быть связан с необходимостью немедленного введения в действие нового закона, но может предусматривать и более поздний по сравнению с общепринятым сроком, связанный с необходимостью подготовки участников правоотношений к применению нового закона. При принятии кодекса или иного крупного закона, вносящего значительные изменения в законодательство, иногда принимается специальный закон о порядке введения в действие основного закона (вводный закон). Международные договоры, в которых участвует Российская Федерация, обычно вводятся в действие путем принятия законов об их ратификации (и официально публикуются вместе с этими законами).

Иные правовые акты (президентские указы и правительственные постановления) также подлежат обязательной официальной публикации (за исключением актов или их отдельных положений, содержащих сведения, которые составляют государственную тайну или носят конфиденциальный характер) в «Российской газете» или в «Собрании законодательства Российской Федераций» в течение десяти дней после 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, затрагивающие 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 ведомственные акты или их отдельные положения, которые содержат сведения, составляющие государственную тайну или имеющие конфиденциальный характер. Лишь после такого опубликования они вступают в силу. Акты, не прошедшие государственную регистрацию либо зарегистрированные, но не опубликованные в указанном порядке, не влекут правовых 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 непосредственной отмены вновь принятыми актами, либо при наступлении прямо указанного в них обстоятельства (как правило, при принятии нового акта).

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

Под *действием гражданского законодательства во времени* понимается 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, которые также по общему правилу не имеют обратной силы и применяются 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 федерального закона считается день принятия его Государственной Думой в окончательной редакции. Федеральные конституционные законы и федеральные законы подлежат официальному опубликованию в официальных источниках (в «Российской газете» или «Собрании законодательства Российской Федерации») в течение семи дней после их подписания Президентом РФ. Эти законы должны вступать в силу одновременно на всей территории Российской Федерации по истечении десяти дней после дня официального опубликования, если самими законами не установлен иной порядок их вступления в силу.

Подзаконные правовые акты (указы Президента РФ и постановления Правительства РФ) также подлежат официальному опубликованию (в тех же печатных изданиях) в течение десяти дней после их подписания. 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* означает, что по общему правилу гражданско‑правовые акты распространяют свое действие на территорию Российской Федерации. Однако орган, издавший такой акт, может ограничить территорию его действия. Кроме того, законодательство одной страны может применяться на территории другой (при наличии соответствующего положения в договоре).

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

Правило о *действии гражданского законодательства по кругу лиц* заключается в том, что акты гражданского законодательства распространяются 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 которые не распространяется данный правовой акт (ст. 1 ГК РФ).

### 7.5. Юридические лица и их организационно‑правовые формы

Классификация юридических лиц может быть проведена по различным 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 *некоммерческими* – 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 организации: полное товарищество, товарищество на вере, общество с ограниченной ответственностью, общество с дополнительной ответственностью, акционерное общество, производственный кооператив, государственные и муниципальные унитарные предприятия.

Предусмотренные ГК РФ организационно‑правовые формы некоммерческих организаций, а именно: потребительский кооператив, общественные или религиозные организации (объединения), финансируемые собственником учреждения, благотворительные и иные фонды, ассоциации и союзы коммерческих и (или) некоммерческих организаций, – не составляют закрытого перечня. Специальными законами устанавливаются и такие формы некоммерческих организаций, 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 приобретенное 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 объединения 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 соответствии с заключенным между ними договором занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и несут ответственность по его обязательствам принадлежащим им имуществом.

По сравнению с остальными организационно‑правовыми формами юридических лиц полное товарищество характеризуется максимальной степенью ответственности участников по обязательствам товарищества. Согласно п. 1 ст. 75 ГК РФ, участники полного товарищества солидарно несут субсидиарную ответственность по обязательствам товарищества.

В *товариществе на вере* (*коммандитном товариществе* ) наряду с полными товарищами имеется один или несколько участников‑вкладчиков (коммандитистов), которые несут риск убытков, связанных 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 право вкладчика – получать часть прибыли товарищества, причитающуюся на его долю в складочном капитале.

Участниками полных товариществ и полными товарищами в товариществах на вере могут быть только индивидуальные предприниматели 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 ответственностью* (*ООО* ), которое характеризуется тем, что его участники не отвечают по обязательствам самого общества и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов (п. 1 ст. 87 ГК РФ). Поскольку участники ООО не обязаны лично участвовать в деятельности общества, эти функции возложены на органы управления, состав и компетенции которых определяются уставом общества. Вторым учредительным документом ООО является учредительный договор.

Как правило, структура управления в ООО является двухзвенной, включающей общее собрание участников как высший орган управления обществом и единоличный исполнительный орган (генеральный директор и др.). Учредительными документами общества может быть предусмотрено создание дополнительно совета директоров (наблюдательного совета) и коллегиального исполнительного органа (правление, дирекция и др.). Детально вопросы управления в данных обществах 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 лицам. При этом участники общества пользуются преимущественным правом покупки доли участника пропорционально размерам своих долей. Данным правом необходимо воспользоваться в течение одного месяца со дня извещения, в противном случае доля может быть отчуждена третьему лицу.

Участник ООО вправе в любое время выйти из общества независимо 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 заключается в том, что его участники солидарно несут субсидиарную ответственность 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 является *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 ответственности участников общества по его обязательствам АО сходно с ООО, поскольку акционеры не отвечают по обязательствам общества и несут 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 отчуждать принадлежащие им акции без согласия других акционеров. Только такое АО вправе проводить открытую подписку на выпускаемые им акции и их свободную продажу.

Акции *закрытого акционерного общества* (*ЗАО* ) распределяются только среди его учредителей или иного заранее определенного круга лиц. Акционеры ЗАО могут без согласия других акционеров продать принадлежащие им акции. Однако акционеры имеют преимущественное право приобретения акций, продаваемых другими акционерами этого общества.

В отличие от хозяйственных товариществ и обществ *государственные 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 предприятия принадлежит самому предприятию на таких вещных правах, как право хозяйственного ведения и право оперативного управления. Предприятиям, основанным на праве хозяйственного ведения, предоставлены более широкие права по распоряжению закрепленным за ними имуществом по сравнению с казенными предприятиями, основанными 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 организаций 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). Члены производственного кооператива несут по его обязательствам субсидиарную ответственность. Вопросы правового статуса данной коммерческой организации конкретизированы в Федеральном законе от 08.12.1995 № 193‑ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации» и в Федеральном законе от 08.05.1996 № 41‑ФЗ «О производственных кооперативах».

*Потребительские кооперативы* представляют собой добровольные объединения граждан и юридических лиц на основе членства и в отличие от производственных кооперативов преследуют цель не извлечь прибыль, а удовлетворить материальные и иные потребности участников (п. 1 ст. 116 ГК РФ). Это достигается путем объединения членами кооператива имущественных паевых взносов. При необходимости члены потребительского кооператива покрывают образовавшиеся убытки путем дополнительных взносов.

Для *общественных и религиозных организаций (объединений)* характерно 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 членов, а указанные организации не отвечают по обязательствам своих членов.

*Фондом* в соответствии со ст. 118 ГК РФ признается не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов, преследующая социальные, благотворительные, культурные, образовательные или иные общественно полезные цели. В отличие от других некоммерческих организаций фонд вправе заниматься предпринимательской деятельностью, необходимой для достижения общественно полезных целей, ради которых он создан, и соответствующей этим целям.

*Учреждением* признается организация, созданная собственником для осуществления управленческих, социально‑культурных или иных функций некоммерческого характера и финансируемая им полностью или частично (ст. 120 ГК РФ). Учреждение отвечает по своим обязательствам находящимися в его распоряжении денежными средствами. При их недостаточности субсидиарную ответственность по его обязательствам несет собственник соответствующего имущества.

Коммерческие организации в целях координации их предпринимательской деятельности, а также представления и защиты общих имущественных интересов могут по договору между собой создавать объединения в форме *ассоциаций* или *союзов* . Члены ассоциации (союза) несут субсидиарную ответственность по ее обязательствам в размере и в порядке, предусмотренных учредительными документами ассоциации.

### 7.6. Объекты гражданских прав

**Объекты гражданских прав** – это различные материальные (в том числе вещественные) и нематериальные (идеальные) блага либо процесс их создания, составляющие предмет деятельности субъектов гражданского права.

Объектом правового регулирования может быть только поведение людей (их деятельность), а не сами по себе разнообразные явления окружающей действительности, например вещи или результаты творческой 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 (предмет) соответствующего поведения участников (субъектов) правоотношений.

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

В силу этого объектом гражданских правоотношений (или объектом гражданских прав) можно было бы признать правовой режим разнообразных 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, реализуемые 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, поскольку они неотчуждаемы от их обладателя. Гражданские правоотношения могут возникать по поводу их защиты.

Объекты считаются изъятыми из оборота, если действующим гражданским 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 соблюдения специальных правил и процедур, без получения специальных разрешений, без сбора необходимых документов и т. п.) подарить, обменять, продать.

К числу *материальных благ* как объектов гражданских правоотношений 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 созданию или улучшению вещей и даже их деятельность по оказанию иных материальных услуг. В данную группу объектов включаются и услуги, не сопровождающиеся созданием или изменением вещей, но создающие известный полезный эффект материального, хотя и необязательно 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 материальные 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 (права) требования определенного поведения от обязанных лиц, поэтому по поводу таких материальных благ и складываются особые (обязательственные, членские, корпоративные) правоотношения. Следовательно, такое «бестелесное имущество», как, например, обязательственные права требования или пользования, тоже является объектом гражданских прав.

К *нематериальным благам* относятся результаты творческой деятельности (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, товарных знаков, фирменных наименований, отдельные виды информации и т. д.), а также личные неимущественные блага, пользующиеся гражданско‑правовой защитой. Нематериальные блага, за исключением 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 товарного (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) относятся:

• вещи и иное имущество, в том числе имущественные права;

• действия (работы и услуги либо также их результаты как вещественного, так и неовеществленного характера);

• нематериальные объекты товарного характера (результаты творческой деятельности и способы индивидуализации товаров их производителей);

• личные неимущественные блага (ст. 128 ГК РФ).

### 7.7. Сделки в гражданском праве

**Сделками** признаются действия граждан и юридических лиц, направленные 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 сделки составляют воля и волеизъявление сторон. **Воля** – детерминированное 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 засвидетельствования воли субъектов, совершающих сделку, называются формами сделок. Воля может быть изъявлена устно, письменно, совершением 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 подразделения:

• 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 создавать особые правовые последствия. По общему правилу односторонняя 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 волеизъявление более двух сторон. Примером многосторонней сделки служит договор о совместной деятельности (договор простого товарищества), который может выступать средством достижения общей хозяйственной цели.

*Возмездной* называется *сделка* , в которой обязанности одной стороны совершить определенные действия соответствует встречная обязанность другой стороны по предоставлению материального или другого блага. Возмездность в сделке может выражаться в передаче денег, вещей, предоставлении встречных услуг, выполнении работы и т. д.

В *безвозмездной сделке* обязанность предоставления встречного удовлетворения другой стороной отсутствует. Безвозмездные сделки могут совершаться без ограничения в отношениях между гражданами. В отношениях с участием юридических лиц безвозмездные сделки возможны, если это не противоречит требованиям закона.

Для совершения *реальной сделки* одного соглашения между ее сторонами недостаточно. Необходима еще передача вещи или совершение иного действия. Реальны некоторые сделки по передаче имущества в собственность или иное вещное право (например, сделки дарения 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 сторонами соглашения. Последующая передача вещи или совершение иного действия осуществляются с целью их исполнения. Консенсуальными являются сделки купли‑продажи, а также сделки по выполнению работ и оказанию услуг (договор подряда).

*Казуальная сделка* преследует определенную правовую цель. Так, из договора купли‑продажи всегда видно, какой товар передается продавцом в собственность покупателю. Благодаря этому является очевидным и правовое основание возникновения права собственности покупателя на товар. Цель должна быть законной и достижимой. Недействительна сделка купли‑продажи имущества, совершенная несобственником, не обладающим полномочием на это, так как цель – переход права собственности – недостижима.

*Абстрактные сделки* как бы оторваны от своего основания. Абстрактность сделки означает, что ее действительность не зависит от основания – цели сделки. Пример абстрактной сделки – выдача векселя. Вексель удостоверяет либо ничем не обусловленное обязательство векселедателя (простой вексель), либо ничем не обусловленное предложение указанному в векселе плательщику (переводной вексель) оплатить при наступлении предусмотренного векселем срока денежную 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 осуществления субъективных гражданских прав. Совершая сделки, субъекты распоряжаются социально‑экономическими благами, принадлежащими им, и приобретают блага, принадлежащие другим.

*Действительность сделки* означает признание за ней качеств юридического 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 требованиям законодательства. В случаях коллизии между нормами, содержащимися в правовых актах, законность содержания сделок должна определяться с учетом иерархической подчиненности правовых актов, установленной ст. 3 ГК РФ. Законность содержания сделки предполагает ее соответствие не только нормам гражданского права, но и его принципам.

Поскольку сделка – волевое действие, совершать ее могут только дееспособные граждане. Лица, обладающие частичной или ограниченной дееспособностью, вправе совершать самостоятельно только те сделки, которые разрешены законом. Юридические лица, обладающие общей правоспособностью, могут совершать любые сделки, не запрещенные законом, за исключением противоречащих установленным законом целям их деятельности.

Действительность сделки предполагает совпадение воли и волеизъявления. Несоответствие между действительными желаниями, намерениями лица и их выражением вовне служит основание признания сделки недействительной. При этом следует учитывать, что до обнаружения судом указанного несовпадения действует презумпция совпадения 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 конклюдентных действий, молчания (бездействия). *Устная форма сделок* заключается в том, что стороны выражают волю словами (при встрече, по телефону), благодаря чему воля воспринимается непосредственно. Устно 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, подписанном 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, способного породить те гражданско‑правовые последствия, наступления которых желали субъекты. Недействительные сделки делятся на *ничтожные* и *оспоримые* .

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

*Ничтожность* (абсолютная недействительность) сделки означает, что действие, совершенное в виде сделки, не порождает и не может породить желаемые для ее участников правовые последствия в силу несоответствия закону. Скупка краденного, покупка ценной вещи у недееспособного не могут породить права собственности у приобретателя. 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 нарушения (ст. 168 ГК РФ). Наличие в законе данного общего правила объективно необходимо. Несмотря на то что законодатель всегда стремится наиболее полным образом описать конкретные виды (составы) 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 сделок делятся на общие и специальные. К *общим основаниям* по ГК РФ относятся:

• сделки, совершенные с целью, противной основам правопорядка и нравственности (ст. 169);

• мнимые и притворные сделки (ст. 170);

• сделки, совершенные гражданином, признанным недееспособным вследствие психического расстройства (ст. 171);

• сделки, совершенные несовершеннолетним, не достигшим 14 лет (ст. 172);

• сделки, совершенные с нарушением формы, если закон специально предусматривает такое последствие (п. 2, 3 ст. 162).

• сделки, совершенные с нарушением требований об их государственной регистрации (п. 1 ст. 165).

*Оспоримость* (относительная недействительность сделок) означает, что действия, совершенные в виде сделки, признаются судом при наличии предусмотренных законом оснований недействительными по иску управомоченных лиц. Оспоримая сделка, не будучи оспоренной, по воле ее участника или иного лица, управомоченного на это, порождает правовые последствия как действительная. Сделка, совершенная под влиянием обмана, действительна и порождает все предусмотренные ею последствия до момента признания ее недействительной судом по иску обманутого. К числу оспоримых сделок законодатель относит:

• сделки юридического лица, выходящие за пределы его правоспособности (ст. 173 ГК РФ);

• сделки, совершенные с выходом за пределы ограничений полномочий на совершение сделки (ст. 174);

• сделки, совершенные несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет (ст. 174);

• сделки, совершенные гражданином, ограниченным судом в дееспособности (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, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой или стечения тяжелых обстоятельств (ст. 179).

### 7.8. Право собственности: приобретение и прекращение

**Право собственности** как субъективное гражданское право есть закрепленная законом возможность лица по своему усмотрению владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащим ему имуществом, одновременно 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 которых, имея гражданско‑правовую природу, входит в подотрасль вещного права.

В институт права собственности включаются не только гражданско‑правовые нормы. Он охватывает все нормы права, закрепляющие (признающие), регулирующие и защищающие принадлежность материальных благ конкретным лицам. К ним, следовательно, относятся не только соответствующие нормы гражданского права, но и определенные предписания конституционного и административно‑правового характера и даже некоторые уголовно‑правовые правила, устанавливающие принадлежность имущества определенным лицам, закрепляющие за ними известные возможности его использования и предусматривающие юридические способы охраны прав и интересов собственников. Иначе говоря, право собственности в объективном смысле представляет собой не гражданско‑правовой, а комплексный (многоотраслевой) институт права, в котором, однако, преобладающее место занимают гражданско‑правовые нормы. Эти последние в совокупности охватываются понятием права собственности как гражданско‑правового института, входящего в общую, единую систему гражданско‑правовых норм.

В субъективном смысле право собственности, как и всякое субъективное право, есть возможность определенного поведения, дозволенного законом управомоченному лицу. С этой точки зрения оно представляет собой наиболее широкое по содержанию вещное право, которое дает возможность своему обладателю – собственнику, и только ему, определять характер и направления использования принадлежащего ему имущества, осуществляя над ним полное хозяйственное господство.

В пункте 1 ст. 209 ГК РФ правомочия собственника раскрываются с помощью триады правомочий: владения, пользования и распоряжения. Под правомочием *владения* понимается основанная на законе (т. е. юридически обеспеченная) возможность иметь у себя данное имущество, содержать его в своем хозяйстве (фактически обладать им, числить на своем балансе и т. п.). Правомочие *пользования* представляет собой основанную на законе возможность эксплуатации, хозяйственного или иного использования имущества путем извлечения из него полезных свойств, его потребления. Оно тесно связано с правомочием владения, ибо в большинстве случаев можно пользоваться имуществом, только фактически владея им. Правомочие *распоряжения* означает аналогичную возможность определения юридической судьбы имущества путем изменения его принадлежности, состояния или назначения (отчуждение по договору, передача по наследству, уничтожение и т. д.).

В своей совокупности названные правомочия исчерпывают все предоставленные собственнику возможности. У владельца одновременно концентрируются все три указанных правомочия. Но порознь, а иногда и все вместе они могут принадлежать и не собственнику, а иному законному владельцу имущества, например арендатору, поэтому установление целевого назначения для соответствующих объектов и связанное 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 собственности, предусмотренные законом или договором. Так, права приобретателя (собственника) недвижимого имущества (плательщика ренты) по договору пожизненного содержания с иждивенцем (ст. 601 ГК РФ) исключают для него возможность отчуждать или иным образом 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 обычно по воле последнего и в предусмотренных им пределах, например по договору аренды.

Собственник несет также риск случайной гибели или порчи своего 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 случайной гибели или порчи имущества на других лиц возможен по договору собственника с ними (например, по условиям конкретного арендного 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 владения, 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 имущество в доверительное управление другому лицу, что не влечет перехода к доверительному управляющему права собственности на переданное ему имущество (п. 1 ст. 1012 ГК РФ). Доверительное управление является, таким образом, способом осуществления собственником принадлежащих ему правомочий, одной из форм реализации правомочия распоряжения, но вовсе не установлением нового права собственности на данное имущество.

При доверительном управлении, например, опекуном имуществом своего подопечного (ст. 38 ГК РФ) или исполнителем завещания (душеприказчиком) имуществом, составляющим наследственную массу, такой управляющий использует чужое имущество, не становясь его собственником, не в своих интересах, а в интересах собственника (подопечного) или иных выгодоприобретателей (наследников). Данная ситуация может возникнуть как по указанию закона, так и по договору собственника с доверительным управляющим, например поручающим ему за вознаграждение использование своих ценных бумаг для получения соответствующего дохода (ст. 1012–1026 ГК РФ). Управляющий, которому собственник доверил свое имущество, приобретает 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 которой учредитель траста – собственник (сеттлор) наделяет своими правами управляющего (траста), который, выступая в имущественном обороте в роли собственника, должен отдавать полученный доход выгодоприобретателю (бенефициару), действуя в его интересах (собственник‑учредитель и выгодоприобретатель‑бенефициар могут совпадать в одном лице). При этом считается, что каждый из названных участников отношений траста в определенном объеме имеет правомочия собственника, т. е. каждый из них является субъектом права собственности.

Взаимоотношения учредителя траста и управляющего предполагают 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 прецедентного права – правом справедливости, которое обычно противопоставляется общему праву.

Основаниями возникновения (приобретения) права собственности 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 называются также титулами собственности. **Титульное владение** – это владение вещью, основанное на каком‑либо праве (правовом основании, 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 способами, которые традиционно подразделяются на две группы:

1) *первоначальные* , т. е. не зависящие от прав предшествующего собственника на данную вещь (включая и случаи, когда такого собственника ранее вообще не имелось);

2) *производные* , при которых право собственности на вещь возникает 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 относится 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 возможным различие понятий «основания возникновения права собственности» (т. е. титулов собственности, или правопорождающих юридических фактов) и «способы приобретения права собственности» (т. е. правоотношений, возникших на основе соответствующих юридических фактов).

Многие способы возникновения права собственности могут использоваться любыми субъектами гражданского права, поэтому они называются общими, или общегражданскими, способами приобретения права собственности. Таковы, например, правоотношения, возникающие на основе различных сделок. Имеются и специальные способы 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 прекращения их права на соответствующее имущество.

*Первоначальные способы приобретения права собственности* . К числу 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 другого лица, оно и становится собственником в силу договорных условий. Большое значение при этом приобретает момент, с которого вещь можно считать созданной (существующей), поскольку он и становится правопорождающим фактом.

*Производные способы приобретения права собственности* . При таких способах приобретения права собственности учитывается воля прежнего собственника (отчуждателя вещи), поэтому здесь основания приобретения 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 юридическую предпосылку и результат нормального имущественного оборота, поэтому закон специально регулирует не только основания приобретения права собственности, но и основания его *прекращения* (правопрекращающие юридические факты). Последние подлежат особо тщательной регламентации, с тем чтобы сохранить и поддержать прочность права собственности в соответствии с провозглашенным в п. 1 ст. 1 ГК РФ принципом неприкосновенности собственности.

Вместе с тем гражданско‑правовая регламентация оснований прекращения права собственности в основном направлена на обеспечение неприкосновенности частного имущества граждан и юридических лиц. Ведь многие основания прекращения права собственности, 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 характер, касающийся всех собственников, имеют основания прекращения права собственности по воле самого собственника (в добровольном 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 прекращения данного права по воле собственника. Такие случаи охватывают две группы ситуаций: отчуждение собственником своего имущества другим лицам и добровольный отказ собственника от своего права. 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 возникновения 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 свидетельствующих 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 прекращаются. Это означает не только возможность возврата данной вещи прежнему собственнику (поскольку он и так не утратил на нее своего права), 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, находящееся в государственной и муниципальной собственности, т. е. мыслима лишь для публичных, а не частных собственников, и уже в силу этого не может рассматриваться в качестве общего основания прекращения права собственности. Вместе с тем она всегда становится основанием возникновения права частной собственности (граждан и юридических лиц). Приватизация проводится по решению самого публичного 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, предусмотренном законами о приватизации, а не общим гражданским законодательством.

Право собственности на вещь прекращается также с ее гибелью или уничтожением, поскольку при этом исчезает сам объект данного права. 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 принудительного изъятия у собственника принадлежащего ему имущества. Перечень таких случаев сформулирован исчерпывающим образом, не допускающим 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 собственника в названных случаях по общему правилу производится на возмездных основаниях, т. е. с компенсацией собственнику стоимости изымаемой вещи (вещей). Оно допускается:

• при отчуждении имущества, которое не может принадлежать данному лицу в силу запрета, имеющегося в законе (вещи, изъятые 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 несоразмерности выделяемой доле;

• приобретении права собственности на недвижимость по решению суда в случаях невозможности сноса здания или сооружения, находящихся на чужом земельном участке;

• выкупе земельного участка для государственных или муниципальных 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 средства индивидуализации.

### 7.9. 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 другого (кредитора) определенное действие: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т. п., либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности.

Обязательства возникают из договора вследствие причинения вреда и из иных оснований, указанных в ГК РФ.

Это определение:

• позволяет понять сущность данного гражданско‑правового института: 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* – сторона, которая обязана совершить в пользу другой стороны (другого лица) определенные действия либо в интересах этого лица воздержаться от выполнения определенного действия; *кредитор* – сторона, которая вправе требовать от должника выполнения определенного обязательства или вправе требовать, наоборот, воздержаться от выполнения определенного действия.

Хотя в ст. 307 ГК РФ говорится о том, что должником в обязательстве 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 договоров (купли‑продажи, поставки, комиссии, поручения, аренды, совместной деятельности, подряда и т. п.);

• односторонние сделки. В этом случае лицо, совершающее сделку, выступает в роли должника (например, лицо, объявившее конкурс, – при проведении конкурса);

• причинение вреда другому лицу. Например, у лица, причинившего гражданину увечье или иное повреждение здоровья, возникает обязанность возместить утраченный заработок (доход), а также расходы, связанные с лечением;

• причинение морального вреда. В данном случае должником выступает субъект, который своими действиями причинил, например, нравственные страдания другому лицу (кредитору);

• распространение заведомо ложных сведений, порочащих честь и достоинство гражданина, деловую репутацию юридического лица. Должником выступает распространитель порочащих сведений, а кредитором – лицо, чья честь, достоинство, деловая репутация пострадали;

• неосновательное обогащение. Действующее законодательство предусматривает, что лицо, которое без установленных законодательством или сделкой оснований приобрело имущество за счет другого, обязано возвратить последнему неосновательно полученное имущество.

• неосновательное сбережение имущества одним лицом (должником) за счет другого (кредитора). В этом случае лицо, неосновательно сберегшее имущество, обязано передать его тому, за чей счет оно это имущество оберегло.

К иным основаниям возникновения обязательств могут быть отнесены:

• 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 определенные последствия, в том числе возникновение обязательств;

• создание произведений науки, искусства, литературы, изобретений, рационализаторские предложения, открытия и т. д.

В теории отечественного гражданского законодательства сложилась определенная классификация обязательств. В частности, различают следующие виды (исходя из того или иного критерия классификации):

• по основаниям возникновения: договорные, внедоговорные;

• по соотношению прав и обязанностей: односторонние и взаимные;

• по иерархии обязательств: главные (например, по возврату кредита) и связанные с главными – зависимые (например, залоговые обязательства);

• по числу участников: с участием двух и более лиц с каждой стороны;

• по характеру обязательств: простые (должник имеет только обязательства, а кредитор – только права) и сложные (у кредитора есть не только права, но и обязанности);

• по характеру исполнения: императивные (когда необходимо исполнить только определенные действия), альтернативные (когда имеется выбор, какую обязанность выполнять, а какую – нет), факультативные (когда наряду с основной обязанностью вводятся 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 обязательства с более сложными связями сторон (т. е. когда должник наряду 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 отношению к обязательствам (они касаются не любых обязательств, а только основанных на договоре). По существу, речь идет о таких обязательствах, в которых должник имеет определенные права, а кредитор со своей стороны несет перед ним определенные обязанности. Например, в договоре поставки покупатель вправе не только требовать своевременной отгрузки в его адрес товаров надлежащего качества и количества, но и обязан осуществить расчеты в порядке и сроки, предусмотренные договором, вернуть поставщику тару (если она подлежит возврату по договору). В свою очередь поставщик не только обязан обеспечить своевременную отгрузку товаров в адрес покупателя, их надлежащее качество и в обусловленном количестве, но и вправе требовать от покупателя передачи денег в порядке, предусмотренном 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 стороны обязательства;

• права третьих лиц возникают в отношении обеих сторон обязательства (например, в договоре между генеральным подрядчиком и субподрядчиком могут быть оговорены права заказчика, возникающие и в отношении генерального подрядчика, и в отношении субподрядчика);

• обязательство создает для третьих лиц не только права, но и определенные обязанности (например, в договоре, который был заключен под банковскую гарантию, могут быть оговорены условия, когда у залогодержателя возникнут права, а у залогодателя (третьего лица) возникнут обязанности по уплате ему определенных денежных сумм).

В соответствии со ст. 314 ГК РФ, если обязательство предусматривает или позволяет определить день его исполнения или период времени, 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 исполнения и не содержит условий, позволяющих определить этот срок, оно должно быть исполнено в разумный срок после возникновения обязательства.

Упомянутый разумный срок действует, если само обязательство не предусматривает срок его исполнения и анализ его условий не позволяет этот срок определить; обязательство уже возникло.

Кроме того, должнику необходимо исполнить обязательство в семидневный 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 договора 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 оборота, сложившихся в данном регионе по данному роду обязательствам, или из существа обязательства (например, выдача банком суммы вклада, если вкладчик открыл счет в банке «до востребования»).

По общему правилу должник может исполнить обязательство досрочно (если соответствующее обязательство не связано с предпринимательской деятельностью сторон или прямо не запрещено законом или условиями обязательства).

Напротив, досрочное исполнение обязательств, связанное с осуществлением сторонами предпринимательской деятельности, не допускается. Исключение составляют случаи:

• если это предусмотрено законом, иными правовыми актами (например, если обязательство, обеспеченное залогом, исполнено досрочно, то и залоговое обязательство прекращается досрочно, ст. 352 ГК РФ);

• если по условиям данного обязательства должник вправе исполнить 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 исполнения обязательства по продаже товара с условием его доставки покупателю является место нахождения (место жительства) покупателя (ст. 499 ГК РФ));

• договором;

• исходя из существа обязательства (если лицо приобрело у престарелого гражданина его квартиру с условием предоставления пожизненного содержания, то местом исполнения обязательства является место нахождения этой квартиры);

• исходя из самой обстановки.

В соответствии со ст. 382 ГК РФ право (требование), принадлежащее 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 договору, но и по другой сделке (например, в завещании); помимо уступки право требования может перейти к другому лицу на основании закона. Это два самостоятельных вида перехода прав кредитора к другому лицу (ст. 387 ГК РФ).

По общему правилу, установленному в ст. 382 ГК РФ, кредитор не должен получать согласие должника для передачи своих прав другому лицу. Однако в тексте конкретного договора может быть предусмотрено иное. Поскольку этот договор будет составлен в письменной форме, согласие должника на передачу прав по этому договору третьим лицам должно иметь письменную форму.

В ряде случаев сам закон устанавливает, что переход прав кредитора к другому лицу возможен лишь с согласия должника (например, право требования по банковской гарантии бенефициар может передать лишь с согласия должника‑гаранта, ст. 372 ГК РФ).

Кредитор должен письменно уведомлять должника о состоявшемся переходе его (кредитора) прав к другому лицу. В этом уведомлении кредитор, в частности, указывает лицо, которому он передал свои права, 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 исполнения, то будет нести ответственность, которую закон установил при просрочке кредитора, а должник будет считаться стороной, надлежащим 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 грузоотправителем в соответствии со ст. 135 ГК РФ не является уступкой прав требования по обязательствам, связанным с перевозкой грузов; если соглашение об уступке права между первым векселедержателем и последующим держателем векселя не оформлялось, то отказ векселедателя от исполнения обязательств по векселю с оговоркой «не приказу» является 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 обязательства, возможна при условии, если уступленное требование является 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. гражданина), и приводит два наиболее распространенных права этой категории – алиментные права и требования о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью. Сюда же следует отнести права, вытекающие из отношений личного страхования, право на обозначение имени автора, нематериальные блага (достоинство, честь, доброе имя, деловая репутация), отнесенные законом к неотчуждаемым и непередаваемым (ст. 150, 152 ГК РФ).

Право первоначального кредитора переходит к другому лицу в сложившемся на момент перехода объеме и на условиях, которые существовали к упомянутому моменту. Не обязательно объем передаваемых прав должен совпадать с тем объемом, которым обладал первоначальный кредитор в день возникновения обязательства, поскольку до момента передачи прав новому кредитору этот объем может как увеличиться (например, арендатор произвел улучшения, что существенно повысило стоимость арендованного здания), так и уменьшиться (например, на момент уступки банком права требования по кредитному 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 первоначальный кредитор передает новому лишь половину прав.

Частным случаем является передача новому кредитору также прав, обеспечивающих исполнение обязательства (например, прав залогодателя).

По общему правилу согласие должника для перехода прав кредитора к другому лицу хотя не требуется, закон счел необходимым оградить должника от возможности неблагоприятных последствий. Наряду с тем, что первоначальный кредитор по закону обязан письменно уведомить должника о состоявшемся переходе прав (п. 3 ст. 382 ГК РФ), закон разрешает должнику не исполнять обязательство новому кредитору до того момента, пока последний (или первоначальный кредитор) не предоставит ему доказательства перехода требования к новому кредитору (ст. 385 ГК РФ).

Статья 385 ГК РФ обязывает кредитора, уступившего свое требование другому лицу, передать ему:

• документы, удостоверяющие право требования. К ним относятся 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 касаться: характеристики должника; описания тех или иных особенностей 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 кредитору, их вид и характер зависят от объема, вида и характера возражений против первоначального кредитора, сложившихся на момент получения 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 результате универсального правопреемства в правах кредитора; по решению суда о переводе прав кредитора на другое лицо, когда возможность такого перевода предусмотрена законом; вследствие исполнения обязательства должника его поручителем или залогодателем, не являющимся должником по этому обязательству; при суброгации, т. е. при переходе к страховщику (страховой организации) прав страхователя (кредитора) при наступлении страхового случая; в случае смерти потерпевшего, которому лицо причинило увечье или иное повреждение 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 умершего, 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 перевода прав кредитора должна быть прямо предусмотрена законом (например, если один из солидарных должников исполнил перед кредитором обязательство за всех должников, то к нему переходят права кредитора, а если другие должники будут уклоняться от удовлетворения его требований, суд своим решением может их к этому обязать). Во‑вторых, само лицо должно обратиться в суд с заявлением о переводе на него прав кредитора. По своей инициативе суд не может рассматривать этот вопрос.

Переход прав кредитора к другому лицу на основании закона возможен в рамках не только основного, но и некоторых производных обязательств, например в случае смерти залогодержателя к его наследнику также переходят права залогодержателя (т. е. кредитора). Таким образом, в изъятие из общего правила (о том, что залогодержатель может передавать свои права по договору о залоге лишь в порядке уступки требования, ст. 355 ГК РФ) возможен переход прав залогодержателя 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 говоря, если в правовом акте нет прямого запрета на уступку требования, то считается, что она не противоречит закону;

• не противоречит договору.

Иногда в законе или договоре (основном обязательстве) устанавливается, 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 последствия, учитывая ее важность для должника (например, при передаче именной облигации новому держателю необходимо получить согласие должника).

Если уступка требования основана на письменной сделке, удостоверенной нотариусом, то и сама эта уступка должна быть удостоверена нотариусом. Однако последствия несоблюдения простой письменной формы уступки требования и несоблюдения ее письменной нотариальной формы различны. Несоблюдение простой письменной формы лишает кредитора в случае спора ссылаться в подтверждение того, что права требования перешли к нему, на свидетельские показания, 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 кредитора;

• не отвечает перед новым кредитором за то, что должник не исполняет либо ненадлежащим образом исполняет обязательство. Если имела место уступка действительного требования, то новый кредитор сам должен принимать все установленные законом меры, чтобы понудить неисправного должника исполнить обязательство.

В изъятие из изложенного выше правила первоначальный кредитор, который принял на себя по договору поручительства обязанность отвечать за должника перед новым кредитором, будет нести ответственность не только за недействительность уступки требования, но и за неисполнение должника.

Данную ситуацию следует отличать от так называемого делькредере (ручательство), имеющего место в договоре комиссии. Дело в том, что комиссионер не отвечает перед комитентом за неисполнение третьим лицом сделки, совершенной с ним для комитента, кроме случаев, 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 кредитором.

Перемена лиц в обязательстве происходит и при переводе долга (ст. 391 ГК РФ). В отличие от перехода прав требования при переводе 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 согласия кредитора и в надлежащей форме, в результате которого место прежнего должника в обязательстве занимает новый, при этом содержание самого обязательства сохраняется. Из данного определения видно, что:

• первоначальный должник выбывает из обязательства. Иначе говоря, 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, содержание обязательства не меняется и новый должник обязан исполнить перешедшее к нему обязательство.

Форма перевода долга зависит от формы обязательства.

Важным принципом является недопустимость одностороннего отказа от исполнения обязательств. Такой отказ возможен лишь в случаях, 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 допускается односторонний отказ должника от исполнения обязательства в полном объеме одному из солидарных кредиторов, ст. 326 ГК РФ) и существу обязательств (например, неисполнение обязательства, вытекающего из залога, противоречит существу обязательства, ст. 334, 348 ГК РФ).

### 7.10. Договор: понятие, виды, заключение и применение договоров

**Договором** признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

Можно выделить следующие признаки договора:

• договор – это разновидность сделки. Иначе говоря, все договоры суть сделки. Но полного совпадения между этими понятиями нет; в договоре всегда как минимум две стороны, т. е. это двусторонняя (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 совместной 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 соблюдая при этом и обязательные требования закона);

• по общему правилу понуждение к заключению договора не допускается (если это прямо не предусмотрено ГК РФ, другими законами. Примером может служить выкуп бесхозяйственно содержимых 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 договоры не должны противоречить прямым требованиям закона, иных правовых актов.

Своеобразным проявлением свободы договора является то, что стороны могут заключить договор, в котором содержатся элементы различных 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 нормы, т. е. нормы, которые подлежат применению лишь постольку, поскольку 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 соглашением, являющимся неотъемлемой частью этого договора) прямо исключили применение этой диспозитивной нормы (например, указали, что уступка требования не допускается);

• установили в договоре условие, которое отличается от правил диспозитивной нормы.

Если определенные условия в договоре отсутствуют и нет диспозитивной 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 посредством установления императивных норм.

В статье 422 ГК РФ содержится легальное определение императивной нормы: установленные законом или иными правовыми актами обязательные для сторон в договоре правила, которые должны быть соблюдены при определении условий договора и его заключении. Императивные нормы могут быть установлены законом или иными нормативно‑правовыми актами. Например, условия договоров поставки продукции для федеральных нужд, поставки сырья и продовольствия для государственных нужд регулируются соответственно Федеральным законом от 13.12.1994 № 60‑ФЗ «О поставках продукции для федеральных государственных нужд», Федеральным законом от 02.12.1994 № 53‑ФЗ «О закупках и поставках сельскохозяйственной 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 поручительства); определять условия договора – порядок осуществления 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 регламентировать иные вопросы.

Следует обратить внимание на то, что договор должен соответствовать императивным нормам, действующим в момент его заключения. Данная норма способствует стабильности договорных отношений. 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 необходимость 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 удовлетворение в виде уплаты денег. Это «классический» признак возмездного договора, ибо именно деньги чаще всего выступают эквивалентом 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 права и т. д.).

В свою очередь *безвозмездный* договор имеет следующие характерные 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 титульном 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 заключить договор. Примером может служить направление оферты контрагенту в соответствии с условиями ранее заключенного между ними предварительного договора. Другой пример: направление государственным заказчиком проекта договора поставки (контракта) федеральному казенному предприятию, для которого заключение государственного контракта на поставку продукции для федеральных государственных 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 безоговорочно принимает на себя исполнение обязательств, изложенных 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 отказывается от заключения договора полностью, т. е. не желает заключать 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 осуществлен. При этом направляется не новая оферта, а протокол разногласий 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 получения протокола разногласий), в этом случае договор считается заключенным.

Если же условия протокола разногласий оферента не устраивают, он вправе передать возникшие разногласия на рассмотрение суда в течение 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 оферте, законом, иным правовым актом). Дело в том, что истечение установленного срока дает оференту основание считать, что другая сторона уклоняется от заключения договора, поэтому оферент может обратиться в суд с требованием о понуждении контрагента заключить договор.

Оферент может и не обращаться в суд, но, получив протокол разногласий и будучи с ним не согласен, он обязан известить другую сторону об отклонении протокола. В этом случае договор не считается заключенным, и сторона, направившая протокол разногласий, вправе передать разногласия, возникшие при заключении договора, в суд. Аналогичное право это лицо имеет, если оно не получило в срок извещения o результатах рассмотрения протокола разногласий оферентом. Стороны могут установить и иные правила о сроках.

Для правильного уяснения института заключения договора в обязательном порядке нужно учитывать судебную практику. Ее анализ показывает, что:

• в случаях, когда ГК РФ предусматривает обязательное заключение 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 арбитражного 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 преддоговорных споров (ст. 446 ГК РФ).

Если возникшие между сторонами разногласия переданы на рассмотрение суда, то именно суд определяет условия договора, по которым имели место разногласия. Однако иные условия (т. е. те, по которым 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 определены иные условия (по усмотрению суда).

По общему правилу существенное изменение обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора, является основанием 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 самопроизвольно забьет фонтан нефти, то они не стали бы заключать договор, предполагающий сельскохозяйственное использование участка;

• заключили бы договор на значительно отличающихся условиях.

При этом следует учесть, что самого по себе существенного изменения обстоятельств недостаточно для того, чтобы изменить или расторгнуть договор. Необходимо также установить, что стороны не могли предвидеть существенного изменения обстоятельств, действуя добросовестно 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 изменение обстоятельств не повлечет ни изменения договора, ни его расторжения.

По общему правилу, содержащемуся в п. 2 ст. 451 ГК РФ, стороны вправе самостоятельно привести договор в соответствие с существенным изменением обстоятельств либо расторгнуть его. Если же одна из сторон возражает против этого, суд по требованию заинтересованной стороны вправе расторгнуть договор. Однако для этого необходимо 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 расторжении договора вследствие существенного изменения обстоятельств 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 преодолеть причины, вызвавшие существенное изменение обстоятельств, хотя после возникновения этих обстоятельств она проявила ту степень осмотрительности и заботливости, какая от нее требовалась;

• дальнейшее исполнение договора на прежних условиях настолько нарушит соотношение имущественных интересов сторон, что это будет явно противоречить целям и назначению договора.

Кроме того, суд должен выяснить, не вытекает ли из обычаев делового оборота, из существа договора то, что риск существенного изменения 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 общественным интересам, а сохранить его в неизменном виде невозможно. Например, если размер арендной платы, установленной по договору аренды здания магазина между органом местного самоуправления и предприятием, созданным трудовым коллективом в процессе приватизации магазина, стал непосильным из‑за того, что товарооборот магазина упал в несколько раз и влечет разорение предприятия (а значит, и ликвидацию рабочих мест), суд может вместо расторжения договора изменить условие, касающееся установления разумной арендной платы.

Во‑вторых, когда расторжение договора повлечет для сторон ущерб, значительно превышающий затраты, необходимые для его исполнения на новых условиях, установленных судом.

### 7.11. Защита гражданских прав: право на защиту, самозащита гражданских прав

**Субъективное право на защиту** – это юридически закрепленная возможность управомоченного лица использовать меры правоохранительного характера с целью восстановления нарушенного права и пресечения действий, нарушающих право.

Всякое право, в том числе и любое субъективное гражданское право, имеет для субъекта реальное значение, если оно может быть защищено как действиями самого управомоченного субъекта, так и действиями 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 управомоченного субъекта в процессе его осуществления, определяется комплексом норм гражданского материального и процессуального права, устанавливающих:

• 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 другому лицу, является скорее исключением, чем правилом. В абсолютном большинстве случаев вопрос о квалификации конкретного действия в качестве злоупотребления правом, совершенным без намерения причинить вред, но объективно причиняющим вред, приходится решать на основе анализа объективных и субъективных факторов, имевших место при осуществлении права.

За совершение действий, являющихся злоупотреблением правом, могут быть установлены конкретные санкции, как это, например, сделано 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 гражданских прав, предусмотренная п. 2 ст. 10 ГК РФ. Она имеет конкретные формы проявления:

• отказ в конкретном способе защиты;

• лишение правомочий на результат, достигнутый путем недозволенного осуществления права;

• лишение субъективного права в целом;

• возложение обязанностей по возмещению убытков и т. д.

Бесспорно, что во всех случаях применения относительно определенной санкции, предусмотренной в п. 2 ст. 10 ГК РФ, будет иметь место высокая степень судебного усмотрения. Вместе с тем следует помнить, 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 индивидуализации ответственности и справедливости.

Под **самозащитой гражданских прав** понимается совершение управомоченным лицом не запрещенных законом действий фактического 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 необходимой обороны или в условиях крайней необходимости.

Меры фактического характера, направленные на охрану прав граждан 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 правилу использование такого рода охранительных мер самозащиты допустимо, если не запрещено законом и соответствует обычно принятым правилам.

Использование названных мер самозащиты имеет свои границы и подчинено общим нормам и принципам осуществления субъективных гражданских прав. Недопустимо использовать меры охраны имущества, 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 причинение вреда лицу, которое может вступить в контакт с такого рода сооружениями даже по неосторожности. Из этого следует, что управомоченный 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 возмещению причиненного вреда.

Вместе с тем в случаях, предусмотренных законом, причинение вреда правонарушителю или третьим лицам действиями управомоченного субъекта по защите своих прав и интересов признается правомерным. Речь идет о действиях, совершенных в состоянии необходимой обороны или в условиях крайней необходимости.

Одним из способов самозащиты гражданских прав является необходимая оборона. Не подлежит возмещению вред, причиненный в состоянии необходимой обороны, если при этом не были нарушены ее пределы (ст. 1066 ГК РФ). Следовательно, необходимой обороной признаются такие меры защиты прав, которые причиняют вред их нарушителю, но не влекут обязанности обороняющегося по его возмещению, поскольку признаются правомерными (допустимыми).

Институт необходимой обороны является комплексным институтом, регламентированным как гражданским, так и уголовным правом. Содержание необходимой обороны в гражданском праве несколько 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 гражданском праве к необходимой обороне относятся также действия, которые подпадают под понятие гражданского правонарушения, но не влекут за собой применения юридической ответственности.

Условия, при которых **действия** обороняющегося могут быть признаны **совершенными в состоянии необходимой обороны** , одинаковы как для уголовного, так и для гражданского права. Они относятся к нападению и защите. Для признания действий обороняющегося совершенными в состоянии необходимой обороны, надо, чтобы нападение было действительным (реальным), наличным и противоправным. Действительность (реальность) нападения означает, что нападение как таковое вообще имеет место. Оборона потому и называется обороной, что противодействует нападению, поэтому если нет посягательства на чьи‑либо права или интересы, то нет оснований говорить об обороне, а тем более о ее необходимости. Факт нападения означает, что оно уже началось либо налицо его непосредственная угроза. Несколько сложнее вопрос о противоправности нападения. Ведь противоправным считается поведение, нарушающее нормы права. Однако не всякое противоправное поведение требует применения такого рода оборонительных мер. В уголовном праве необходимая оборона может иметь место только против такого правонарушения, которое законом рассматривается как преступное посягательство. Это же правило действует и применительно к необходимой обороне по гражданскому праву. Она недопустима против правонарушений, не являющихся действиями уголовно наказуемого характера, хотя и подпадающих под признаки гражданского правонарушения. Необходимая оборона представляет собой прежде всего один из способов защиты прав и интересов обороняющегося лица. Но оборона будет признана необходимой, если подобного рода действиями защищаются интересы государства 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 нарушению и не выходить за пределы действий, нужных для его пресечения. Превышение пределов необходимой обороны возможно в отношении выбора средств защиты, интенсивности обороны и ее своевременности. Превышением пределов необходимой обороны может быть явное несоответствие средств защиты характеру и опасности нападения. Однако это несоответствие не следует понимать механически; следует учитывать степень и характер опасности, силы и возможности обороняющегося, а также волнение, которое возникает у последнего в такой сложной обстановке.

Превышением пределов обороны может быть превышение интенсивности защиты над интенсивностью нападения, например излишняя поспешность или чрезмерная активность в применении оборонительных средств, когда речь идет об угрозе нападения. Несвоевременность использования оборонительных средств может быть связана не только с поспешностью, но и с их применением после того, как нападение закончилось и ничем не грозит обороняющемуся.

Правовыми последствиями действий в состоянии необходимой обороны с точки зрения гражданского права является то, что причиненный нападавшему вред не подлежит возмещению. Иначе этот вопрос решается при превышении пределов необходимой обороны, поскольку речь идет уже о неправомерных действиях влекущих гражданско‑правовую ответственность. Но и здесь учитывается посягательство потерпевшего на законные интересы оборонявшегося лица, хотя бы и превысившего пределы необходимой обороны. Одним из способов самозащиты гражданских прав являются действия управомоченного лица в условиях крайней необходимости. Под **действиями, совершенными в состоянии крайней необходимости** , понимаются такие действия, которые предпринимаются лицом для устранения опасности, угрожающей самому причинителю вреда или другим лицам, если эта опасность при данных обстоятельствах не могла быть устранена иными средствами (ст. 1067 ГК РФ). Указанные действия допустимы, если причиненный вред менее значителен, чем вред предотвращенный. Как и при необходимой обороне, действия в условиях крайней необходимости могут предприниматься не только как средство самозащиты 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 причиняется вред, а вследствие стихийных бедствий, неисправности механизмов, особого состояния организма человека, например вследствие болезни, и т. п. Она может возникнуть и в результате преступного поведения другого лица, например при причинении вреда имуществу граждан в ходе преследования преступника.

Особенность действий в состоянии крайней необходимости заключается в том, что в таких условиях лицо вынуждено использовать средства, связанные с причинением вреда. При этом в одних случаях причинение вреда может быть необходимой мерой предотвращения большей опасности, а в других – вред может быть лишь сопутствующим явлением, которое может наступить или не наступить. Если при необходимой 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 правилу 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 причинивший 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 правоохранительная мера, посредством которой производится устранение нарушения 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 создающих 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 институтам сделок, права собственности, обязательственного права.

Порядок и пределы применения конкретного способа защиты гражданского права зависят от содержания защищаемого субъективного права и характера его нарушения. Этому правилу противоречит то обстоятельство, что в гражданском праве нередки случаи, когда одновременно применяются несколько разных способов защиты гражданских прав. Так, например, реституция может применяться одновременно с механизмом обязательства из неосновательного обогащения; удержание вещи, выступающее мерой оперативного воздействия, может иметь место одновременно с гражданско‑правовой ответственностью лица, нарушающего право лица, удерживающего вещь, и т. п. Несмотря на это, использование того или иного способа защиты гражданских 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 порядок именуется формой защиты гражданского права. В науке гражданского права различают юрисдикционную и неюрисдикционную форму защиты прав. *Юрисдикционная форма защиты* – это защита гражданских прав государственными или уполномоченными государством органами. Данная форма защиты означает возможность защиты гражданских прав в судебном или административном порядке. Судебная форма защиты гражданских прав наиболее полно соответствует принципу равенства участников гражданских правоотношении. В пункте 1 ст. 11 ГК РФ говорится, что защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, суд, арбитражный суд или третейский суд.

Защита гражданских прав в административном порядке путем обращения к вышестоящему органу или должностному лицу нетипична для гражданского права, поэтому в п. 2 ст. 11 ГК РФ указано, что защита гражданских прав в административном порядке осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законом. В качестве примера законодательного разрешения защиты гражданского 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 предусматривает альтернативную возможность защиты гражданского права как в административном, так и в судебном порядке по выбору управомоченного лица. Законом может быть предусмотрена ситуация, когда защита гражданского права в административном порядке является обязательным предварительным условием для обращения 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 административном 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 управомоченного лица без обращения к государственным и иным уполномоченным органам. Такая форма защиты имеет место при самозащите гражданских прав и при применении управомоченным лицом мер оперативного воздействия.

###### Контрольные вопросы

1. Что такое имущественные отношения?

2. Каковы особенности гражданского правового метода регулирования?

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 право

### 8.1. Понятие, предмет и метод гражданского процессуального права

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

Правосудие в Российской Федерации осуществляется только судами, учрежденными в соответствии с Конституцией РФ и Федеральным конституционным законом от 31.12.1996 № 1‑ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации».

Судебную систему Российской Федерации образуют три ветви судов: 1) Конституционный Суд РФ и конституционные уставные суды;

2) суды общей юрисдикции; 3) арбитражные суды.

К *судам общей юрисдикции* относятся: Верховный Суд РФ, верховные суды республик, краевые и областные суды, суды городов федерального значения, суды автономной области и автономных округов, районные суды, военные и специализированные суды, составляющие систему федеральных судов общей юрисдикции, а также мировые судьи, являющиеся судьями общей юрисдикции субъектов Российской Федерации.

К *арбитражным судам* относятся: Высший Арбитражный Суд РФ, федеральные арбитражные суды округов (арбитражные кассационные суды), арбитражные апелляционные суды, арбитражные суды субъектов Российской Федерации, составляющие систему федеральных арбитражных судов.

Путем гражданского судопроизводства осуществляется рассмотрение и разрешение судами общей юрисдикции и арбитражными судами споров и других дел в целях защиты нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов граждан, организаций, прав и интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований и других лиц, являющихся субъектами гражданских и иных правоотношений.

**Гражданское процессуальное право** – это система юридических норм, регулирующих деятельность судов общей юрисдикции и других заинтересованных субъектов, связанную с осуществлением правосудия по делам, отнесенным к ведению судов общей юрисдикции.

*Предметом* гражданского процессуального права являются процессуальные 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, экологических и иных правоотношений, и другие дела с участием граждан, организаций, органов государственной власти, органов местного самоуправления о защите нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов.

*Объектом* гражданского процессуального права является гражданский процесс, представляющий собой порядок рассмотрения и разрешения гражданских дел судами общей юрисдикции.

*Задачами* гражданского судопроизводства в судах общей юрисдикции, согласно ст. 2 Гражданского процессуального кодекса РФ (далее – 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 законных интересов граждан, организаций, прав и интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, других лиц, являющихся субъектами гражданских, трудовых или иных правоотношений. Гражданское судопроизводство должно способствовать укреплению законности и правопорядка, предупреждению 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 выделяют 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, публично‑правовых и частноправовых начал объясняется правовой природой 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 положение 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 предусмотрены 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 заинтересованным лицам, а не суду. Суд по своей инициативе не возбуждает судопроизводство.

2. Пределы рассмотрения спора определяются заинтересованными лицами.

3. Обжалование судебных актов также зависит от волеизъявления заинтересованных лиц.

4. Применяется принцип равенства сторон процесса в тех возможностях, которые предоставлены им для защиты своих прав и интересов.

5. Участникам процессуального права предоставляется свобода пользования этими правами – осуществлять либо не осуществлять свои права.

### 8.2. Источники гражданского процессуального права

Под **источником права** понимается форма выражения вовне государственной воли, направленной на регулирование определенных отношений.

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 гражданского 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 отдельных процессуальных действий или исполнения судебных постановлений (судебных приказов, решений суда, определений суда), постановлений других органов (ч. 3 ст. 1 ГПК РФ). Подзаконные нормативные правовые акты не имеют юридической силы.

Главенствующим источником гражданского процессуального права 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 наименование отрасли, закрепляя, что в ведении Российской Федерации находится 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 регулирования гражданского процессуального права. Так, согласно п. «о» ст. 71 Конституции РФ, гражданско‑процессуальное и арбитражное законодательство находится в исключительном ведении Российской Федерации. Это означает, что субъекты Российской Федерации не вправе принимать, а суды – в случае принятия – применять законы, регулирующие порядок судопроизводства в судах общей юрисдикции (в том числе и у мировых судей, несмотря на то что они являются судьями субъектов Российской Федерации).

3. Конституция РФ содержит положения, которые определяют характер деятельности суда и его задачи в целом. Это положение о том, что Российская Федерация есть правовое государство (ст. 1), что человек, его права и свободы являются высшей ценностью, а признание, соблюдение и защита прав человека и гражданина – обязанность государства (ст. 2). Статья 18 Конституции РФ провозглашает, что права и свободы человека и гражданина являются непосредственно действующими. Они определяют смысл, содержание и применение законов, деятельность законодательной и исполнительной власти, местного самоуправления и обеспечиваются правосудием. И, наконец, ст. 2 ГПК РФ целью гражданского судопроизводства установила защиту нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов граждан, организаций, прав и интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, других лиц, являющихся субъектами гражданских, трудовых и иных правоотношений.

4. 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 могут 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 подсудности 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 которых определяется федеральным законом (ч. 1 ст. 51), и др.

5. В Конституции РФ содержатся положения, определяющие конституционные принципы судопроизводства (положения‑принципы): равенства всех перед законом и судом (ст. 19), осуществления правосудия только судом (ст. 118), независимости судей и подчинения их только Конституции РФ и федеральному закону (ст. 120), гласности, состязательности и процессуального равноправия сторон (ст. 123) и др.

Важное значение имеет Закон «О судебной системе Российской Федерации». Он определяет структуру судебной системы, основы статуса судей и основные принципы судопроизводства.

Аналогично ст. 15 Конституции РФ в ГПК РФ устанавливается примат норм международного права над национальными. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила гражданского судопроизводства, чем те, которые предусмотрены законом, применяются правила международного договора. Среди основных международных договоров, действующих в сфере гражданского судопроизводства, можно назвать: Соглашение стран СНГ «О порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности» (Киев, 20 марта 1992 г.), Конвенцию о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (Минск, 22 января 1993 г.), Конвенцию по вопросам гражданского процесса (Гаага, 1 марта 1954 г.) и др.

Основным источником гражданского процессуального права является 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 законами. 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 судопроизводство 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 образования судебных участков и иные вопросы.

Аналогия закона и аналогия права являются специфическим источником гражданского процессуального права. Следует обратить внимание, 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 приведены соответствующие обоснования этого нарушения».

Единство судебной практики в Российской Федерации обеспечивается 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.

### 8.3. Понятие, особенности и структура гражданского процессуального правоотношения

*Предметом* гражданского процессуального права, как уже было указано, являются процессуальные правоотношения суда и иных участников судопроизводства, складывающиеся в процессе рассмотрения и разрешения конкретного гражданского дела. Они развиваются в процессе рассмотрения и разрешения споров в суде первой инстанции, обжалования судебных постановлений в кассационном и апелляционном порядке и в порядке надзора, пересмотра дел по вновь открывшимся обстоятельствам, исполнения судебных постановлений, т. е. на всех стадиях гражданского процесса.

Гражданским процессуальным правоотношениям присущи следующие особенности:

• процессуальные правоотношения – высшая форма проявления конфликта; гражданский процесс возникает, если конфликтующие лица не достигли никакой договоренности относительно возможности ликвидировать конфликт путем переговоров;

• конфликт приобретает публичный характер, открытый, состязательный; суд в этом процессе выполняет властные полномочия по отношению к сторонам, отношения между которыми теперь определяются нормами процессуального права;

• существует прямая регламентация нормами гражданского процессуального законодательства;

• присутствует особый субъектный состав;

• есть единство процессуальных отношений, которое заключается в наличии единого объекта и цели; процессуальные правоотношения имеют один общий объект – спор, находящийся на рассмотрении суда. Единство объекта предопределяет и единство цели, которая заключается в правильном, своевременном и справедливом разрешении дела.

*Структура* гражданского процессуального правоотношения, как и любого другого отношения, урегулированного нормами права, представляет собой единство трех элементов: субъекта, объекта и содержания.

Все *субъекты* процесса принято классифицировать на определенные группы в зависимости от отношения к делу, находящемуся на рассмотрении, и тех процессуальных статусов, которыми они наделены в соответствии с законом.

Традиционно выделяют три группы субъектов.

1. *Суд* , рассматривающий и разрешающий дело. Правовое положение суда определяется тем, что он руководит ходом процесса и направляет действия лиц, участвующих в деле, гарантирует выполнение и осуществление ими их процессуальных прав и обязанностей, выносит 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 процесса.

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 осуществление правосудия.

2. *Лица, участвующие в деле* : стороны, третьи лица, прокурор, лица, обращающиеся в суд за защитой прав, свобод и законных интересов других лиц или вступающие в процесс в целях дачи заключения 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. Неправильное определение состава лиц, участвующих в деле, влечет отмену решения по делу.

3. *Участники, содействующие осуществлению правосудия* . Это свидетели, 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 которых направлено правоотношение между судом и иными участниками процесса. Так, каждое отдельное правоотношение, а также их группы (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, которые призван защищать представитель. Объектом отношений между судом и свидетелем будет информация о фактах, имеющих существенное значение.

Вопрос о содержании гражданских процессуальных правоотношений – один из сложных вопросов теории гражданского процессуального права.

В науке гражданского процессуального права нет единого мнения относительно содержания гражданского процессуального правоотношения. Традиционной является точка зрения, согласно которой содержанием процессуальных отношений являются права и обязанности суда и других участников процесса.

### 8.4. Стадии гражданского процесса

Само наименование **гражданский процесс** подразумевает движение гражданского дела от одной стадии к другой, направленное на достижение конечной цели – восстановление права или защиты охраняемого законом интереса.

Процессуальные действия, совершаемые участниками гражданского процесса в зависимости от процессуальной цели их совершения и их содержания, образуют стадии гражданского процесса.

Стадии гражданского судопроизводства развиваются в определенной последовательности. Когда достигаются цели одной стадии, создаются 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, свобод и законных интересов (ч. 1 ст. 4 ГПК РФ). В определенных процессуальным законом случаях гражданское дело может быть возбужденно 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 заявления в суд обязан рассмотреть вопрос о его принятии к производству суда. О принятии заявления к производству суда судья выносит определение, на основании которого возбуждается гражданское дело в суде первой инстанции (ст. 133 ГПК РФ).

2. **Подготовка дела к судебному разбирательству** (глава 14 ГПК РФ). Подготовка дела к судебному разбирательству является самостоятельной стадией гражданского процесса. Судья вправе приступить к подготовке дела к судебному разбирательству только после возбуждения гражданского дела в суде и вынесения определения о принятии заявления к производству.

Подготовка дела как стадия процесса начинается с момента вынесения судьей определения о назначении подготовки дела к судебному разбирательству (ч. 1 ст. 147 ГПК РФ). Данная стадия процесса является обязательной по каждому гражданскому делу. Качество проведения подготовки дела к судебному разбирательству имеет определяющее значение для правильного и своевременного рассмотрения дела судом.

Задачами подготовки дела к судебному разбирательству являются: уточнение фактических обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела; определение закона, которым следует руководствоваться при разрешении дела, и установление правоотношений сторон; разрешение вопроса о составе лиц, участвующих в деле, и других участников процесса; представление необходимых доказательств сторонами, другими лицами, участвующими в деле; примирение сторон (ст. 148 ГПК РФ).

Цель подготовки дела к судебному разбирательству – обеспечение правильного и своевременного рассмотрения разрешения гражданского дела.

Стадия подготовки завершается вынесением определения о назначении дела к разбирательству в судебном заседании (ст. 153 ГПК РФ).

3. **Судебное разбирательство** (глава 15 ГПК РФ). Это центральная стадия гражданского процесса. Судебное разбирательство предназначено для рассмотрения и разрешения гражданского дела по существу. Рассматривая дело, суд первой инстанции должен четко уяснить суть требований истца и возражений ответчика, непосредственно исследовать доказательства, установить фактические обстоятельства дела, выяснить права и обязанности сторон, охраняемые законом интересы заявителей. Стадия судебного разбирательства завершается, как правило, вынесением решения от имени Российской Федерации. Однако в некоторых случаях дело заканчивается без вынесения судебного решения (главы 18, 19 ГПК РФ).

Возбуждение гражданского дела, подготовка дела к судебному разбирательству и судебное разбирательство образуют производство в суде первой инстанции.

4. **Апелляционное производство и производство в суде кассационной инстанции** (главы 39, 40 ГПК РФ). В рамках апелляционного и кассационного производства осуществляется обжалование не вступивших в законную силу решений и определений, принятых судом первой инстанции.

Особенность заключается в том, что в рамках апелляционного производства 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 рассмотрение дела по существу (пересмотр дела) по правилам производства в суде первой инстанции (ч. 2 ст. 327 ГПК РФ). Суд вправе устанавливать 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 кассационной инстанции путем вторичного рассмотрения дела по существу в случае оценки дополнительно представленных доказательств, но, согласно ст. 347, 358, 361 ГПК РФ, такая проверочная деятельность носит исключительный характер.

5. **Производство в суде надзорной инстанции** (глава 41 ГПК РФ). В рамках данной стадии проверяется законность вступивших в законную силу судебных постановлений (ч. 1 ст. 376 ГПК РФ). Право обращения в суд надзорной инстанции принадлежит лицам, участвующим в деле, и другим, если их права нарушены судебными постановлениями. Судебные постановления могут быть обжалованы в суде надзорной инстанции в течение шести месяцев со дня их вступления в законную силу при условии, что указанными лицами были исчерпаны иные установленные ГПК РФ способы обжалования судебного постановления до дня его вступления в законную силу (ч. 2 ст. 376 ГПК РФ).

6. **Пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам решений, определений и постановлений суда, вступивших в законную силу** (глава 42 ГПК РФ). Целью данной стадии является проверка законности и обоснованности судебных постановлений, вступивших в законную силу. В отличие от пересмотра гражданских дел в порядке надзора пересмотр 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 требованиям закона, а в связи с появлением вновь открывшихся обстоятельств. Перечень таких обстоятельств исчерпывающим образом закреплен в ч. 2 ст. 392 ГПК РФ.

7. **Исполнительное производство** (раздел VII ГПК РФ). Стадия исполнения судебных актов направлена на практическую реализацию вынесенных судом решений, определений, постановлений в действиях обязанных субъектов.

Прохождение дела по всем стадиям процесса не является обязательным, а определяется в конечном счете заинтересованными лицами – участниками производства по данному делу.

### 8.5. Виды гражданского судопроизводства

**Вид гражданского судопроизводства** есть определяемый характером и спецификой подлежащего защите материального права или охраняемого законом интереса процессуальный порядок возбуждения, рассмотрения, разрешения определенных групп гражданских дел.

Гражданский процессуальный кодекс РФ предусматривает дела искового и неисковых производств.

**Исковое производство** (глава 12) – основной вид гражданского судопроизводства. В его порядке рассматриваются дела с участием граждан, организаций, органов государственной власти, органов местного самоуправления о защите нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов, по спорам, возникающим из гражданских, семейных, трудовых, жилищных, земельных, экологических и иных правоотношений. Его отличительной особенностью является наличие спора о праве, который находится на рассмотрении суда. Стороны искового производства именуются *истец* и *ответчик* . Правила искового производства применяются при рассмотрении дел неисковых производств, но с некоторыми изъятиями и дополнениями, установленными специальными нормами для неисковых дел.

К **неисковым видам** судопроизводства ГПК РФ относит: приказное производство (глава 11), производство по делам, возникающим из публичных правоотношений (главы 23–26), особое производство (глава 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 исполнение решений третейских судов (главы 46–47).

Перечень требований, которые могут рассматриваться в порядке 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 векселя в неплатеже, неакцепте и недатировании акцепта;

• заявлено требование о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей, не связанное с установлением отцовства, оспариванием отцовства (материнства) или необходимостью привлечения других заинтересованных лиц;

• заявлено требование о взыскании с граждан недоимок по налогам, сборам и другим обязательным платежам;

• заявлено требование о взыскании начисленной, но не выплаченной 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 упрощенной возможностью принудительного исполнения обязательства в сокращенные по сравнению с исковым производством сроки. Но это не означает, что юридические отношения, лежащие в их основе, не нуждаются в тщательной проверке. Участники приказного производства именуются *взыскатель* и *должник* . Судебный приказ выносится без судебного разбирательства и вызова сторон для заслушивания их объяснений (ч. 2 ст. 126 ГПК РФ). Особенностью судебного приказа является то, что он имеет силу исполнительного листа.

В порядке производства по **делам** , **возникающим из публичных правоотношений** , рассматриваются дела по заявлениям граждан, организаций, прокурора об оспаривании нормативных правовых актов полностью или в части, если рассмотрение этих заявлений не отнесено федеральным законом к компетенции иных судов; по заявлениям об оспаривании решений и действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих; по заявлениям о защите избирательных прав или права на участие в референдуме граждан 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, участие 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 используется ряд таких институтов искового производства, как заключение мирового соглашения, данные дела не могут быть переданы на разрешение третейского суда, по ним не применяются правила договорной 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 правоотношений не применяются правила заочного производства.

В соответствии с ч. 1 ст. 262 ГПК РФ в порядке особого производства суд рассматривает дела:

• об установлении фактов, имеющих юридическое значение;

• усыновлении (удочерении) ребенка;

• о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим;

• об ограничении дееспособности гражданина, о признании гражданина недееспособным, об ограничении или о лишении несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятельно 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 предъявителя или ордерным ценным бумагам (вызывное производство);

• принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар и принудительном психиатрическом освидетельствовании;

• внесении исправлений или изменений в записи актов гражданского состояния;

• по заявлениям о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении;

• заявлениям о восстановлении утраченного судебного производства.

Федеральными законами к рассмотрению в порядке особого производства 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 отсутствует истец и ответчик, есть *заявитель* и *заинтересованные лица* (ст. 34 ГПК РФ).

Отсутствие правового спора и сторон в особом производстве делает невозможным использование таких институтов искового производства, как предъявление встречного иска, замену сторон, заключение мирового соглашения, обращение в третейский суд и др.

Выделение в качестве отдельного вида гражданского судопроизводства производства по **делам с участием иностранных лиц** обусловлено особым субъектным составом участников процесса. Гражданское процессуальное законодательство Российской Федерации устанавливает национальный правовой режим в области защиты прав и интересов иностранных граждан, организаций и лиц без гражданства. Национальный режим означает, что иностранным гражданам, предприятиям, организациям и лицам без гражданства предоставляется такой же режим, как и для физических и юридических лиц Российской Федерации, на них распространяются одинаковые процессуальные права.

Дискуссионным в науке остается выделение в качестве самостоятельного вида гражданского судопроизводства производство по делам об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов, а также производства, связанного с признанием и исполнением решений иностранных судов и иностранных третейских судов (арбитражей) (глава 45 ГПК РФ). Спор связан с тем, что суд в этих случаях не рассматривает по существу гражданские дела. Однако представляется, что в современных условиях на суд возложены не только правоприменительные функции, но и функции контроля за актами, принимаемыми иными юрисдикционными органами.

### 8.6. 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 подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, судом, арбитражным судом или третейским судом.

Защита гражданских прав в административном порядке возможна лишь в случаях, предусмотренных законом. Однако решение, принятое в данном порядке, может быть оспорено в суде.

Кроме форм защиты прав граждан и организаций, перечисленных в ст. 11 ГК РФ, существует нотариальная форма защиты и охраны бесспорных субъективных гражданских прав (глава III «Основ законодательства Российской Федерации о нотариате», утвержденных Верховным Судом РФ 11.02.1993 № 4462‑1). Трудовые права работников 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 разрешать эти споры и дела. Функционирование механизма подведомственности способствует обеспечению социально‑правовой защищенности граждан.

Основным видом подведомственности является судебная подведомственность, от правильности определения которой во многом зависит реализация права на доступ к правосудию (ст. 46 Конституции 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 судами общей юрисдикции и арбитражными судами. Следовательно, применительно к гражданскому судопроизводству, определяя подведомственность, мы решаем, в какой суд обращаться: суд общей юрисдикции или арбитражный.

Рассмотрению вопроса подведомственности посвящены ст. 22 ГПК РФ и ст. 27–33 Арбитражного процессуального кодекса 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 законом и федеральным законом к ведению арбитражных судов.

Согласно ч. 2 ст. 27 АПК РФ, арбитражные суды разрешают экономические споры и рассматривают иные дела с участием организаций, являющихся юридическими лицами, граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющих статус индивидуального предпринимателя, приобретенный в установленном законом порядке, а в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом и иными федеральными законами, с участием Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, образований, не имеющих статуса юридического лица, и граждан, не имеющих статуса индивидуального 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 определению того суда, системы судов общей юрисдикции, в которых подлежит рассмотрению конкретное гражданское дело.

Исходя из этого выделяют два вида подсудности: родовую и территориальную. Правила *родовой подсудности* позволяют распределить дела, подведомственные судам общей юрисдикции, между их различными звеньями для рассмотрения дела в суде первой инстанции.

В гражданском процессе все дела с точки зрения их родовой подсудности делятся на четыре типа: одни дела подсудны по первой инстанции мировым судьям (ст. 23 ГПК РФ), другие – районным судам (ст. 24 ГПК РФ), третьи – судам субъектов Российской Федерации (ст. 26 ГПК РФ), четвертые – Верховному Суду РФ (ст. 27 ГПК РФ).

Нормы, устанавливающие территориальную (местную) подсудность, позволяют распределять гражданские дела между однородными судами одного и того же звена судебной системы. По общему правилу иск предъявляется в суд общей юрисдикции по месту жительства ответчика или месту нахождения организации (ст. 28 ГПК РФ). Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации предусматривает и исключения из этого правила, утверждая, что истцу в определенных законом случаях предоставляется возможность выбора суда, в который будет предъявлен иск (ст. 29); исключает возможность выбора истцом подсудности иной, чем та, которая установлена ГПК РФ для рассмотрения данной категории споров, а также изменения подсудности по соглашению сторон (ст. 30); устанавливает подсудность нескольких связанных между собой дел (ст. 31); предусматривает возможность изменения территориальной подсудности по соглашению сторон (ст. 32).

###### Контрольные вопросы

1. Как соотносятся между собой категории: гражданское судопроизводство, гражданский процесс и гражданское дело?

2. Какие суды входят в систему судов общей юрисдикции?

3. Какие суды общей юрисдикции вправе рассматривать гражданские дела по первой инстанции?

4. В чем заключается специфика метода гражданского процессуального 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

## Трудовое право

### 9.1. Понятие, предмет, метод и система трудового права

**Трудовое право** – отрасль права, регулирующая труд наемных работников. Нормы данного права регламентируют отношения работодателя 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, которой распоряжается, трудится самостоятельно, индивидуально. Здесь нет места трудовым отношениям, отсутствует совместный (коллективный) процесс труда. Иной характер имеет *наемный труд человека* (физического лица), обладающего силой, но не владеющего средствами и орудиями производства. При наемном труде человек приобретает статус работника, вступая с работодателем (владельцем средств и орудий производства) в определенные общественные отношения, в которых 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 связи 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 прошлом либо предполагаемого в будущем.

Трудовые отношения, возникшие в связи с непосредственной деятельностью людей в процессе выполнения ими определенных трудовых функций, являются приоритетными, доминирующими. Иные общественные отношения, связанные с трудовыми, признаются *производственными отношениями* .

Трудовые отношения регулируются на территории Российской Федерации действующим законодательством о труде.

Кроме трудового права с применением труда связаны и другие отрасли права. Однако не следует смешивать данный вид права с гражданским, административным, сельскохозяйственным и правом социального обеспечения.

Предмет трудового права указывает на род, вид общественных отношений, которые регулируются нормами трудового права. Метод трудового права отражает, как и какими правовыми приемами и средствами производится регулирование трудовых отношений.

Исходя из общей теории права метод правового регулирования трудовых отношений выражается в следующих признаках:

1) в своеобразии оснований возникновения, изменения и прекращения трудовых правоотношений;

2) юридически общем положении участников трудовых правоотношений;

3) характере установления прав и обязанностей;

4) способах защиты прав и средствах обеспечения обязанностей сторонами трудовых правоотношений.

*Первый признак* метода трудового права проявляется в договорном возникновении трудовых правоотношений, в том числе в случаях и порядке, установленных законодательством или уставом организации: избрания (выборов) на должность; избрания по конкурсу; судебного решения о заключении трудового договора и др. (ст. 16 ТК РФ). *Второй признак* метода трудового права проявляется в особенности общего юридического положения субъектов трудовых правоотношений – их равенстве при заключении трудового договора; в подчинении работников в процессе выполнения ими трудовых функций правилам внутреннего трудового распорядка, с одной стороны, и в обеспечении работодателем условий труда, предусмотренных трудовым законодательством, коллективным договором, соглашением, трудовым договором – с другой (ст. 15 ТК РФ).

*Третий признак* метода трудового права характеризуется сочетанием централизованного (общего и отраслевого) регулирования трудовых отношений с локальным регулированием при участии трудовых коллективов и профсоюзов в данном процессе. Централизованное регулирование трудовых отношений выражается в издании государством законодательных актов и иных правовых норм в области труда. Среди 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 вопрос об их восстановлении решается специальным органом (комиссия по трудовым спорам), при участии профсоюзов или в судебном порядке. Надлежащее исполнение работниками трудовых обязанностей обеспечивается специфическими для трудового права средствами – мерами дисциплинарной и материальной ответственности.

**Трудовое право** представляет собой совокупность внутренне согласованных, взаимосвязанных правовых норм о труде (правовых институтов), образующих целостную систему. Трудовое право состоит из *Общей части,* определяющей общие вопросы трудовых отношений, *Особенной части,* включающей в себя правовые нормы, регулирующие отдельные стороны (элементы) трудовых отношений, и *Специальной части,* содержащей общепризнанные принципы и нормы международно‑правового регулирования в сфере трудовых отношений.

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 трудового права.

К Особенной части трудового права относятся нормы, регулирующие 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 работников.

Иные отношения, непосредственно связанные с трудовыми, составляют следующие правовые институты:

• трудоустройства и занятости у конкретного работодателя;

• трудового распорядка и дисциплины труда;

• профессиональной подготовки и повышения квалификации непосредственно 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, ратифицированные Российской Федерацией. Международные договоры следует рассматривать как приоритетные перед внутренним трудовым законодательством в области трудовых отношений.

### 9.2. Основные принципы трудового права

Принципами трудового права являются *исходные начала* и *основные положения* , определяющие направления развития данной отрасли права, базирующиеся на общепризнанных нормах международного права, Конституции РФ и предусматривающие правила регулирования трудовых 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 свободно выбирает или на который свободно соглашается, право распоряжаться своими способностями к труду, выбирать профессию и род деятельности;

• запрещение принудительного труда, т. е. выполнения работы под угрозой применения какого‑либо наказания (насильственного воздействия);

• запрещение дискриминации по признакам расовой, социальной, 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 организацией в предусмотренных законом формах;

• сочетание государственного и договорного регулирования трудовых отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений;

• социальное партнерство, включающее право на участие работников, работодателей, их объединений в договорном регулировании трудовых отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений; обязательность возмещения вреда, причиненного работнику в связи с исполнением им трудовых обязанностей; установление государственных гарантий по обеспечению прав работников и работодателей; осуществление государственного надзора и контроля за их соблюдением; обеспечение 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 заключенного договора;

• обеспечение права представителей профсоюзных союзов осуществлять профсоюзный контроль соблюдения трудового законодательства и иных актов, содержащих нормы трудового права;

• обеспечение права на обязательное социальное страхование работников и ряд других.

### 9.3. Источники трудового права

Под **источниками трудового права** следует понимать результаты правотворческой деятельности государственных органов, а также совместного нормотворчества работников и работодателей (их представителей) в сфере применения труда работников.

Главное место среди источников трудового права занимает Конституция 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 связанных с ними отношений в соответствии с Конституцией РФ, федеральными конституционными законами осуществляется трудовым законодательством (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 правовыми актами федеральных органов исполнительной власти;

• конституциями (уставами), законами и иными нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации;

• актами органов местного самоуправления и локальными нормативными актами, содержащими нормы трудового права.

Среди источников трудового права необходимо указать на нормы трудового права, принимаемые *Международной организацией труда (МОТ).* Международные договоры, ратифицированные Россией, следует рассматривать как приоритетные. Еще не принятые рекомендации МОТ следует принимать во внимание в правотворческой деятельности государственных органов Российской Федерации.

Основополагающим кодифицированным актом трудового законодательства Российской Федерации, регулирующим трудовые отношения, 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 исполнительной власти, содержащие нормы трудового права, не должны противоречить 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 противоречить 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, постановлениям Правительства РФ нормативным правовым актам федеральных органов исполнительной власти, законам и иным нормативным правовым актам субъектов Российской Федерации.

В случае противоречий между ТК РФ и иными федеральными законами, 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.

### 9.4. Трудовое правоотношение и система трудового права

Под **трудовым правоотношением** понимается возникновение на основании трудового договора и регулируемое нормами трудового права трудовое отношение, по которому один субъект – работник – обязуется выполнять трудовую функцию с подчинением правилам внутреннего трудового распорядка, а другой субъект – работодатель – обязан предоставлять работу, обеспечивать здоровые и безопасные условия труда и оплачивать труд работника в соответствии с его квалификацией, сложностью работы, количеством и качеством труда.

В отличие от различных общественных отношений, регулируемых в процессе коллективного труда нормами морали, традициями и т. д., трудовые отношения представляют собой *юридические отношения* 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 наоборот.

Наконец, еще одной особенностью правоотношения является его *длящийся характер.* Выполнение, например, своей трудовой функции работником при соблюдении правил внутреннего трудового распорядка по истечении определенного времени (две недели, один месяц) вызывает ответные действия работодателя – выплату соответствующей заработной платы.

К характерным признакам трудового правоотношения можно отнести следующие:

• личный характер прав и обязанностей работника;

• обязанность работника выполнять определенную, заранее обусловленную трудовую функцию (работу по определенной специальности, квалификации или должности), отдельное конкретное задание к определенному сроку, что характерно для гражданско‑правовых отношений;

• выполнение трудовой функции осуществляется в условиях кооперированного труда, что объясняет необходимость подчинения субъектов трудового правоотношения правилам внутреннего трудового распорядка;

• возмездный характер трудового правоотношения, что проявляется в ответных действиях работодателя на выполнение работы – в выплате заработной платы;

• наличие права каждого из субъектов трудового правоотношения 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 обязанностей. Это признание связано с такими качествами, присущими лицу, как правоспособность и дееспособность.

Субъекты трудовых правоотношений – *работодатель* (физическое или юридическое лицо – организация) и *работник* (физическое лицо), являющиеся сторонами трудовых отношений на основании заключенного трудового договора.

Работником признается физическое лицо, вступившее добровольно в соответствии с действующим законодательством в трудовые отношения с работодателем.

Работодатель – это физическое либо юридическое лицо (организация), вступившее в трудовые отношения с работником. В случаях, установленных федеральными законами, в качестве работодателя может выступать иной субъект, наделенный правом заключать трудовые договоры (например, филиал, представительство организации и др.). Права и обязанности работодателя в трудовых отношениях осуществляются: физическим лицом, являющимся работодателем; органами управления юридического лица (организации) или уполномоченными ими лицами в порядке, установленном законами, иными нормативными правовыми актами, учредительными документами юридического лица (организации) и локальными нормативными актами.

По обязательствам учреждений, финансируемых полностью или частично собственником (учредителем), вытекающим из трудовых отношений, дополнительную ответственность несет собственник (учредитель) в установленном законом порядке.

Основные права и обязанности работника и работодателя как субъектов трудовых правоотношений изложены в параграфе 9.5.

Что касается участников иных отношений, непосредственно связанных с трудовыми, то ими могут являться (кроме работника и работодателя) профсоюзы, представительные органы работников, представители работодателей, государственные инспекции труда и др.

### 9.5. 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 договором;

• рабочее место, соответствующее государственным нормативным требованиям охраны труда и условиям, предусмотренным коллективным договором;

• своевременную и в полном объеме выплату заработной платы в соответствии со своей квалификацией, сложностью труда, количеством и качеством выполненной работы;

• отдых, обеспечиваемый установлением нормальной продолжительности рабочего времени, сокращенного рабочего времени для отдельных профессий и категорий работников, предоставлением еженедельных выходных дней, нерабочих праздничных дней, оплачиваемых ежегодных отпусков;

• полную достоверную информацию об условиях труда и требованиях 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 договора, соглашений;

• защиту своих трудовых прав, свобод и законных интересов всеми 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 трудовых обязанностей, и компенсацию морального вреда в порядке, установленном ТК РФ, иными федеральными законами;

• обязательное социальное страхование в случаях, предусмотренных федеральными законами.

Работник *обязан* :

• добросовестно исполнять свои трудовые обязанности, возложенные на него трудовым договором;

• соблюдать правила внутреннего трудового распорядка;

• соблюдать трудовую дисциплину;

• выполнять установленные нормы труда;

• соблюдать требования по охране труда и обеспечению безопасности труда;

• бережно относиться к имуществу работодателя (в том числе к имуществу третьих лиц, находящемуся у работодателя, если работодатель несет ответственность за сохранность этого имущества) и других работников;

• незамедлительно сообщить работодателю либо непосредственному руководителю о возникновении ситуации, представляющей угрозу жизни и здоровью людей, сохранности имущества работодателя (в том числе имущества третьих лиц, находящегося 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 работниками в порядке и на условиях, которые установлены ТК РФ, иными федеральными законами;

• поощрять работников за добросовестный эффективный труд;

• требовать от работников исполнения ими трудовых обязанностей и бережного отношения к имуществу работодателя и других работников, соблюдения правил внутреннего трудового распорядка организации;

• привлекать работников к дисциплинарной и материальной ответственности в порядке, установленном ТК РФ, иными федеральными законами;

• принимать локальные нормативные акты;

• создавать объединения работодателей в целях представительства и защиты своих интересов и вступать в них.

Работодатель *обязан* :

• заключать, изменять и расторгать трудовые договоры с работниками в порядке и на условиях, которые установлены ТК РФ, иными федеральными законами;

• вести коллективные переговоры и заключать коллективные договоры;

• поощрять работников за добросовестный эффективный труд;

• требовать от работников исполнения ими трудовых обязанностей 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 внутреннего трудового распорядка;

• привлекать работников к дисциплинарной и материальной ответственности в порядке, установленном ТК РФ, иными федеральными законами;

• принимать локальные нормативные акты (за исключением работодателей – физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями);

• создавать объединения работодателей в целях представительства и защиты своих интересов и вступать в них;

• соблюдать трудовое законодательство и иные нормативные правовые акты, содержащие нормы трудового права, локальные нормативные акты, условия коллективного договора, соглашений и трудовых договоров;

• предоставлять работникам работу, обусловленную трудовым договором;

• обеспечивать безопасность и условия труда, соответствующие государственным нормативным требованиям охраны труда;

• обеспечивать работников оборудованием, инструментами, технической документацией и иными средствами, необходимыми для исполнения ими трудовых обязанностей;

• обеспечивать работникам равную оплату за труд равной ценности;

• выплачивать в полном размере причитающуюся работникам заработную плату в сроки, установленные в соответствии с ТК РФ, коллективным договором, правилами внутреннего трудового распорядка, трудовыми договорами;

• вести коллективные переговоры, а также заключать коллективный договор в порядке, установленном ТК РФ;

• предоставлять представителям работников полную и достоверную информацию, необходимую для заключения коллективного договора, соглашения и контроля за их выполнением;

• знакомить работников под роспись с принимаемыми локальными нормативными актами, непосредственно связанными с их трудовой деятельностью;

• своевременно выполнять предписания федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на проведение государственного надзора и контроля за соблюдением трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, других федеральных органов исполнительной власти, осуществляющих функции по контролю и надзору 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 выявленных нарушениях трудового законодательства и других актов, содержащих нормы трудового права, принимать меры по устранению выявленных нарушений и сообщать о принятых мерах указанным органам и представителям;

• создавать условия, обеспечивающие участие работников в управлении организацией в предусмотренных ТК РФ, иными федеральными законами и коллективным договором формах;

• обеспечивать бытовые нужды работников, связанные с исполнением ими трудовых обязанностей;

• осуществлять обязательное социальное страхование работников в порядке, установленном федеральными законами;

• возмещать вред, причиненный работникам в связи с исполнением ими трудовых обязанностей, а также компенсировать моральный вред в порядке и на условиях, которые установлены ТК РФ, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации;

• исполнять иные обязанности, предусмотренные трудовым законодательством и другими нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами и трудовыми договорами.

### 9.6. Социальное партнерство в сфере труда, его формы и принципы

**Социальное партнерство,** согласно ст. 23 ТК РФ, определяется как система взаимоотношений между работниками (представителями работников), работодателями (представителями работодателей), органами государственной власти, органами местного самоуправления, направленная на обеспечение согласования интересов работников и работодателей по вопросам регулирования трудовых и иных непосредственно связанных с ними отношений.

Работодатель обязан создавать условия, обеспечивающие деятельность представителей работников, в соответствии с трудовым законодательством, коллективным договором, соглашениями.

Сторонами социального партнерства являются работники и работодатели в лице уполномоченных в установленном порядке представителей.

Органы государственной власти и органы местного самоуправления могут выступать сторонами социального партнерства в тех случаях, когда они действуют в качестве работодателей или их представителей, уполномоченных на представительство законодательством или работодателями, а также в других случаях, предусмотренных федеральными 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 общероссийских профсоюзов, или иные представители, избираемые работниками в случаях, предусмотренных ТК РФ.

Интересы работников организации при проведении коллективных переговоров, заключении и изменении коллективного договора, осуществлении контроля его выполнения, а также при реализации права на участие в управлении организацией, рассмотрении трудовых споров работников с работодателем представляют первичная профсоюзная организация или иные представители, избираемые работниками. При отсутствии в организации первичной профсоюзной организации, а также при наличии профсоюзной организации, объединяющей 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 представлять их интересы во взаимоотношениях с работодателем.

Интересы работников при проведении коллективных переговоров о заключении и об изменении соглашений, о разрешении коллективных трудовых споров по поводу заключения или изменения соглашений, об осуществлении контроля за их выполнением, а также при формировании и осуществлении деятельности комиссий по регулированию социально‑трудовых отношений представляют соответствующие профсоюзы, их территориальные организации, объединения профессиональных союзов и объединения территориальных организаций профессиональных союзов.

В соответствии со ст. 33 ТК РФ *представителями работодателя* при проведении коллективных переговоров, заключении или изменении коллективного договора являются руководитель организации или уполномоченные им лица в соответствии с ТК РФ, законами, иными нормативными правовыми актами, учредительными документами организации и локальными нормативными актами.

При проведении коллективных переговоров, заключении или изменении соглашений, разрешении коллективных трудовых споров по поводу их заключения или изменения, а также при формировании и осуществлении деятельности комиссий по регулированию социально‑трудовых отношений интересы работодателей представляют соответствующие объединения работодателей.

Представлять работодателей – государственные и муниципальные предприятия, а также организации, финансируемые из соответствующих бюджетов, могут органы исполнительной власти, органы местного самоуправления, уполномоченные на представительство законодательством или работодателями.

Социальное партнерство (ст. 27 ТК РФ) осуществляется в *формах* :

• коллективных переговоров по подготовке проектов коллективных договоров, соглашений и их заключению;

• взаимных консультаций (переговоров) по вопросам регулирования трудовых и иных непосредственно связанных с ними отношений, обеспечения гарантий трудовых прав работников и совершенствования трудового законодательства и иных нормативно‑правовых актов, содержащих нормы трудового права;

• участия работников, их представителей в управлении организацией;

• участия представителей работников и работодателей в досудебном 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 отношениях;

• 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, соглашений;

• контроль за выполнением принятых коллективных договоров, соглашений;

• ответственность сторон, их представителей за невыполнение по их вине коллективных договоров, соглашений.

### 9.7. Коллективный договор: содержание и структура

*Содержанием* коллективного договора являются согласованные сторонами условия (положения), призванные урегулировать социально‑трудовые отношения в данной организации.

*Порядок* разработки проекта коллективного договора и его заключения определяется сторонами в соответствии с ТК РФ и иными федеральными законами.

*Структура* коллективного договора, как и содержание, также определяется 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, уровня инфляции, выполнения показателей, определенных коллективным договором;

• занятость, переобучение, условия высвобождения работников;

• рабочее время и время отдыха, включая вопросы предоставления и продолжительности отпусков;

• улучшение условий и охраны труда работников, в том числе женщин и молодежи;

• соблюдение интересов работников при приватизации организации, ведомственного жилья;

• экологическая безопасность и охрана здоровья работников на производстве;

• гарантии и льготы работникам, совмещающим работу с обучением;

• оздоровление и отдых работников и членов их семей;

• контроль выполнения коллективного договора, порядок внесения 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 положения работодателя могут устанавливаться льготы и преимущества для работников, условия труда, более благоприятные по сравнению с установленными законами, иными нормативными правовыми актами, соглашениями.

Коллективный договор, согласно ст. 50 ТК РФ, регистрируется в уведомительном порядке. Для этого он в течение семи дней направляется представителем работодателя в соответствующий орган по труду. Вступление коллективного договора в силу не зависит от факта его уведомительной регистрации.

Контроль выполнения коллективного договора осуществляется сторонами социального партнерства, их представителями, соответствующими органами по труду (ст. 51 ТК РФ).

При проведении указанного контроля представители сторон обязаны 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 сторонами либо со дня, установленного коллективным договором.

Стороны имеют право продлевать действие коллективного договора на срок не более трех лет.

Действие коллективного договора распространяется на всех работников данной организации, ее филиала, представительства и иного обособленного структурного подразделения.

Коллективный договор сохраняет свое действие в случае изменения наименования организации, расторжения трудового договора с руководителем организации.

При реорганизации (слиянии, присоединении разделении, выделении, преобразовании) организации коллективный договор сохраняет свое действие в течение всего срока реорганизации.

При смене формы собственности организации коллективный договор 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 действия 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.

### 9.8. Трудовой договор

#### 9.8.1. 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 работником, в соответствии с которым работодатель обязуется предоставить работнику работу по обусловленной трудовой функции, обеспечить условия труда, предусмотренные ТК РФ, законами и иными нормативными правовыми актами, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами, содержащими нормы трудового права, своевременно и в полном размере выплачивать работнику заработную плату, а работник обязуется лично выполнять определенную этим соглашением трудовую функцию, соблюдать правила внутреннего трудового распорядка, действующие у данного работодателя.

Трудовой договор в российском праве является одним из центральных институтов трудового права, нормы которого регулируют прием граждан на работу, переводы на другую работу и увольнение с работы. Трудовой договор представляет собой организационно‑правовую форму обеспечения народного хозяйства кадрами, и тем самым с его помощью создается трудовой коллектив, который выполняет все производственные и социальные задачи данной организации. Трудовой договор служит организационно‑правовой формой распределения труда внутри данной организации. Наконец, трудовой договор является главным основанием возникновения трудовых правоотношений и существования их во времени.

*Сторонами трудового договора* являются работодатель – физическое или юридическое лицо (организация), вступившее в трудовые отношения с работником, и работник – физическое лицо, вступившее в трудовые отношения с работодателем.

#### 9.8.2. Содержание и форма трудового договора

Под содержанием трудового договора понимают все условия (существенные и дополнительные), которые определяют права и обязанности работника и работодателя в силу заключенного между ними трудового договора.

В трудовом договоре (ст. 57 ТК РФ) указываются фамилия, имя, отчество работника и наименование работодателя (фамилия, имя, отчество руководителя – физического лица), заключивших договор.

*Существенными условиями* трудового договора являются:

• место работы (с указанием структурного подразделения);

• дата начала работы;

• наименование должности, специальности, профессии с указанием квалификации в соответствии со штатным расписанием организации или конкретная трудовая функция. Если в соответствии с федеральными законами с выполнением работ по определенным должностям, специальностям или профессиям связано предоставление льгот либо наличие ограничений, то наименование этих должностей, специальностей или профессий и квалификационные требования к ним должны соответствовать наименованиям и требованиям, указанным в квалификационных справочниках, утверждаемых в порядке, устанавливаемом Правительством РФ;

• права и обязанности работника;

• права и обязанности работодателя;

• характеристики условий труда, компенсации и льготы работникам за работу в тяжелых, вредных и (или) опасных условиях;

• режим труда и 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 поощрительные выплаты);

• виды и условия социального страхования, непосредственно связанные с трудовой деятельностью. В трудовом договоре могут предусматриваться в качестве дополнительных условия об испытании, о неразглашении охраняемой законом тайны (государственной, служебной, коммерческой и иной), об обязанности работника отработать после обучения не менее установленного 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 нормативными правовыми актами, коллективным договором, соглашениями.

Согласно ст. 60 ТК РФ, запрещается требовать от работника выполнение работы, не обусловленной трудовым договором, за исключением случаев, предусмотренных ТК РФ и иными федеральными законами.

Условия трудового договора могут быть изменены только по соглашению сторон в письменном виде.

В случае заключения срочного трудового договора в нем указываются срок его действия и обстоятельства (причина), послужившие основанием для заключения срочного трудового договора в соответствии 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 экземплярах, каждый из которых подписывается сторонами. Один экземпляр трудового договора передается работнику, другой хранится у работодателя.

Трудовой договор, не оформленный в письменной виде, считается заключенным, если работник приступил к работе с ведома или по поручению работодателя либо его представителя.

При фактическом допущении работника к работе работодатель обязан оформить с ним трудовой договор в письменной форме не позднее трех дней со дня фактического допущения работника к работе.

При заключении трудовых договоров с отдельными категориями работников законами и иными нормативными правовыми актами может быть предусмотрена необходимость согласования возможности заключения трудовых договоров либо их условий с соответствующими лицами или органами, не являющимися работодателями по этим договорам, или составление трудовых договоров в большем количестве экземпляров.

#### 9.8.3. Сроки действия трудового договора

Трудовые договоры подразделяются на два вида:

1) трудовой договор, заключаемый на *неопределенный срок* (бессрочные);

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 договор считается заключенным на неопределенный срок.

В случае если ни одна из сторон не потребовала расторжения срочного трудового договора в связи с истечением его срока, а работник продолжает работу после истечения срока трудового договора, трудовой договор считается заключенным на неопределенный срок.

Трудовой договор, заключенный на определенный срок при отсутствии достаточных к тому оснований, установленных органом, осуществляющим государственный надзор и контроль соблюдения трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, или судом, считается заключенным на неопределенный срок.

*Запрещается* заключение срочных трудовых договоров в целях уклонения от предоставления прав и гарантий, предусмотренных работникам, с которыми заключается трудовой договор на неопределенный срок.

*Срочный трудовой* договор, согласно ст. 59 ТК РФ, может заключаться по инициативе работодателя либо работника в следующих случаях:

• для замены временно отсутствующего работника, за которым в соответствии с законом сохраняется место работы;

• на время выполнения временных (до двух месяцев) работ, а также сезонных работ, когда в силу природных условий работа может производиться только в течение определенного периода времени (сезона);

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

• для проведения срочных работ по предотвращению несчастных случаев, аварий, катастроф, эпидемий, эпизоотии, а также для устранения последствий указанных и других чрезвычайных обстоятельств;

• с лицами, поступающими на работу в организации – субъекты малого предпринимательства с численностью до 35 работников (в организациях розничной торговли и бытового обслуживания – до 20 работников), а также к работодателям – физическим лицам;

• с лицами, направленными на работу за границу;

• для проведения работ, выходящих за рамки обычной деятельности организации (реконструкция, монтажные, пусконаладочные и другие работы), а также для проведения работ с заведомо 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 выполнения заведомо определенной работы;

• с лицами, принимаемыми для выполнения заведомо определенной работы в случаях, когда ее выполнение (завершение) не может быть определено конкретной датой;

• для работ, непосредственно связанных со стажировкой и профессиональным обучением работника;

• с лицами, обучающимися по дневным формам обучения;

• с лицами, работающими в данной организации по совместительству;

• с пенсионерами по возрасту, а также с лицами, которым по состоянию здоровья в соответствии с медицинским заключением разрешена работа исключительного временного характера;

• с творческими работниками средств массовой информации, организаций кинематографии, театров, театральных и концертных организаций, цирков и иными лицами, участвующими в создании и (или) исполнении произведений, профессиональными спортсменами в соответствии с перечнями профессий, утвержденными Правительством РФ с учетом мнения Российской трехсторонней комиссии по регулированию социально‑трудовых отношений;

• с научными, педагогическими и другими работниками, заключившими трудовые соглашения на определенный срок в результате конкурса, проведенного в порядке, установленном законом или иным нормативным правовым актом органа государственной власти или органа местного самоуправления;

• в случае избрания на определенный срок в состав выборного органа или на выборную должность на оплачиваемую работу, а также поступления на работу, связанную с непосредственным обеспечением деятельности членов избирательных органов или должностных лиц в органах государственной власти и органах 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 службы занятости населения, в том числе на проведение общественных 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 установлено федеральными законами, иными нормативными правовыми актами или трудовым договором, либо со дня фактического допущения 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 работник должен приступить к работе на следующий рабочий день после вступления договора в силу.

Если работник не приступил к работе в установленный срок без уважительных причин в течение недели, то трудовой договор аннулируется.

#### 9.8.4. Расторжение трудового договора

Согласно ТК РФ, общими основаниями прекращения (расторжения) трудового договора неопределенного срока действия (бессрочного) являются:

• соглашение работника и работодателя – сторон трудового договора (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 (должность);

• отказ работника от продолжения работы в связи со сменой собственника имущества организации, изменением подведомственности (подчиненности) организации либо ее реорганизации (ст. 75);

• отказ работника от продолжения работ в связи с определенными сторонами условиями трудового договора (ст. 74);

• отказ работника от перевода на другую работу вследствие состояния здоровья в соответствии с медицинским заключением;

• отказ работника от перевода в связи с перемещением работодателя в другую местность (ч. 1 ст. 72);

• обстоятельства, не зависящие от воли сторон (ст. 83);

• нарушение установленных ТК РФ или иным федеральным законом правил заключения трудового договора, если это нарушение исключает возможность продолжения работы (ст. 84).

Трудовой договор может быть прекращен и по другим основаниям, предусмотренным ТК РФ и иными федеральными законами.

Во всех случаях днем увольнения работника является последний день его работы.

Что касается *расторжения* срочного трудового договора, то он расторгается 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 определенной работы, расторгается по завершении этой работы.

Трудовой договор, заключенный на время исполнения обязанностей отсутствующего работника, расторгается с выходом этого работника на работу.

Трудовой договор, заключенный на время выполнения сезонных работ, расторгается по истечении определенного сезона.

### 9.9. Рабочее время и его виды

**Рабочее время** – время, в течение которого работник в соответствии с правилами внутреннего трудового распорядка и условиями трудового договора должен исполнять трудовые обязанности, а также иные периоды времени, которые в соответствии с ТК РФ, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации относятся к рабочему времени.

Работодатель обязан вести учет времени, фактически отработанного каждым работником.

*Нормальная продолжительность* рабочего времени не может превышать 40 часов в неделю (ст. 91 ТК РФ).

*Сокращенная* относительно нормальной продолжительность рабочего времени устанавливается:

• для работников в возрасте до 16 лет – не более 24 часов в неделю;

• 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) опасными условиями труда, – не более 36 часов в неделю в порядке, установленном Правительством РФ с учетом мнения Российской 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 образовательных 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 продолжительность 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 неделя *(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, осуществляющего уход за больным членом семьи в соответствии с медицинским заключением.

При работе на условиях неполного рабочего времени оплата труда работника производится пропорционально отработанному им времени или в зависимости от выполненного им объема работ.

Работа на условиях неполного рабочего времени не влечет для работников каких‑либо ограничений продолжительности ежегодного основного оплачиваемого отпуска, исчисления трудового стажа и других трудовых прав.

Работа *сверх установленной нормальной продолжительности,* согласно ТК РФ, возможна в двух случаях: по инициативе работника *при работе по совместительству* и по инициативе работодателя в порядке *сверхурочной работы.*

Продолжительность рабочего времени совместителя не может превышать четырех часов в день и 16 часов в неделю, сверхурочные работы для работника не должны превышать четырех часов в течение двух дней и 120 часов в год.

### 9.10. Время отдыха

**Время отдыха** – время, в течение которого работник свободен от исполнения 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) работнику должен быть предоставлен *перерыв для отдыха и питания* продолжительностью не более двух часов и не менее 30 минут, который в рабочее время не включается.

Время предоставления перерыва и его конкретная продолжительность устанавливаются правилами внутреннего трудового распорядка организации или по соглашению между работником и работодателем. На работах, где по условиям производства (работы) предоставление перерыва для отдыха и питания невозможно, работодатель обязан обеспечить работнику возможность отдыха и приема пищи в рабочее время. Перечень таких работ, а также места для отдыха и приема пищи устанавливаются правилами внутреннего трудового распорядка организации.

На отдельных видах работ, согласно ст. 109 ТК РФ, предусматривается предоставление работникам в течение рабочего времени *специальных перерывов,* обусловленных технологией и организацией производства и труда. Виды этих работ, продолжительность и порядок предоставления таких перерывов устанавливаются правилами внутреннего трудового распорядка.

Работникам, работающим в холодное время года на открытом воздухе 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. Работодатель 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 шестидневной 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 организации. 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 поочередно каждой группе работников согласно правилам внутреннего трудового распорядка организации.

Отдельным категориям работников, согласно ТК РФ, например женщинам, работающим в сельской местности, по их желанию полагается один *дополнительный* выходной день в месяц без сохранения 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, предоставляются четыре дополнительных оплачиваемых из средств фонда социального страхования Российской Федерации выходных дня, которые используются по усмотрению родителей (опекуна, попечителя).

Трудовой кодекс в ст. 112 оговаривает *праздничные дни* , которые являются нерабочими.

Нерабочими праздничными днями в Российской Федерации являются:

• 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 выходной день переносится на следующий после праздничного рабочий день.

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

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 случаях:

• для предотвращения аварии, катастрофы, устранения последствий производственной аварии, катастрофы либо стихийного бедствия;

• предотвращения несчастных случаев, уничтожения или порчи имущества;

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

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

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

Привлечение инвалидов, женщин, имеющих детей в возрасте до трех лет, к работе в выходные и нерабочие праздничные дни допускается только в случае, если такая работа не запрещена им по медицинским 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 праздничные дни производится *по письменному распоряжению работодателя.*

### 9.11. 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 правовыми актами, коллективными договорами, соглашениями, локальными нормативными актами и трудовыми договорами.

В систему *основных государственных гарантий* по оплате труда работников включается:

• величина минимального размера оплаты труда в Российской Федерации;

• величина минимального размера тарифной ставки (оклада) работников организаций бюджетной сферы в Российской Федерации;

• меры, обеспечивающие повышение уровня реального содержания заработной платы;

• ограничение перечня оснований и размеров удержания из заработной 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 неплатежеспособности в соответствии с федеральными законами;

• государственный надзор и контроль за полной и своевременной выплатой заработной платы и реализацией государственных гарантий по оплате труда;

• ответственность работодателей за нарушение требований, установленных ТК РФ, законами, иными нормативными правовыми актами, коллективными договорам и соглашениями;

• сроки и очередность выплаты заработной платы.

*Выплата* заработной платы производится *в денежной форме* в валюте Российской Федерации (в рублях).

В соответствии с коллективным договором или трудовым договором по письменному заявлению работника оплата труда может производиться и в иных формах, не противоречащих законодательству и международным договорам Российской Федерации. Доля заработной платы, *выплачиваемой в неденежной форме* , не может превышать 20 % от общей суммы заработной платы.

Выплата заработной платы в виде спиртных напитков, наркотических, 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 квалификации работника, сложности, количества, качества и условий выполняемой работы, а также выплаты компенсационного и стимулирующего 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 труда) – гарантируемый федеральным законом размер месячной заработной платы за труд *неквалифицированного работника,* полностью отработавшего норму рабочего времени при выполнении простых работ в нормальных условиях труда.

Минимальный размер оплаты труда устанавливается одновременно на всей территории России федеральным законом и *не может быть ниже размера прожиточного минимума* трудоспособного человека.

Месячная заработная плата работника, отработавшего за этот период норму рабочего времени и выполнившего нормы труда (трудовые обязанности), не может быть ниже установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда.

В размер минимального размера оплаты труда *не включаются* доплаты и надбавки, премии и другие поощрительные выплаты, а также выплаты за работу в условиях, отклоняющихся от нормальных, за работу в особых климатических условиях и на территориях, подвергшихся радиоактивному загрязнению, иные компенсационные и социальные выплаты.

Обеспечение повышения уровня реального содержания заработной платы включает *индексацию заработной платы* в связи с ростом потребительских цен на товары и услуги. В организациях, финансируемых из соответствующих бюджетов, индексация заработной платы производится в порядке, установленном законами и иными нормативными правовыми актами, а в других организациях – в порядке, установленном 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, соглашениями.

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 денежной 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 начала.

Работодатель и (или) уполномоченные им лица в соответствии со ст. 142 ТК РФ в случае *задержки* выплаты работнику заработной платы, а также допустившие другие нарушения оплаты труда, несут *ответственность.*

Так, согласно ст. 236 ТК РФ, при нарушении работодателем установленного срока выплаты заработной платы (равно как оплаты отпуска, выплат при увольнении и других выплат, причитающихся работнику) работодатель обязан выплатить ее с уплатой процентов (денежной компенсации) в размере не ниже 1/300действующей в это время ставки рефинансирования ЦБ РФ от невыплаченных в срок сумм за каждый день задержки начиная со следующего дня после установленного срока выплаты по день фактического расчета включительно. Конкретный размер выплачиваемой работнику денежной компенсации определяется коллективным или трудовым договором.

Трудовой кодекс РФ предусматривает право работника в случае задержки выплаты заработной платы на срок более 15 дней на приостановку 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 чрезвычайном положении;

• в органах и организациях Вооруженных Сил РФ, других военных, военизированных и иных формированиях и организациях, ведающих вопросами обеспечения обороны страны и безопасности государства, аварийно‑спасательных, поисково‑спасательных, противопожарных работ, работ по предупреждению или ликвидации стихийных бедствий и чрезвычайных ситуаций, в правоохранительных органах;

• государственными служащими;

• в организациях, непосредственно обслуживающих особо опасные виды производства, оборудования;

• в организациях, связанных с обеспечением жизнедеятельности населения (энергообеспечение, отопление и теплоснабжение, водоснабжение, газоснабжение, связь, станции скорой и неотложной медицинской помощи).

### 9.12. 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 соблюдения работниками дисциплины труда.

Трудовой распорядок организации определяется правилами внутреннего трудового распорядка.

**Правила внутреннего трудового распорядка организации** – локальный нормативный акт организации, регламентирующий порядок приема и увольнения работников, основные права, обязанности и ответственность 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, награждает ценным подарком, почетной грамотой, представляет к званию лучшего по профессии). За особые трудовые заслуги перед обществом и государством работники могут быть представлены к государственным 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 предусмотренных федеральными законами, уставами и положениями о дисциплине.

До применения дисциплинарного взыскания работодатель должен затребовать от работника *объяснение в письменной форме.* В случае отказа работника дать объяснение составляется соответствующий акт.

Дисциплинарное взыскание применяется не позднее одного месяца со дня обнаружения проступка, не считая времени болезни работника, пребывания его в отпуске, а также времени, необходимого на учет мнения представительного органа работников.

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

За каждый дисциплинарный проступок может быть применено только *одно* дисциплинарное взыскание (ст. 193 ТК РФ).

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

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

Если в течение года со дня применения дисциплинарного взыскания работник не будет подвергнут новому дисциплинарному взысканию, то он считается не имеющим дисциплинарного взыскания.

Работодатель до истечения года со дня применения дисциплинарного взыскания имеет право снять его с работника по собственной

инициативе, просьбе самого работника, ходатайству его непосредственного руководителя или представительного органа работника.

Привлечение к дисциплинарной ответственности руководителя организации, его заместителей в соответствии со ст. 195 ТК РФ производится по заявлению представительного органа работников.

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

### 9.13. Охрана труда

Обязанности по охране труда работника и работодателя

Согласно ст. 212 ТК РФ, **работодатель** *обязан* обеспечить:

• безопасность работников при эксплуатации зданий, сооружений, оборудования, осуществлении технологических процессов, а также применяемых в производстве инструментов, сырья и материалов;

• применение прошедших обязательную сертификацию или декларирование соответствия в установленном законодательством Российской Федерации о техническом регулировании порядке средств индивидуальной и коллективной защиты работников;

• соответствующие требованиям охраны труда условия труда на каждом рабочем месте;

• режим труда и отдыха работников в соответствии с трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права;

• приобретение и выдачу за счет собственных средств специальной одежды, специальной обуви и других средств индивидуальной защиты, смывающих и обезвреживающих средств, прошедших обязательную сертификацию или декларирование соответствия в установленном законодательством Российской Федерации о техническом регулировании порядке, согласно установленным нормам работникам, занятым на работах с вредными 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 рабочем 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 рабочих местах, а также за правильностью применения работниками средств индивидуальной и коллективной защиты;

• проведение аттестации рабочих мест по условиям труда с последующей сертификацией организации работ по охране труда;

• в случаях, предусмотренных трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, организовывать проведение за счет собственных средств обязательных предварительных (при поступлении на работу) и периодических (в течение трудовой деятельности) медицинских осмотров (обследований), обязательных психиатрических освидетельствований работников, внеочередных медицинских осмотров (обследований), обязательных психиатрических освидетельствований работников по их просьбам в соответствии с медицинскими рекомендациями с сохранением за ними места работы (должности) и среднего заработка на время прохождения указанных медицинских осмотров (обследований), обязательных психиатрических освидетельствований;

• недопущение работников к исполнению ими трудовых обязанностей без прохождения обязательных медицинских осмотров (обследований), обязательных психиатрических освидетельствований, а также в случае медицинских противопоказаний;

• информирование работников об условиях и охране труда на рабочих местах, о риске повреждения здоровья и полагающихся им компенсациях и средствах индивидуальной защиты;

• предоставление федеральным органам исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке государственной политики и нормативно‑правовому регулированию в сфере труда, федеральным органам исполнительной власти, уполномоченным на проведение государственного надзора и контроля за соблюдением трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, другим федеральным органам исполнительной власти, осуществляющим функции по контролю и надзору в установленной сфере деятельности, органам исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области охраны труда, органам профсоюзного контроля за соблюдением трудового законодательства и иных актов, содержащих нормы трудового права, информации и документов, необходимых для осуществления ими своих полномочий;

• принятие мер по предотвращению аварийных ситуаций, сохранению жизни и здоровья работников при возникновении таких ситуаций, в том числе по оказанию пострадавшим первой помощи;

• расследование и учет в установленном ТК РФ, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации порядке несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний;

• санитарно‑бытовое и лечебно‑профилактическое обслуживание работников в соответствии с требованиями охраны труда, а также доставку работников, заболевших на рабочем месте, в медицинскую организацию в случае необходимости оказания им неотложной медицинской помощи;

• беспрепятственный допуск должностных лиц федеральных органов исполнительной власти, уполномоченных на проведение государственного надзора и контроля, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области охраны труда, органов Фонда социального страхования, а также представителей органов общественного контроля в целях проведения проверок условий и охраны труда и расследования несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний;

• выполнение предписаний должностных лиц федеральных органов исполнительной власти, уполномоченных на проведение государственного надзора и контроля, и рассмотрение представлений органов общественного контроля в установленные ТК РФ, иными федеральными законами сроки;

• обязательное социальное страхование работников от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний;

• 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 работниками 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 коллективной защиты;

• проходить обучение безопасным методам и приемам выполнения работ и оказанию первой помощи пострадавшим на производстве, инструктаж по охране труда, стажировку на рабочем месте, проверку знаний требований охраны труда;

• немедленно извещать своего непосредственного или вышестоящего 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 профессионального заболевания (отравления);

• проходить обязательные предварительные (при поступлении на работу) и периодические (в течение трудовой деятельности) медицинские осмотры (обследования), а также внеочередные медицинские осмотры (обследования) по направлению работодателя в случаях, предусмотренных ТК РФ и иными федеральными законами.

Рекомендуется перечисленные обязанности работника по соблюдению требований охраны труда вносить специальным разделом в трудовой договор при оформлении на работу.

### 9.14. Материальная ответственность работника и работодателя

Материальная ответственность по трудовому праву состоит в обязанности одной из сторон трудового договора (работодателя или работника) возместить ущерб, причиненный другой стороной в результате виновного противоправного неисполнения своих трудовых обязанностей. 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 исполнения решения органа по рассмотрению трудовых споров или государственного правового инспектора труда о восстановлении работника на прежней работе;

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

Работодатель, причинивший *ущерб имуществу работника* , возмещает этот ущерб в полном объеме. Размер ущерба исчисляется по рыночным ценам, действующим в данный местности на момент возмещения ущерба.

При согласии работника ущерб может быть возмещен в натуре. Заявление работника о возмещении ущерба направляется им работодателю. Работодатель обязан рассмотреть поступившее заявление и принять соответствующее решение в 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 заработной платы, оплаты отпуска, выплат при увольнении и других выплат, причитающихся работнику, работодатель обязан выплатить их с уплатой процентов (денежной компенсации) в размере не ниже 1/ действующей в это время ставки рефинансирования ЦБ РФ от невыплаченных в срок сумм за каждый день задержки начиная со следующего дня после установленного срока выплаты по день фактического расчета включительно. Конкретный размер выплачиваемой работнику денежной компенсации определяется коллективным или трудовым договором.

*Моральный вред* , причиненный работнику неправомерными действиями или бездействием работодателя, возмещается работнику в денежной форме в размерах, определяемых соглашением сторон трудового договора.

В случае возникновения спора факт причинения работнику морального вреда и размеры его возмещения определяются судом независимо от подлежащего возмещению имущественного ущерба.

Работник в соответствии со ст. 238 ТК РФ обязан возместить работодателю причиненный ему *прямой действительный ущерб.* Неполученные доходы (упущенная выгода) взысканию с работника не подлежат.

Под прямым действительным ущербом понимается реальное уменьшение наличного имущества работодателя или ухудшение состояния указанного имущества (в том числе имущества третьих лиц, находящегося у работодателя, если работодатель несет ответственность за сохранность этого имущества), а также необходимость для работодателя произвести затраты либо излишние выплаты на приобретение или восстановление имущества.

Работник несет материальную ответственность как за прямой действительный ущерб, непосредственно причиненный им работодателю, так и *за ущерб, возникший у работодателя в результате возмещения им ущерба иным лицам.*

За причиненный ущерб работник несет материальную ответственность 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, нормального хозяйственного риска, крайней необходимости или необходимой обороны либо неисполнения работодателем обязанности по обеспечению надлежащих условий для хранения имущества, вверенного работнику.

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 несут полную материальную ответственность за *умышленное* причинение ущерба, за ущерб, причиненный в состоянии алкогольного, наркотического или токсического опьянения, а также за ущерб, причиненный в результате совершения преступления или административного проступка.

Материальная ответственность в полном размере причиненного ущерба возлагается на работника в случаях (ст. 243 ТК РФ):

• когда в соответствии с ТК РФ или иными федеральными законами на работника возложена материальная ответственность в полном размере за ущерб, причиненный работодателю при исполнении работником трудовых обязанностей;

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

• умышленного причинения ущерба;

• причинения ущерба в состоянии алкогольного, наркотического или иного токсического опьянения;

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

• причинения ущерба в результате административного проступка, если таковой установлен соответствующим государственным 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 работниками, достигшими возраста 18 лет и непосредственно обслуживающими или использующими денежные, товарные ценности или иное имущество (ст. 244 ТК РФ).

Перечни работ и категорий работников, с которыми могут заключаться указанные договоры, а также типовые формы этих договоров утверждаются в порядке, устанавливаемом Правительством РФ.

Кроме индивидуального вида ответственности распространен совместный вид ответственности коллектива (бригады) работников перед работодателем за причиненный ему материальный ущерб. Обычно такой вид ответственности вводится при работах, связанных с хранением обработкой, продажей (отпуском), перевозкой, применением или иным использованием переданных коллективу ценностей, когда невозможно разграничить ответственность каждого работника за причинение ущерба и заключить с ним договор о возмещении ущерба в полном размере.

Письменный договор о коллективной (бригадной) материальной ответственности за причинение ущерба заключается между работодателем и всеми членами коллектива (бригады).

По договору о коллективной (бригадной) материальной ответственности ценности вверяются заранее установленной группе лиц, на которую возлагается полная материальная ответственность за их недостачу. Для освобождения от материальной ответственности член коллектива (бригады) должен доказать отсутствие своей вины.

При добровольном возмещении ущерба степень вины каждого члена коллектива (бригады) определяется по соглашению между всеми членами коллектива (бригады) и работодателем. При взыскании ущерба в судебном порядке степень вины каждого коллектива (бригады) определяется судом.

### 9.15. Трудовые споры и порядок их рассмотрения

**Трудовой спор** – это неурегулированное разногласие между работодателем и работником (индивидуальный трудовой спор) или работодателем и коллективом работников (коллективный трудовой спор).

Право на индивидуальные и коллективные трудовые споры, включая право на забастовку, закреплено в п. 4 ст. 37 Конституции РФ.

Трудовой кодекс РФ определяет **индивидуальный трудовой спор** как неурегулированные разногласия между работодателем и работником по вопросам применения законов и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, коллективного договора, соглашения, трудового договора (в том числе об установлении или изменении индивидуальных условий труда), о которых заявлено в орган по рассмотрению индивидуальных трудовых споров (ст. 381 ТК РФ).

Такими органами являются *комиссии по трудовым спорам (КТС)* и суды. Комиссия по трудовым спорам – это постоянно действующий орган, создаваемый в организации специально для рассмотрения индивидуальных трудовых споров. Он образуется из равного числа представителей работников и работодателя. Представители работников в КТС избираются общим собранием (конференцией) работников организации или делегируются представительным органом работников с последующим утверждением на общем собрании (конференции) работников организации. Представители работодателя назначаются в комиссию руководителем организации.

Комиссия рассматривает все трудовые споры, кроме тех, для которых 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. Комиссия по трудовым спорам имеет право вызывать на заседание свидетелей, приглашать специалистов. По требованию КТС руководитель организации обязан в установленный срок представлять ей необходимые 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 работодателем в суд в десятидневный срок со дня вручения ему копии решения комиссии.

Непосредственно в судах рассматриваются индивидуальные трудовые споры по заявлениям:

• работника – о восстановлении на работе независимо от оснований прекращения трудового договора, об изменении даты и формулировки причины увольнения, о переводе на другую работу, об оплате за время вынужденного прогула либо о выплате разницы в заработной плате за время выполнения нижеоплачиваемой работы;

• работодателя – о возмещении работником вреда, причиненного организации, если иное не предусмотрено федеральными законами.

Также в судах рассматриваются споры об отказе в приеме на работу лиц, работающих по трудовому договору у работодателей – физических 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 течение одного месяца со дня вручения ему копии приказа об увольнении либо со дня выдачи трудовой книжки. Работодатель имеет право обратиться в суд по спорам о возмещении работником вреда, причиненного организации, в течение одного года со дня обнаружения причиненного вреда.

Трудовые споры рассматриваются мировыми судьями, кроме споров о восстановлении на работе, которые разбираются районными судами. При этом работники освобождаются от оплаты пошлин и судебных расходов.

Для отдельных категорий работников может быть предусмотрен особый порядок рассмотрения трудовых споров.

**Коллективный трудовой спор** – это неурегулированные разногласия между работниками (их представителями) и работодателями (их представителями) по поводу установления и изменения условий труда (включая заработную плату), заключения, изменения и выполнения коллективных договоров, соглашений, а также в связи с отказом работодателя учесть мнение выборного представительного органа работников при принятии актов, содержащих нормы трудового права, в организациях.

Для разрешения коллективного трудового спора ТК РФ предусматривает проведение *примирительных процедур* , которые состоят из следующих этапов:

1) рассмотрение коллективного трудового спора примирительной комиссией;

2) рассмотрение коллективного трудового спора с участием посредника 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. Решение примирительной комиссии принимается по соглашению сторон коллективного трудового спора. При недостижении согласия примирительной комиссии стороны коллективного трудового спора продолжают примирительные процедуры с участием посредника и (или) в трудовом арбитраже.

Порядок рассмотрения коллективного трудового спора с участием *посредника* определяется соглашением сторон коллективного трудового спора с участием посредника. Если в течение трех рабочих дней стороны коллективного трудового спора не достигли соглашения относительно кандидатуры посредника, то они приступают к созданию трудового арбитража.

*Трудовой арбитраж –* это временно действующий орган по рассмотрению 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 работодатель уклоняется от участия в них или не выполняет достигнутое соглашение, работники могут прибегнуть к крайней мере разрешения трудового спора – **забастовке** – временному добровольному отказу (полностью или частично) от исполнения трудовых обязанностей. Участие в забастовке является добровольным. Никто не может быть принужден к участию или отказу от участия в данном мероприятии. Работодатель не вправе применять дисциплинарные взыскания за участие в забастовке. Увольнение работников в связи с коллективным трудовым спором и объявлением забастовки влечет наложение административного 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 забастовки 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 работодателей?

16. Какие основания материальной ответственности работников и работодателей вы знаете?

17. Каков порядок рассмотрения трудовых споров?

## Глава 10

## Семейное право

### 10.1. Понятие, предмет и метод семейного права

В юридической литературе семейное право, как правило, называют самостоятельной отраслью российского права, которая регулирует семейные отношения, т. е. отношения, возникающие из брака, родства и принадлежности к семье.

Дать характеристику относительно самостоятельному правовому образованию (отрасли, подотрасли права, правовому институту), значит, во‑первых, определить круг и специфику общественных отношений, которые регулируются нормами этого образования, во‑вторых, обозначить совокупность приемов, способов и средств, с помощью которых государство оказывает упорядочивающее воздействие на эти общественные отношения.

**Семья** – это особый институт общества, влияние которого человек 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 благополучие, нравственное состояние, зависят физическое, психическое здоровье человека, его социальная позиция, продолжительность жизни.

Семья представляет собой сложную систему связей, взаимодействий и отношений индивидов, регулируемых различными социальными нормами. Это и нормы морали, обычаев, и религиозные установления, и правовые нормы. При этом далеко не все семейные отношения подвергаются влиянию со стороны норм права. Семейное законодательство регулирует лишь те отношения, складывающиеся в семье, которые в силу своего существа и особой значимости подвластны вмешательству со стороны государства. Круг этих отношений определен ст. 2 Семейного кодекса РФ (СК РФ), они и образуют предмет семейного права.

Исходя из содержания ст. 2 СК РФ, общественные отношения, регулируемые семейным законодательством, можно разделить на четыре группы:

1) отношения, возникающие в связи с вступлением в брак, прекращением 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 правового регулирования. В зависимости от соотношения дозволений, обязываний и запретов, как способов правового регулирования, можно говорить о преобладании диспозитивного или императивного методов правового регулирования. Анализ норм современного семейного законодательства позволяет утверждать, что законодатель 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 императивных норм. Более того, ряд институтов семейного права вообще 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 законодательство закрепляет режим преимущественно диспозитивного регулирования семейных отношений и наличие значительного количества императивных норм не влияет на общую характеристику такого регулирования.

Таким образом, методами правового регулирования семейного права являются диспозитивный и императивный с преобладание первого.

**Семейное право** – это система правовых норм, регулирующих преимущественно диспозитивно личные неимущественные и имущественные отношения, возникающие из брака, родства и принятия детей, оставшихся без попечения родителей, на воспитание в семью.

### 10.2. Источники семейного права

Под **источниками семейного права** понимаются формы внешнего выражения (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 законодательство 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 законы 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 действие 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 принципы 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 особенности 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 закон от 16.04.2001 № 44‑ФЗ «О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей», Федеральный закон от 24.07.1998 № 124‑ФЗ «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации», Федеральный закон от 24.04.2008 № 48‑ФЗ «Об опеке и попечительстве».

Семейное законодательство включает также законы субъектов Российской Федерации, которые регулируют семейные отношения, указанные 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 обозначены вопросы, по которым субъекты Российской Федерации вправе принимать самостоятельные законы. Нормы семейного права, содержащиеся в законах субъектов Российской Федерации, должны соответствовать СК РФ.

Помимо законодательных актов в состав семейного законодательства входят подзаконные нормативные правовые акты, главенствующее место среди которых отводится указам Президента РФ. Как правило, 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 исполнение СК РФ, других законов, указов Президента РФ вправе принимать нормативные правовые акты, содержащие нормы семейного права, но лишь в случаях, непосредственно предусмотренных СК РФ, другими законами, указами Президента РФ. Например, к компетенции Правительства РФ Кодекс относит такие вопросы, как определение видов заработной платы и (или) иного дохода, которые получают родители и из которых производится удержание алиментов, взыскиваемых на несовершеннолетних детей (ст. 82); определение перечня заболеваний, при наличии которых лицо не может усыновить ребенка, принять его под опеку (попечительство), взять в приемную семью (ст. 127). Органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации 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 Российской Федерации установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены семейным законодательством, применяются правила международного договора.

Среди международных актов, затрагивающих сферу семейных отношений, 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 уголовным делам (ратифицирована Федеральным законом от 04.08.1994 № 16‑ФЗ).

### 10.3. Принципы семейного права

*Принципы семейного права –* это руководящие положения, определяющие сущность данной отрасли права и имеющие общеобязательное значение в силу их правового закрепления[[2]](#footnote-2).

Согласно ст. 1 СК РФ, к числу принципов семейного права относятся:

• признание брака, заключенного только в органах загса;

• добровольность брачного союза;

• равенство прав супругов в семье;

• разрешение внутрисемейных вопросов по взаимному согласию;

• приоритет семейного воспитания детей, забота об их благосостоянии и развитии, обеспечение защиты их прав и интересов;

• обеспечение приоритетной защиты прав и интересов нетрудоспособных 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 (светская) форма брака, предполагающая обязательную государственную регистрацию, была введена в России Декретом «О гражданском браке, 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 заключение гражданского брака в государственных органах. Фактическое сожительство мужчины и женщины, а также браки, заключенные по религиозному 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* конкретизируют конституционные установления о равенстве прав и свобод мужчины и женщины, закрепленные в ст. 19, и выражаются в том, что супруги наделяются равными возможностями в решении любых внутрисемейных 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 распространяется на решение любого вопроса, касающегося жизни семьи. Данный принцип находит свое развитие в ст. 31 СК РФ, согласно которой вопросы материнства, отцовства, воспитания, образования детей и другие вопросы жизни семьи решаются супругами совместно, исходя из принципа их равенства.

*Принцип приоритета семейного воспитания детей, заботы об их благосостоянии и развитии, обеспечения защиты их прав и интересов* означает, что именно в семье ребенку могут быть созданы условия для нормального и полноценного физического, психического, нравственного развития, осуществлен индивидуальный подход к его воспитанию. Семейный 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 воспитываться в семье, насколько это возможно (ст. 54). Кроме того, в Кодексе закреплен круг лиц, обязанных защищать права и законные интересы детей.

*Принцип обеспечения приоритетной защиты прав и интересов нетрудоспособных членов семьи* предполагает предоставление необходимых средств существования тем членам семьи, которые в силу объективных причин лишены возможности обеспечить себя самостоятельно. Этот принцип находит свое развитие в институте алиментных обязательств. Например, совершеннолетние дети обязаны содержать своих нетрудоспособных, нуждающихся в помощи родителей.

### 10.4. Семейное правоотношение: понятие, признаки, состав

**Семейные правоотношения** – это отношения, которые возникают между членами семьи и регулируются нормами семейного законодательства.

В юридической литературе выделяют следующие признаки семейных правоотношений:

• субъектами семейных отношений могут быть только физические лица;

• имеют длящийся характер – продолжительность присуща всем видам семейных отношений, однако в ряде случаев законодатель указывает на пределы их существования. Так, родительское правоотношение может существовать в пределах 18 лет;

• имеют безвозмездный характер, т. е. не предполагают встречного имущественного предоставления;

• семейные права и обязанности неразрывно связаны с личностью 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, имеющие 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, предусмотренных СК РФ.

Для возникновения и осуществления семейных прав и семейных обязанностей участники семейных отношений должны обладать семейной 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 действиями приобретать семейные права и семейные обязанности и их осуществлять.

Говоря о семейной дееспособности, следует отметить, что ее наличие не всегда является необходимым для участия в семейных отношениях. Так, в родительском отношении малолетний ребенок, не обладая дееспособностью, выступает самостоятельным его участником. В алиментном же обязательстве восполнение дееспособности малолетнего 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 возраста, предусмотренного законами субъектов Российской Федерации. Признание лица полностью дееспособным вследствие эмансипации 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, характеристика которых будет рассмотрена в следующих разделах.

### 10.5. Брак по семейному праву

#### 10.5.1. Понятие брака. Условия и порядок заключения брака

Институт брака является центральным институтом семейного права. С государственной регистрацией заключения брака законодатель связывает возникновение брачных отношений. Брак как социальное явление – предмет изучения со стороны не только семейного права, но и других отраслей научного знания. При этом семейное законодательство не содержит легального определения понятия «брак», что обусловлено воздействием на этот институт различных социальных норм – моральных, этических, экономических, правовых, и невозможностью охватить все многообразие отношений, возникающих между супругами.

В теории современного отечественного семейного права преобладают взгляды на **брак** как на свободный и добровольный союз мужчины 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; достижение ими брачного возраста.

Добровольное согласие лица предполагает свободное, без какого‑либо насилия (физического, психологического), осознанное волеизъявление 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 возраст для мужчины и женщины – 18 лет (п. 1 ст. 13 СК РФ). Однако при наличии обстоятельств, указанных в законе, брачный возраст может 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, достигшим 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 отъезд 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 несовершеннолетних установлены законами субъектов Российской Федерации. 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 обстоятельств, 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 обстоятельства, препятствующие его заключению. Перечень последних содержится 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 зарегистрированном браке;

• близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами);

• усыновителями и усыновленными;

• лицами, из которых хотя бы одно лицо признано судом недееспособным вследствие психического расстройства.

Заключение брака производится органами записи актов гражданского состояния в личном присутствии лиц, вступающими в брак, по истечении месяца со дня подачи ими заявления. Последнее является основанием для государственной регистрации заключения брака.

Лицам, желающим вступить в брак, в течение установленного законом срока предоставляется возможность проверить серьезность намерений вступить в брак и осознать готовность к приобретению не только прав, но и обязанностей как по отношению друг к другу, так и будущему потомству.

При наличии уважительных причин орган записи актов гражданского состояния по месту государственной регистрации заключения брака может разрешить заключение брака до истечения месяца, а также может увеличить этот срок, но не более чем на месяц.

При наличии особых обстоятельств (беременности, рождения ребенка, непосредственной угрозы жизни одной из сторон и других особых обстоятельств) брак может быть заключен в день подачи заявления.

#### 10.5.2. Прекращение брака

Семейное законодательство не только регламентирует условия и порядок 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 законную силу решения суда об объявлении одного из супругов умершим. Документом, подтверждающим прекращение брака вследствие смерти супруга, будет являться свидетельство о его смерти.

При жизни супругов брак может быть прекращен путем его расторжения по заявлению одного или обоих супругов, а также по заявлению 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. Согласно названной статье, муж не имеет права без согласия жены возбуждать дело о расторжении брака во время беременности жены и в течение года после рождения ребенка.

Порядок расторжения определен законом и не зависит от воли супругов. Расторжение брака производится либо в органах записи актов гражданского состояния, либо в суде (ст. 18 СК РФ).

В органах записи актов гражданского состояния брак расторгается: при взаимном согласии на расторжение брака супругов, не имеющих общих несовершеннолетних детей (п. 1 ст. 19 СК РФ); по заявлению одного из супругов независимо от наличия у супругов общих несовершеннолетних 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 истечении месяца со дня подачи заявления о расторжении брака. Брак в этом случае прекращается со дня государственной регистрации расторжения брака в книге регистрации актов гражданского состояния.

В судебном порядке брак расторгается: при наличии у супругов общих несовершеннолетних детей, за исключением случаев, предусмотренных п. 2 ст. 19 СК РФ, при отсутствии согласия одного из супругов на расторжение брака, а также в случаях, если один из супругов, несмотря на отсутствие у него возражений, уклоняется от расторжения брака в органе записи актов гражданского состояния (отказывается подать заявление, не желает явиться для государственной регистрации расторжения брака и др.) (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 государственной регистрации в порядке, установленном для государственной 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 решения суда в орган записи актов гражданского состояния по месту государственной регистрации заключения брака.

#### 10.5.3. Недействительность брака

Глава 5 СК РФ посвящена вопросам, касающимся оснований, порядка 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, препятствующих 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 семью.

Признание брака недействительным производится судом в общеисковом порядке, предусмотренном гражданским процессуальным законодательством, СК РФ определяет лишь круг лиц, имеющих право требовать признания брака недействительным (ст. 28).

Недействительный брак не порождает прав и обязанностей супругов. К имуществу, приобретенному совместно лицами, брак которых признан недействительным, применяются положения ГК РФ о долевой собственности. Брачный договор, заключенный супругами, признается недействительным (п. 2 ст. 30 CК РФ).

Однако в порядке исключения закон допускает сохранение за добросовестным супругом (т. е. супругом, чьи права были нарушены заключением недействительного брака) некоторых прав: право на получение от другого супруга содержания; в отношении раздела имущества, приобретенного совместно до момента признания брака недействительным, право на применение положений о совместной собственности супругов и о разделе общего имущества супругов; право на признание действительным брачный договор полностью или частично; право сохранить фамилию, избранную при государственной регистрации заключения брака. Кроме того, добросовестный супруг вправе требовать возмещения причиненного ему материального и морального вреда по правилам, предусмотренным гражданским законодательством.

Брак признается недействительным со дня его заключения (п. 4 ст. 27 СК РФ).

### 10.6. Права и обязанности супругов

#### 10.6.1. Личные права и обязанности супругов

С момента государственной регистрации заключения брака лица, вступившие в брак, приобретают статус супругов и наделяются правами 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 получение алиментов.

Нормы, закрепляющие личные права и обязанности супругов, развивают конституционные положения, определяющие основы правового 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, отцовства, воспитания, образования детей и другие вопросы жизни семьи; право выбора фамилии.

Супруги по своему желанию выбирают при заключении брака фамилию одного из них в качестве общей фамилии, либо каждый из супругов сохраняет свою добрачную фамилию, либо, если иное не предусмотрено законами субъектов Российской Федерации, присоединяет 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 расторжения брака: они вправе сохранить общую фамилию или восстановить свои добрачные фамилии (п. 3 ст. 32 СК РФ).

Среди обязанностей личного характера СК РФ называет обязанности супругов строить свои отношения в семье на основе взаимоуважения 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 декларативный характер, поскольку юридическими средствами невозможно принудить супругов к исполнению этих обязанностей. Речь скорее идет о нравственной основе построения отношений супругов.

#### 10.6.2. Имущественные отношения супругов

Имущественные отношения супругов подвержены более детальному правовому регулированию. Это обусловлено прежде всего необходимостью 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 собственности супругов, алиментные обязательства супругов.

**Отношения собственности супругов** . По сравнению с ранее действовавшем законодательством новый СК РФ усилил диспозитивные начала в регулировании имущественных отношений супругов, предоставив последним возможность самим определять содержание этих отношений 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 остается за супругами.

Согласно п. 1 ст. 33 СК РФ, законным режимом имущества супругов является режим их совместной собственности, который действует, если брачным договором не установлено иное. Совместной собственностью 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 супругов) (п. 2 ст. 34):

• доходы каждого из супругов от трудовой, предпринимательской и результатов интеллектуальной деятельности;

• полученные супругами пенсии, пособия, а также иные денежные выплаты, не имеющие специального целевого назначения (суммы материальной помощи, суммы, выплаченные в возмещение ущерба в связи с утратой трудоспособности вследствие увечья либо иного повреждения здоровья, и др.);

• приобретенные за счет общих доходов супругов движимые и недвижимые вещи, ценные бумаги, паи, вклады, доли в капитале, внесенные в кредитные учреждения или в иные коммерческие организации, 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 равенство их прав на общее имущество независимо от степени участия каждого из супругов в его приобретении. Это означает, что право на общее имущество супругов принадлежит также супругу, который в период брака осуществлял ведение домашнего хозяйства, уход за детьми или по другим уважительным причинам не имел самостоятельного дохода (п. 3 ст. 34 СК РФ).

Кроме того, режим совместной собственности супругов означает, что супруги на равных началах, по обоюдному согласию осуществляют правомочия собственника по владению, пользованию и распоряжению общим имуществом.

Совершать сделки по распоряжению общим имуществом супруги могут как вместе, так и каждый в отдельности. При этом СК РФ установлена презумпция о согласии другого супруга на совершение супругом сделки с третьим лицом. Однако на практике предположение согласия другого супруга может не соответствовать действительности. В этом случае гарантией защиты имущественных прав и интересов супруга, не давшего согласие на совершение сделки по распоряжению общим имуществом, является предоставление ему права обратиться в суд с требованием о признании такой сделки недействительной. При этом, чтобы оспорить сделку, необходимо соблюдение следующих условий:

• требование должно исходить от супруга, не давшего согласие на совершение сделки по распоряжению общим имуществом супругов;

• 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 недвижимостью и сделки, требующей нотариального удостоверения и (или) регистрации в установленном законом порядке, правило о презумпции согласия другого супруга на ее совершение не действует. Для совершения названных сделок одним из супругов необходимо получить нотариально удостоверенное согласие другого супруга. 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, законодатель указывает на имущество каждого из супругов. Последнее находится в режиме частной собственности, поэтому полномочия собственника по владению, пользованию и распоряжению этим имуществом супруги осуществляют самостоятельно по собственному усмотрению.

К имуществу каждого из супругов, согласно ст. 36 СК РФ, относятся:

• имущество, принадлежавшее каждому из супругов до вступления в брак, а также имущество, полученное одним из супругов во время брака в дар, в порядке наследования или по иным безвозмездным сделкам;

• вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и др.), за исключением драгоценностей и других предметов роскоши, хотя и приобретенные в период брака за счет общих средств супругов;

• исключительное право на результат интеллектуальной деятельности, созданный одним из супругов.

При определенных обстоятельствах режим имущества каждого из супругов может быть изменен. Так, если будет установлено, что в период брака за счет общего имущества супругов или имущества каждого из супругов либо труда одного из супругов были произведены вложения, значительно увеличивающие стоимость этого имущества (капитальный ремонт, реконструкция, переоборудование и др.), имущество каждого из супругов может быть признано их совместной собственностью (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 определены ст. 38 и 39 СК РФ. Раздел общего имущества супругов может быть произведен как в период брака, так и после его расторжения по требованию любого из супругов, а также в случае заявления кредитором требования о разделе общего имущества супругов для обращения взыскания на долю одного из них в общем имуществе супругов.

Общее имущество супругов может быть разделено между супругами 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 определение 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 супругов в их общем имуществе исходя из интересов несовершеннолетних детей и (или) исходя из заслуживающего внимания интереса одного из супругов, в частности в случаях, если другой супруг не получал доходов по неуважительным причинам или расходовал общее имущество супругов в ущерб интересам семьи.

Наряду с законным режимом имущества супругов СК РФ предусматривает договорный режим имущества супругов, правовая регламентация 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 обязанности 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 действительности 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 государственной 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 нотариальной формы брачного договора влечет его недействительность, а именно ничтожность. Однако договоры, заключенные в период с 1 января 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 законодатель 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 расторжения.

Содержание брачного договора составляют его условия, примерный перечень которых определен ст. 42 СК РФ. Эти условия можно разделить на две группы:

1) условия, определяющие режим имущества супругов. Так, брачным договором супруги вправе установить режим совместной, долевой или раздельной собственности на все имущество супругов, на его отдельные виды или на имущество каждого из супругов. При этом брачный договор может быть заключен как в отношении имеющегося, так и в отношении будущего имущества супругов;

2) условия, определяющие обязательственные отношения супругов. 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 расходов; определить имущество, которое будет передано каждому из супругов в случае расторжения брака, а также включить в брачный договор любые иные положения, касающиеся имущественных отношений супругов.

Выше отмечалось, что брачный договор по своей правовой природе является гражданско‑правовым, это означает, что на него распространяется действие принципа свободы договора. Однако эта свобода ограничена законодателем. В соответствии с п. 3 ст. 42 СК РФ брачный договор не может ограничивать правоспособность или дееспособность супругов, их право на обращение в суд за защитой своих прав; регулировать личные неимущественные отношения между супругами, права и обязанности супругов в отношении детей; предусматривать положения, ограничивающие право нетрудоспособного нуждающегося супруга на получение содержания; содержать другие условия, которые ставят одного из супругов в крайне неблагоприятное положение или противоречат основным началам семейного законодательства.

Брачный договор действует в течение срока существования брака. Однако в период брака супруги вправе его изменить или расторгнуть по взаимному согласию. В этом случае соглашение должно быть оформлено в той же форме, что и сам брачный договор. Односторонний отказ от исполнения брачного договора не допускается. Кроме этого основаниями прекращения брачного договора являются: расторжение брачного договора по требованию одного из супругов на основании решения суда; прекращение брака, за исключением тех условий, которые предусмотрены данным договором на период после прекращения 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 добровольно. При возникновении разногласий по вопросу о материальной поддержке 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 CК РФ). Несоблюдение формы соглашения об уплате алиментов влечет его недействительность. Нотариально удостоверенное соглашение об уплате алиментов имеет силу исполнительного листа (п. 2 ст. 100 CК РФ).

В случае отказа от такой поддержки и отсутствия соглашения между супругами об уплате алиментов понудить к исполнению этой обязанности может суд. Однако не любой супруг может обратиться в суд с требованием о предоставлении алиментов, а только тот, который находится в одном из состояний, обозначенных в п. 2 ст. 89 СК РФ. Согласно последнему, право требовать предоставления алиментов в судебном порядке от другого супруга имеют:

• нетрудоспособный нуждающийся супруг;

• жена в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка;

• нуждающийся супруг, осуществляющий уход за общим ребенком‑инвалидом до достижения ребенком возраста 18 лет или за общим ребенком – инвалидом с детства I группы.

Другим необходимым условием возникновения алиментного обязательства 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 учитываются все виды доходов, получаемых супругом, к которому предъявлено требование о взыскании алиментов, наличие у него иждивенцев и других лиц, которых он в силу прямого указания закона должен содержать, 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 супругов (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 после его расторжения в случаях:

• если нетрудоспособность нуждающегося в помощи супруга наступила 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).

### 10.7. Права и обязанности родителей и детей

#### 10.7.1. Установление происхождения детей

Согласно ст. 47 СК РФ, права и обязанности родителей и детей основываются на происхождении детей, удостоверенном в установленном законом порядке.

Происхождение ребенка от матери (материнство) устанавливается на основании документов, подтверждающих рождение ребенка матерью в медицинском учреждении, а в случае рождения ребенка вне медицинского учреждения – на основании медицинских документов, свидетельских показаний или на основании иных доказательств.

Для установления материнства не имеет юридического значения семейное положение матери. Напротив, установление происхождения ребенка от отца (отцовство) ставится в зависимость от семейного положения матери.

Если ребенок родился от лиц, состоящих в браке между собой, действует 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. Основанием для производства актовой записи об отце ребенка является запись о регистрации брака его родителей.

Презумпция отцовства распространяется и на случаи, когда ребенок 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 заявления об установлении отцовства может быть подана как после рождения ребенка, так и до его рождения, при этом запись о родителях ребенка производится после рождения ребенка;

• заявления отца ребенка, если мать умерла, признана недееспособной, невозможно установить место ее нахождения или лишена 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 судебном 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 правилам искового производства по заявлению одного из родителей, опекуна (попечителя) ребенка или по заявлению лица, на иждивении которого находится ребенок, а также по заявлению самого ребенка по достижении им совершеннолетия. При этом суд принимает во внимание любые доказательства, с достоверностью подтверждающие происхождение ребенка от конкретного лица (ст. 49 СК РФ).

#### 10.7.2. Права несовершеннолетних детей

Нормы, посвященные правам несовершеннолетних детей, являются новыми для российского семейного права. Участие России в Конвенции о правах ребенка, которая была принята Генеральной Ассамблеей ООН 20 ноября 1989 г. и ратифицирована Россией 13 июня 1990 г., обусловило необходимость приведения действовавшего законодательства в соответствие с требованиями указанной Конвенции. В преамбуле Конвенции указывается, что «ребенку для полного и гармоничного развития его личности необходимо расти в семейном окружении, в атмосфере счастья, любви понимания».

Семейный кодекс РФ рассматривает ребенка в качестве самостоятельного участника семейных отношений, с мнением которого необходимо 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 предоставление ребенку возможности жить и воспитываться в семье. В случае когда ребенок в силу каких‑либо причин лишен родительского попечения, выбор формы его воспитания должен основываться на действии принципа приоритета семейного воспитания;

• право знать своих родителей, насколько это возможно. Когда ребенок родился в зарегистрированном браке и растет в полноценной семье, трудностей с реализацией данного права, как правило, не возникает. В других случаях право знать своих родителей 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 представляется возможным, в частности когда ребенок был найден (подкинут). Кроме того, нормы, закрепляющие данное право, не согласуются с нормами о тайне усыновления и тайне биологического происхождения ребенка;

• право на заботу со стороны родителей предполагает получение ребенком личного внимания, всех видов помощи, удовлетворение жизненных потребностей;

• право на совместное проживание с родителями, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам. До достижения ребенком возраста 14 лет местом его жительства признается 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, братьям и сестрам, возраст ребенка, нравственные и иные личные качества родителей, отношения, существующие между каждым из родителей и ребенком, возможность создания ребенку условий для воспитания и развития (род деятельности, режим работы родителей, материальное и семейное положение родителей и др.);

• право на воспитание своими родителями, обеспечение его интересов, всестороннее развитие, уважение его человеческого достоинства означает создание ребенку условий для полноценного физического, психического и нравственного развития и реализации 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 развития. В случае раздельного проживания родителей ребенок имеет 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 ребенка осуществляется родителями (лицами, их заменяющими), а в случаях, предусмотренных СК РФ, – органом опеки и попечительства, прокурором и судом. При нарушении прав и законных интересов ребенка, в том числе при невыполнении или при ненадлежащем выполнении родителями (одним из них) обязанностей по воспитанию, образованию ребенка либо при злоупотреблении родительскими правами, ребенок 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 интересы, а также быть заслушанным в ходе любого судебного или административного разбирательства. Учет мнения ребенка, достигшего возраста десяти лет, обязателен, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам. В случаях, прямо предусмотренных СК РФ, органы опеки и попечительства или суд могут принять решение только с согласия ребенка, достигшего возраста десяти лет;

• право на имя, отчество и фамилию. Имя ребенку дается по соглашению родителей, отчество присваивается по имени отца, если иное не предусмотрено законами субъектов Российской Федерации или не основано на национальном обычае. Фамилия ребенка определяется фамилией родителей. При разных фамилиях родителей ребенку присваивается фамилия отца или фамилия матери по соглашению родителей, если иное не предусмотрено законами субъектов Российской Федерации. Если отцовство 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 статья, а именно ст. 60, в основном они регулируются нормами гражданского 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, имущество, полученное им в дар или в порядке наследования, а также на любое другое имущество, приобретенное на средства ребенка;

• право на распоряжение принадлежащим ему на праве собственности 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 CК РФ). Как правило, порядок и форма предоставления содержания несовершеннолетним детям определяются родителями самостоятельно. Последние вправе заключить соглашение о содержании своих несовершеннолетних детей (соглашение об уплате алиментов).

В случае если родители не предоставляют содержание своим несовершеннолетним 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 каждым из родителей;

• недостижение ребенком возраста совершеннолетия (исключение составляют случаи приобретения ребенком полной дееспособности вследствие эмансипации и вступления в брак);

• наличие решения суда или соглашения об уплате алиментов.

Для данного вида алиментных обязательств не имеет юридического 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 получении алиментов при этом правового значения не имеет.

При отсутствии соглашения об уплате алиментов алименты на несовершеннолетних детей взыскиваются судом. При этом их размер 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 учетом материального или семейного положения сторон и иных заслуживающих внимания обстоятельств.

В случаях, предусмотренных законом, размер алиментов, взыскиваемых на несовершеннолетних детей, может быть определен в твердой 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 родителя 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 нарушает 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 обязанность по уплате алиментов может быть возложена на трудоспособных совершеннолетних братьев и сестер (ст. 93 СК РФ), а также дедушек и бабушек (ст. 94 СК РФ). При этом обязательным условием возникновения этих видов алиментных обязательств является наличие необходимых средств у вышеназванных лиц.

#### 10.7.3. Права и обязанности родителей

Согласно п. 1 ст. 61 СК РФ, родители имеют равные права и несут равные обязанности в отношении своих детей. Родительские права отличает то, что:

• они имеют срочный характер. Родительские права прекращаются по достижении детьми возраста 18 лет, а также при вступлении несовершеннолетних детей в брак и приобретении детьми 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 государственного принуждения вплоть до лишения родителей родительских прав.

Согласно п. 1 ст. 63 СК РФ, родители имеют право и обязаны воспитывать своих детей. Воспитание предполагает целенаправленное, систематическое воздействие на ребенка с целью формирования в нем личностных качеств. Способы воспитания детей определяются родителями по взаимному согласию, но должны исключать пренебрежительное, жестокое, грубое, унижающее человеческое достоинство обращение, оскорбление или эксплуатацию детей.

Данное право родителей является преимущественным перед всеми другими лицами. Это означает, что родители вправе требовать возврата ребенка от любого лица, удерживающего его у себя не на основании закона или не на основании судебного решения. В случае возникновения 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, психическом, духовном и нравственном развитии своих детей.

Родители обязаны обеспечить получение детьми основного общего 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, решаются родителями по их взаимному согласию исходя из интересов детей и с учетом мнения детей. Родители (один из них) при наличии разногласий между ними вправе обратиться за разрешением этих разногласий 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 интересов в отношениях с любыми физическими и юридическими лицами, в том числе в судах, без специальных полномочий. Однако данное право родителей может быть ограничено в случаях, если органом опеки и попечительства установлено, что между интересами родителей и детей имеются противоречия. При наличии разногласий между родителями и детьми орган опеки и попечительства обязан назначить представителя для защиты прав и интересов детей.

В статье 66 СК РФ закреплены основные принципы осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка. Последний сохраняет свои родительские права и несет родительские обязанности. Он имеет права на общение с ребенком, участие в его воспитании и решении вопросов получения ребенком образования. При этом родитель, с которым проживает ребенок, не должен препятствовать общению ребенка с другим родителем, если такое общение не причиняет вред физическому и психическому здоровью ребенка, его нравственному развитию.

Родитель, проживающий отдельно от ребенка, имеет также право на получение информации о своем ребенке из воспитательных учреждений, лечебных учреждений, учреждений социальной защиты населения 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 стороны родителя, проживающего отдельно от ребенка, то законодатель допускает решение этих вопросов самостоятельно родителями путем заключения в письменной форме соответствующего соглашения.

Если родители не могут прийти к соглашению, спор разрешается судом с участием органа опеки и попечительства по требованию родителей (одного из них).

При невыполнении решения суда к виновному родителю применяются меры, предусмотренные гражданским процессуальным законодательством. При злостном невыполнении решения суда суд по требованию родителя, проживающего отдельно от ребенка, может вынести решение о передаче ему ребенка исходя из интересов ребенка и с учетом мнения ребенка.

Некоторые особенности правового положения установлены законодателем в отношении несовершеннолетних родителей. Из содержания ст. 62 СК РФ следует, что:

• несовершеннолетние родители имеют права на совместное проживание с ребенком и участие в его воспитании;

• несовершеннолетние родители имеют права признавать и оспаривать 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 случае рождения у них ребенка и при установлении их материнства и (или) отцовства вправе самостоятельно осуществлять родительские права по достижении ими возраста 16 лет. До достижения несовершеннолетними родителями возраста 16 лет ребенку может быть назначен опекун, который будет осуществлять его воспитание совместно с несовершеннолетними родителями ребенка.

###### Контрольные вопросы

1. Какие общественные отношения регулируются семейным законодательством?

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 зарегистрирован 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 распоряжении брака?

12. С какого момента брак считается расторгнутым?

13. Что такое фиктивный брак?

14. Какие последствия признания брака недействительным вы знаете?

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

## Уголовное право

### 11.1. Уголовное право России: понятие, задачи и принципы

Понятием «уголовное право» охватываются четыре близких, но не тождественных явления: отрасль права, отрасль законодательства, наука и учебная дисциплина.

**Уголовное право** как отрасль права представляет собой совокупность юридических норм, устанавливающих общие основания и принципы уголовной ответственности, преступность и наказуемость общественно опасных деяний и иные меры уголовно‑правового характера за их совершение. Уголовное право является одной из отраслей системы 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 совершением преступления. Субъектами данных отношений являются, с одной стороны, государство в лице уполномоченных органов, а с другой – лицо, совершившее преступление;

• *регулятивные* , т. е. отношения в связи с причинением вреда охраняемым уголовным законом интересам в рамках обстоятельств, исключающих преступность деяния, предусмотренного в главе 8 УК РФ. Субъектами этих отношений являются не только лицо, причинившее вред, и государство, но и иные лица (осуществившие общественно опасное посягательство при необходимой обороне, совершившие преступление, отдавшие незаконный приказ или распоряжение и др.);

• *предупредительные* , т. е. отношения, связанные с удержанием лица от совершения преступления. Субъектами таких отношений выступают законопослушные лица, не совершающие преступления из‑за страха перед наказанием, и государство, установившее уголовно‑правовые запреты и последствия их нарушения в уголовном законодательстве.

Каждому виду отношений, охватываемых понятием «предмет уголовно‑правового регулирования», корреспондирует специфический метод уголовно‑правового регулирования. Так, охранительным отношениям соответствует метод установления уголовно‑правовых последствий совершения преступления (возможность применения наказания, принудительных мер медицинского и воспитательного характера, конфискации имущества, освобождения от уголовной ответственности 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* уголовного права сформулированы в ч. 1 ст. 1 УК РФ: охрана прав и свобод человека и гражданина, собственности, общественного порядка и общественной безопасности, окружающей среды, конституционного строя Российской Федерации от преступных посягательств, обеспечение мира и безопасности человечества, а также предупреждение преступлений. Таким образом, на первое место законодатель поставил ту основную задачу, которая отражает сущность уголовного права как охранительной отрасли права. *Объекты* охраны перечислены в соответствии 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 человечества», а также в других разделах (ответственность за преступления террористического характера – в разделе о преступлениях против общественной безопасности и общественного порядка, за коррупционные преступления – в разделах о преступлениях против государственной власти и в сфере экономики и др.).

Предупреждение преступлений в уголовном праве подразделяется на общее (общая превенция) и частное (частная превенция). Разграничение между ними осуществляется в зависимости от адресата предупредительных мер: *общая превенция* ориентирована на законопослушную часть общества, а *частная –* обращена к лицам, уже совершившим преступление. Данное отличие предопределяет и разные способы предупредительного воздействия: в первом случае – путем установления уголовно‑правового запрета, а во втором – путем применения наказания и иных мер уголовно‑правового воздействия к лицам, совершившим преступления.

Средства реализации задач, стоящих перед уголовным правом, обозначены в ч. 2 ст. 1 УК РФ. В соответствии с ней для осуществления указанных задач в уголовном законодательстве устанавливаются основание и принципы уголовной ответственности, определяется, какие опасные для личности, общества или государства деяния признаются преступлениями, и устанавливаются виды наказаний и иные меры уголовно‑правового характера за совершение преступлений.

*Принципы уголовного права* – это базовые, исходные, фундаментальные начала (идеи), лежащие в основе данной отрасли права. Образно говоря, это ее «лицо», «визитная карточка», дающие представление о содержании конкретных норм и институтов.

В Уголовном кодексе РФ закреплены пять принципов уголовного 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 определяются только УК РФ. Данный принцип дублирует в отрасли уголовного права конституционное положение о том, что «никто не может нести ответственность за деяние, которое в момент его совершения не признавалось правонарушением» (ч. 2 ст. 52 Конституции РФ). Исчерпывающий, не подлежащий расширительному толкованию перечень преступлений содержится в Особенной части УК РФ. Наказания и иные меры уголовно‑правового характера за их совершение предусмотрены 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 ответственности независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств. Важной гарантией данного принципа является ст. 8 УК РФ, устанавливающая равные основания уголовной ответственности для лиц, совершивших преступления: совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного УК РФ.

*Принцип вины* слагается из двух фундаментальных положений. Во‑первых, лицо подлежит уголовной ответственности только за те общественно опасные действия (бездействие) и наступившие общественно 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 ответственность, 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, применяемые к лицу, совершившему преступление, должны соответствовать характеру и степени общественной опасности преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного. Кроме того, данный принцип означает, что никто не может нести уголовную ответственность дважды за одно и то же преступление. Запрет повторного осуждения за одно и то же преступление является отраслевой гарантией аналогичного конституционного запрета (ч. 1 ст. 50 Конституции РФ).

*Принцип гуманизма* в уголовном праве проявляется прежде всего в том, что уголовное законодательство Российской Федерации обеспечивает безопасность человека. Следовательно, законными и обоснованными должны быть признаны любые уголовно‑правовые средства, содействующие обеспечению безопасности законопослушного человека. Вместе с тем принцип гуманизма распространяется и на преступника. Согласно ч. 2 ст. 7 УК РФ, наказание и иные меры уголовно‑правового характера, применяемые к лицу, совершившему преступление, не могут иметь своей целью причинение физических страданий или унижение человеческого достоинства.

Современное уголовное право базируется и на других принципах, не закрепленных в Общей части УК РФ, но вытекающих из отдельных 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 наказание за совершенное преступление, а также законодательным понятием преступления (ч. 1 ст. 14 УК РФ), в котором наказуемость отнесена к одному из пяти его обязательных признаков.

Общие начала назначения наказания (ст. 60 УК РФ) позволяют выделить *принцип экономии мер государственного принуждения* , в соответствии с которым более строгий вид наказания из числа предусмотренных 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 принципа проявляется в том, что уголовную ответственность может нести только то физическое лицо, которое совершило преступление. Ответственность 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).

### 11.2. Преступление: понятие, признаки, классификация

**Преступлением** признается виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное УК РФ под угрозой наказания (ч. 1 ст. 14). Законодательная формула преступления фиксирует те обязательные признаки, которым должно соответствовать любое деяние, признаваемое 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): превышение должностных или служебных полномочий, хулиганство, побои, клевета и др. Однако преступник может и бездействовать, например при уклонении от уплаты налогов, неоказании помощи больному, оставлении в опасности. Такие преступления, как убийство, причинение вреда здоровью, злоупотребление должностными или служебными полномочиями могут выражаться как в действии, так и в бездействии виновного лица.

2. *Общественная опасность* преступления – его важнейший материальный признак, отражающий способность причинить вред или создать угрозу причинения вреда охраняемым уголовным законом общественным отношениям. Данный признак раскрывает социальную сущность преступления, его объективное свойство, помогающее понять, почему те или иные деяния запрещены уголовным законом под угрозой наказания.

3. *Виновность* как признак преступления означает, что оно должно 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 субъективной стороны состава преступления, а также закреплена в качестве отраслевого принципа (ст. 3 УК РФ).

4. *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. Противоправность преступления тесно связана с принципом законности (ст. 3 УК РФ).

5. Под *наказуемостью* как признаком преступления понимается угроза наказанием, возможность назначения наказания за совершение каждого преступления. Такая возможность заложена в санкциях статей Особенной части УК РФ, предусматривающих конкретные виды и размеры наказаний за преступления. Необходимо учитывать, что лицо, совершившее преступление, может и не подвергнуться уголовному наказанию (например, в случае освобождения от ответственности 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 рамках уголовно‑правовой науки, но и в смежных отраслях знания. Например, в криминологии выделяются и изучаются такие виды преступлений, как корыстные, насильственные преступления, совершаемые женщинами, несовершеннолетними и др. В зависимости от форм вины преступления можно классифицировать на умышленные и неосторожные, по моменту окончания – на оконченные и неоконченные, по субъектам – групповые, совершаемые специальными субъектами (должностными лицами, гражданами Российской Федерации, родителями и др.). Выбор критериев классификации зависит от ее цели и сферы знания, в которой она осуществляется.

В Уголовном кодексе РФ используется два критерия классификации преступлений.

1. *Объект* преступного посягательства. Классификация преступлений по данному критерию содержится в Особенной части, которая включат в себя шесть видов преступлений: преступления против личности (раздел VII), в сфере экономики (раздел VIII), против общественной безопасности и общественного порядка (раздел IX), против государственной власти (раздел Х), против военной службы (раздел 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 против жизни и здоровья, против свободы, чести и достоинства личности, против половой неприкосновенности и половой свободы личности, 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 материала Особенной части уголовного законодательства, предопределяет ее структуру.

2. *Характер и степень общественной опасности преступления* . Классификация по данному основанию закреплена в ст. 15 УК РФ. В соответствии с ней все преступления подразделяются на четыре категории:

1) *преступления небольшой тяжести* . К ним относятся умышленные и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное УК РФ, не превышает двух лет лишения свободы;

2) *преступлениями средней тяжести* охватываются два вида общественно опасных деяний: во‑первых, умышленные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное УК РФ, не превышает пяти лет лишения свободы. Во‑вторых, неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное УК РФ, превышает два года лишения свободы;

3) *тяжкими преступлениями* признаются умышленные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное УК РФ, не превышает десяти лет лишения свободы;

4) *особо тяжкими преступлениями* являются умышленные деяния, за совершение которых УК РФ предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше десяти лет или более строгое наказание.

Таким образом, все неосторожные преступления отнесены законодателем к категориям небольшой и средней тяжести, а тяжкими и особо тяжкими могут быть признаны только умышленные преступления. Значение классификации преступлений по характеру и степени общественной опасности определяется тем, что законодатель связывает с ней практически все уголовно‑правовые последствия совершения преступления, а именно: возможность уголовной ответственности за приготовление к преступлению (ст. 30 УК РФ), освобождения от уголовной ответственности (ст. 75, 76 УК РФ), назначение осужденным 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.

### 11.3. Уголовная ответственность и состав преступления

Уголовная ответственность является одним из фундаментальных и одновременно самых сложных понятий уголовного права. В науке до сих пор нет единства мнений относительно ее определения. Под **уголовной ответственностью** понимается и порицание лица, совершившего преступление, в обвинительном приговоре суда, и обязанность преступника подвергнуться уголовному наказанию и иным мерам уголовно‑правового воздействия, и уголовно‑правовое отношение, возникающее между государством и лицом, совершившем преступление. Каждая точка зрения отражает важные аспекты уголовной ответственности, однако не охватывает ее в целом. Наиболее полное представление об уголовной ответственности дает ее определение как «сложного социально‑правового последствия совершения преступления», включающего в себя следующие обязательные элементы: обязанность преступника отвечать перед государством за совершенное преступление, осуждение (порицание) государством преступления и лица, его совершившего, применение наказания или иной меры уголовно‑правового воздействия, а также судимость[[3]](#footnote-3).

Уголовная ответственность отличается от других видов правовой ответственности (дисциплинарной, гражданско‑правовой, административной) следующими специфическими чертами:

• основанием ее возникновения является совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного УК РФ (ст. 8);

• уголовная ответственность возлагается на лицо, совершившее преступление, обвинительным приговором суда, выносимым от имени государства;

• по своему содержанию уголовная ответственность заключается в государственном осуждении виновного лица, которое при назначении наказания подкрепляется государственным принуждением 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. возлагается только на физическое лицо, виновное в совершении преступления.

Понятие **состава преступления** сформулировано в науке уголовного права: это совокупность установленных уголовным законом объективных и субъективных признаков, характеризующих конкретное общественно опасное деяние как преступление. *Структура* состава преступления включает четыре элемента, каждый из которых в свою очередь имеет определенные признаки, количество которых зависит от особенностей законодательной конструкции состава 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 уголовным законодательством общественных отношениях. Обобщенный и укрупненный перечень объектов содержится в ч. 1 ст. 2 УК РФ, исчерпывающий их перечень – в Особенной части УК РФ. Объект преступления характеризуется такими признаками, как предмет преступления и личность потерпевшего.

*Объективная сторона* преступления – это его внешняя характеристика. Признаки объективной стороны фиксируют проявление преступления в объективной реальности: деяние (действие или бездействие), 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 признаки, как вина (в форме умысла или неосторожности), мотив, цель и эмоции (внезапно возникшее сильное душевное волнение, или аффект).

*Субъект* преступления – это физическое лицо, способное нести уголовную ответственность за совершенное преступление (ст. 19 УК РФ). Такую способность уголовный закон связывает с двумя важнейшими признаками: вменяемостью и достижением возраста уголовной ответственности (ст. 19, 20 УК РФ). Лица, совершившие преступление в состоянии невменяемости, ответственности не подлежат (ст. 21 УК РФ).

*Значение* состава преступления определяется прежде всего тем, что он обосновывает уголовную ответственность, представляя собой необходимые и достаточные признаки, наличие которых в общественно опасном деянии свидетельствует о его преступности. Кроме того, состав преступления является правовой основой правильной квалификации 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 равные для всех основания уголовной ответственности, состав преступления не допускает произвола государственной власти при ее реализации.

### 11.4. Понятие и виды обстоятельств, исключающих преступность деяния

Уголовный кодекс РФ впервые в истории отечественного уголовного законодательства регламентирует в отдельной, 8‑й главе Общей части шесть обстоятельств, исключающих преступность деяния. Два из них (необходимая оборона и крайняя необходимость) были известны не только УК РСФСР 1960 г., но и еще более раннему законодательству. Четыре являются новыми: причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление; физическое или психическое принуждение; обоснованный риск; исполнение приказа или распоряжения. При этом определение обстоятельств, исключающих преступность деяния, в УК РФ не раскрывается. В науке уголовного права *обстоятельствами, исключающими преступность деяния* , признаются такие обстоятельства, при наличии которых деяния, имеющие внешнее сходство с преступлениями и выражающиеся в причинении вреда охраняемым общественным отношениям, не являются преступными в силу прямого указания в уголовном законе.

#### 11.4.1. Необходимая оборона

По смыслу уголовного закона (ст. 37 УК РФ) **необходимая оборона** представляет собой правомерную защиту личности, общества, государства от общественно опасного посягательства путем причинения вреда посягающему.

Необходимая оборона имеет конституционную основу. В соответствии с ч. 2 ст. 45 Конституции РФ каждый вправе защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом.

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, относящиеся к защите.

*Условия, относящиеся к посягательству* : общественная опасность, наличность, действительность.

Необходимая оборона допустима только против *общественно опасного посягательства* . Использование в ст. 37 УК РФ термина «посягательство» означает, что он охватывает любые посягательства, направленные на причинение общественно опасного вреда правоохраняемым 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, предусмотренной 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 такого насилия». Следовательно, фактически речь идет об обороне от посягательств 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 действуют по отношению к обороне от иных видов посягательств (против половой неприкосновенности и половой свободы, собственности, государственной власти и пр.).

Также важный признак, которому должно соответствовать посягательство, – его *наличность.* Наличным по общему правилу признается уже начавшееся, но еще не оконченное посягательство.

*Действительность* посягательства – третий обязательный признак. Он означает, что посягательство должно существовать в объективной реальности, а не в воображении субъекта, его отражающего. Данный признак позволяет провести разграничение между необходимой и мнимой обороной.

*Условия, относящиеся к защите:* объектами защиты при необходимой 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 образом связано с наличностью посягательства. Вывод о своевременности защиты предопределен временными рамками общественно опасного посягательства. Преждевременная и запоздалая оборона влечет уголовную ответственность на общих основаниях. Исключения из этого правила ограничиваются лишь случаями, когда по обстоятельствам дела для обороняющегося не был ясен момент окончания посягательства.

В отличие от обороны, предусмотренной в ч. 1 ст. 37 УК РФ и являющейся с точки зрения способов и интенсивности защиты *безграничной,* 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 сформулировано в ч. 2 ст. 37 УК РФ: умышленные действия, явно не соответствующие 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 вследствие *неожиданности* посягательства не могло объективно оценить степень и характер опасности нападения.

Из части 21 ст. 37 УК РФ следует, что понятие неожиданности посягательства распространяется не на все его виды, а только на те, которые имеют форму нападения.

#### 11.4.2. Причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление

**Причинение вреда при задержании лица** , **совершившего преступление** , регламентируется в ст. 38 УК РФ. Данное обстоятельство, исключающее преступность деяния, можно определить как вынужденные правомерные действия, состоящие в причинении вреда лицу, совершившему преступление при его задержании, с целью доставления органам власти и пресечения совершения им новых преступлений.

Условия правомерности рассматриваемого обстоятельства, исключающего 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, совершившего преступление, является *вынужденным* . Вынужденность причинения вреда раскрывается в ч. 1 ст. 38 УК РФ и означает, что иными средствами задержать такое лицо не представлялось возможным. Другими 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, совершившего преступление, органам власти и пресечение возможности совершения им новых преступлений* .

В‑пятых, при причинении вреда в процессе задержания лица, совершившего преступление, *не должно быть допущено превышения необходимых для этого мер.* Другими словами, субъект, реализующий право на задержание, должен применить тот минимум средств, который является необходимым для реализации целей задержания. Данное условие правомерности тесно связано с понятием превышения мер, необходимых 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 задерживаемым лицом преступления и обстоятельствам задержания, когда лицу без необходимости причиняется явно чрезмерный, не вызываемый обстановкой вред».

В соответствии с уголовным законодательством превышение мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, влечет уголовную ответственность только в случаях *умышленного* причинения вреда. В случае причинения вреда по неосторожности уголовная ответственность исключается.

#### 11.4.3. Крайняя необходимость

В соответствии с ч. 1 ст. 39 УК РФ не является преступлением причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам в состоянии крайней необходимости, т. е. для устранения опасности, непосредственно угрожающей личности и правам данного лица или иных лиц, охраняемым законом интересам общества или государства, если эта опасность не могла быть устранена иными средствами и при этом не было допущено превышения пределов крайней необходимости.

На основании этого **крайнюю необходимость** можно определить как правомерное вынужденное причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам в целях устранения опасности причинения большего вреда другим правоохраняемым интересам.

Крайняя необходимость исключает преступность деяния только при соблюдении определенных условий, которые характеризуют, с одной стороны, угрожающую опасность, а с другой – действия (бездействие) субъекта, направленные на ее устранение.

Рассмотрим *условия, относящиеся к грозящей опасности. Источником* опасности при крайней необходимости могут быть: а) стихийные силы природы (наводнения, ураганы, цунами, засуха, пожары, землетрясения и пр.); б) нападения животных; в) биологические процессы, протекающие в организме человека (голод, болезнь и др.); г) использование или работа источников повышенной опасности (транспорта, опасных производств); д) столкновение (коллизия) обязанностей (классический пример – одновременный вызов врача к двум тяжелобольным). Опасность также может быть порождена общественно опасными деяниями других лиц (как при необходимой обороне и задержании лица, совершившего преступление).

Опасность при крайней необходимости должна угрожать *личности и правам причинителя вреда или иных лиц, охраняемым законом интересам общества или государства.*

Опасность при крайней необходимости должна быть *непосредственно 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 обстоятельство 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 «опасность 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 интересам, подлежит уголовной ответственности на общих основаниях. В отличие от необходимой обороны и причинения вреда при задержании лица, совершившего преступление, когда вред причиняется исключительно посягающему и преступнику, при крайней необходимости вред причиняется, как правило, *третьим лицам,* не имеющим отношения к источнику возникновения опасности. По общему правилу нарушение их прав, охраняемых уголовным законом, обязывает причинителя вреда в случаях, предусмотренных законом, возместить причиненный вред. Однако при этом суд может возложить обязанность его возмещения на третье лицо, в интересах которого действовал причинивший вред, либо освободить от возмещения вреда полностью 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 преступление, 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 необходимости 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 указанным 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 обстоятельствами: 1) характером и степенью грозящей опасности и 2) обстановкой, при которой данная опасность устранялась. Явное несоответствие в обоих случаях является превышением пределов крайней необходимости. 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 умышленного причинения вреда. Легкомысленное или небрежное причинение вреда не имеет уголовно‑правового значения.

#### 11.4.4. Физическое или психическое принуждение

В соответствии с ч. 1 ст. 40 УК РФ «не является преступлением причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам в результате физического принуждения, если вследствие такого принуждения лицо не могло руководить своими действиями (бездействием)». Данная законодательная формула позволяет выделить и охарактеризовать следующие *условия правомерности физического принуждения.*

Во‑первых, источником опасности, оправдывающим причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам, является физическое принуждение.

Под **физическим принуждением** следует понимать физическое воздействие на принуждаемого со стороны третьего лица (лиц). Такое воздействие проявляется в форме насилия: побоев, причинении физической 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 избирательно, 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 ответственности за причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам в двух случаях: 1) в результате психического принуждения и 2) в результате физического принуждения, вследствие которого лицо сохранило возможность руководить своими действиями. Таким образом, 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 соблюдении условий правомерности крайней необходимости ответственность исключается. Если причинение вреда превысило пределы крайней необходимости, то уголовная ответственность возможна только в случаях, когда субъект действовал умышленно. Наконец, если условия правомерности крайней необходимости не соблюдены, то причинение вреда влечет уголовную ответственность на общих основаниях, а физическое или психическое принуждение рассматривается как смягчающее обстоятельство при назначении наказания (п. «е» ч. 1 ст. 61 УК РФ).

#### 11.4.5. 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 важнейший признак риска, как его обоснованность.

Согласно ч. 1 ст. 41 УК РФ, «не является преступлением причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам при обоснованном 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 *общественно полезной цели* .

Обоснованность риска раскрывается в уголовном законе с помощью 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 связанными с риском действиями (бездействием). Следовательно, рискующий субъект должен быть убежден, что на данном этапе поставленная цель достижима исключительно рискованными действиями, других обычных способов ее достижения не существует.

2. Риск признается обоснованным, если лицо, допустившее риск, предприняло достаточные меры для предотвращения вреда охраняемым уголовным законом интересам. Данный признак может быть обозначен как *разумная предусмотрительность* рискующего субъекта.

3. 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 обоснованности: «Риск не признается обоснованным, если он заведомо был сопряжен 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, исключающих преступность совершенного деяния, которым неизвестно понятие «превышение пределов» (эксцесса). Это означает, что несоблюдение условий его обоснованности влечет уголовную ответственность с обязательным смягчением наказания (п. «ж» ч. 1 ст. 61 УК РФ).

#### 11.4.6. Исполнение приказа или распоряжения

Законодательный перечень обстоятельств, исключающих преступность деяния, в Общей части УК РФ замыкает норма об исполнении приказа или распоряжения (ст. 42). Не является преступлением причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам лицом, действующим во исполнение обязательных для него приказа или распоряжения. Уголовную ответственность за причинение такого вреда несет лицо, отдавшее незаконные приказ или распоряжение (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 командира (начальника), обращенное к подчиненным и требующее обязательного выполнения определенных действий, соблюдения тех или иных правил или устанавливающее какой‑либо порядок, положение. В теории права приказы и распоряжения рассматриваются как разновидность актов применения права. Общими для всех актов применения права являются следующие признаки: а) они издаются компетентными органами или должностными лицами; б) носят индивидуальный характер и адресованы определенным лицам; в) направлены на реализацию требований юридических норм, конкретизируют общие предписания норм права применительно к определенным ситуациям и лицам; г) их реализация обеспечена государственным принуждением.

Управленческая практика в невоенной сфере (в том числе практика делового документооборота) позволяет провести разграничение между приказами и распоряжениями. Так, под **распоряжением** понимается документ, издаваемый по вопросам информационно‑методического и оперативного характера, а также по вопросам, связанным с организацией *исполнения приказов* , инструкций и других документов. Таким образом, распоряжения и приказы, являясь разновидностями распорядительных документов, незначительно, но все же отличаются по кругу вопросов, которые они регламентируют, структуре и правилам оформления. *Обязательность* приказа или распоряжения предопределена статусом данных указаний и зависит прежде всего от компетенции лица, от которого они исходят, и соблюдения правил оформления: письменная или устная форма, наличие соответствующих реквизитов (например, подписей, печатей и пр.), порядок доведения до сведения исполнителей (например, роспись в специальном журнале, свидетельствующая об ознакомлении, и пр.).

Уголовную ответственность за причинение вреда лицом, действующим в рамках обязательных для него приказа или распоряжения, УК РФ возлагает на субъекта, отдавшего приказ или распоряжение.

Лицо, совершившее умышленное преступление во исполнение заведомо незаконных приказа или распоряжения, несет уголовную ответственность на общих основаниях. Неисполнение заведомо незаконных приказа или распоряжения исключает уголовную ответственность (ч. 2 ст. 42 УК РФ).

*Заведомость* характеризует осознание факта незаконности приказа или распоряжения как со стороны исполнителя, так и со стороны лица, отдавшего приказ. Именно это обстоятельство предопределяет их уголовную ответственность (при наличии других признаков состава конкретного преступления).

В случае выполнения преступного приказа исполнителем ответственность 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 неисполнения заведомо незаконных приказа или распоряжения, гарантируя в этом случае ненаступление уголовной ответственности. Данное положение касается исключительно субъектов воинских преступлений, так как уголовная ответственность за неисполнение приказов и распоряжений гражданскими лицами в УК РФ не предусмотрена.

### 11.5. Уголовное наказание: понятие, цели и виды

Понятие уголовного наказания раскрывается в ч. 1 ст. 43 УК РФ. Согласно данной статье, **наказание** есть мера государственного принуждения, 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, уголовное наказание обладает следующими особенностями.

1. Основанием применения наказания является совершение общественно опасного деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного УК РФ. Следовательно, уголовное наказание не может быть следствием совершения дисциплинарных проступков, гражданско‑правовых или административно‑правовых деликтов.

2. Наказание назначается только по приговору суда, который выносится от имени государства и представляет собой официальное (государственное) осуждение преступления и лица, его совершившего.

3. Наказание влечет за собой судимость (ст. 86 УК РФ), порождающую неблагоприятные уголовно‑правовые и общеправовые последствия для осужденного лица.

4. Наказание имеет личный характер и может быть назначено только лицу, совершившему преступление.

5. Сущность наказания заключается в предусмотренных уголовным законом лишении или ограничении прав и свобод лица, совершившего преступление.

Цели наказания – это те конечные результаты, которые стремится достичь государство путем применения наказания к лицам, осужденным за совершение преступления. В соответствии с ч. 2 ст. 43 УК РФ наказание применяется в целях восстановления социальной справедливости, а также исправления осужденного и предупреждения совершения новых преступлений.

*Восстановление социальной справедливости* – новая цель уголовного наказания, впервые закрепленная только в УК РФ 1996 г. Содержание этой цели, опирающейся на оценочные признаки, не раскрывается ни в уголовном, ни в уголовно‑исполнительном законодательстве. Системное толкование уголовного закона позволяет связывать данную цель прежде всего с реализацией принципа справедливости (ст. 6 УК РФ). Иначе говоря, данная цель предполагает в первую очередь соразмерность 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 справедливой 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 кодекса 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 преступника, с одной стороны, и на все общество – с другой, государство не только достигает указанной цели наказания, но одновременно вносит значительный вклад в реализацию задач уголовного права.

*Виды наказаний* предусмотрены в ст. 44 УК РФ:

• штраф;

• лишение прав занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью;

• лишение специального, воинского или почетного звания, классного 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 уголовного права системой наказаний. Данный перечень является закрытым (исчерпывающим). Это значит, что в санкциях статей Особенной части предусмотрены (следовательно, могут быть назначены судом за совершение 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 степени 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, например, обязательные работы являются менее строгим наказанием, чем исправительные работы, а те в свою очередь являются менее строгим видом наказания по отношению к наказаниям, которые расположены в ст. 44 ниже исправительных работ (ограничение свободы, арест и др.).

В настоящее время за совершение преступлений реально применяются не все наказания, указанные в ст. 44 УК РФ. Так, до сих пор не созданы необходимые условия для исполнения *ограничения свободы* 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 связи с вхождением России в Совет Европы», фактически был введен мораторий 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. Поскольку суды присяжных созданы пока не во всех субъектах Российской Федерации, наказание в виде смертной казни не только не исполняется, но и не назначается.

Характеризуя виды наказаний, необходимо учитывать, что помимо системы наказаний, изложенной в ст. 44 УК РФ, уголовное законодательство 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 наказаний:

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 меньше. 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 преступления (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 наказаний, применяемых к несовершеннолетним, дается в ч. 2–6 ст. 88 УК РФ.

###### Контрольные вопросы

1. Как можно определить понятие уголовного права, охарактеризовать его предмет и метод?

2. Какие задачи поставлены перед уголовным правом?

3. В чем заключается суть содержания принципов законности, равенства граждан перед законом, вины, справедливости и гуманизма?

4. Что такое преступление? Каковы его обязательные признаки?

5. Каково уголовно‑правовое значение законодательной классификации преступлений?

6. В чем отличие уголовной ответственности от иных видов правовой ответственности?

7. Что такое состав преступления? Как можно охарактеризовать его структуру?

8. Какие обстоятельства, исключающие преступность деяния, предусмотрены 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 государственного принуждения?

11. Какие виды наказаний, предусмотренные УК РФ, вы знаете? Какие из них могут быть применены к несовершеннолетним преступникам?

## Глава 12

## Уголовный процесс

### 12.1. Понятие и назначение уголовного судопроизводства России. Источники уголовно‑процессуального права

Каждый совершивший преступление должен быть привлечен к уголовной ответственности и подвергнут справедливому наказанию. Для этого требуется установление и фиксация всех обстоятельств совершенного преступления, изобличение виновного в совершении преступления, обеспечение его участия на предварительном следствии и в суде. С этой целью предусмотрен определенный порядок деятельности органов дознания, предварительного следствия, прокурора и суда, регулируемый уголовно‑процессуальным правом.

Эту деятельность, осуществляемую в особом порядке, принято называть процессуальной. Поскольку рассматриваемая деятельность возникает и протекает в связи с применением уголовного закона, ее принято именовать **уголовным процессом** .

Уголовно‑процессуальный закон определяет последовательность действий государственных органов с момента обнаружения признаков преступления и до окончательного разрешения дела в суде; права и обязанности граждан, вовлеченных в уголовный процесс; форму и порядок производства следственных и судебных действий, закрепления их результатов; основания и условия принятия процессуальных решений.

Уголовно‑процессуальная деятельность протекает в форме правоотношений, которые складываются между государственными органами, а также должностными лицами, управомоченными осуществлять уголовно‑процессуальную деятельность, и между другими участниками процесса – гражданами и юридическими лицами. Все участники уголовно‑процессуальных правоотношений наделены правами и несут определенные обязанности.

При определении понятия уголовного процесса чаще всего внимание привлекается к трем основным элементам:

1) деятельности (системе упорядоченных действий) четко определенных в законе государственных органов, их должностных лиц и других участников процесса;

2) отношениям (правоотношениям), возникающим в ходе осуществления деятельности (производства по уголовным делам);

3) обязательной и тщательной правовой регламентации деятельности и возникающих на ее основе отношений.

**Уголовный процесс** – это осуществляемая в пределах и порядке установленных законом и иными правовыми актами и отвечающая своему назначению деятельность (система действий) наделенных соответствующими полномочиями государственных органов, а также возникающие 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, потерпевших от преступлений (а также, безусловно, интересов государства и общества в целом);

• защиту личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения ее прав и свобод;

• уголовное преследование и назначение виновным справедливого 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 возмещения, 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, ограничивающих права и свободы, законодательным закреплением прав и обязанностей участников уголовно‑процессуальных отношений и порядка их реализации, установлением в законе механизмов обжалования и проверки следственных и судебных решений.

**Уголовное преследование** – процессуальная деятельность, осуществляемая 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 порядок 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 уголовного процесса: осуществление правосудия только судом; неприкосновенность жилища; тайна переписки, телефонных и иных переговоров; презумпция невиновности; обеспечение подозреваемому и обвиняемому 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 судебному решению. Срок задержания по подозрению в совершении преступления 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 против воли проживающих в нем лиц возможно лишь в случаях, установленных федеральным законом или на основании судебного решения (ст. 25).

Конституция РФ имеет высшую юридическую силу и прямое действие. Это означает, что при расхождении Конституции РФ и федерального закона действуют нормы Конституции РФ.

2. Уголовно‑процессуальный кодекс РФ, утв. Федеральным законом от 18.12.2001 № 174‑ФЗ, принят Государственной Думой 22 ноября 2001 г., одобрен Советом Федерации 5 декабря 2001 г., введен в действие с 1 июля 2002 г. Кодекс состоит из шести частей, 19 разделов, 56 глав и 474 статей.

*Часть первая* содержит нормы, раскрывающие производство по уголовным делам в целом (предназначение, принципы, подсудность, правовое положение участников уголовного доказательства и доказывание, меры процессуального принуждения и пресечения, ходатайства и жалобы, сроки и судебные издержки, реабилитация).

*Часть вторая* регламентирует досудебное производство (возбуждение уголовного дела, предварительное расследование, производство следственных действий, привлечение в качестве обвиняемого, приостановление и возобновление предварительного расследования, окончание 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 кассационное производство, исполнение приговора, производство в надзорной инстанции и возобновление уголовных дел ввиду новых и вновь открывшихся обстоятельств).

В *части четвертой* излагаются особенности производства по отдельным категориям дел (по делам несовершеннолетних и применению принудительных мер медицинского характера), а также в отношении отдельных категорий лиц – депутатов, судей, прокуроров, следователей, адвоката.

*Часть пятая* посвящена международному сотрудничеству в сфере уголовного судопроизводства (порядок взаимодействия правоохранительных органов с компетентными органами и должностными лицами иностранных государств, выдачу другому государству лиц для уголовного преследования, исполнения приговора или отбывания наказания).

*Часть шестая* содержит положения о порядке применения бланков процессуальных документов, используемых в досудебном и судебном производствах.

В конкретных статьях УПК РФ формулируются *уголовно‑процессуальные нормы –* установленные государством и выраженные в законе общеобязательные правила поведения участников уголовно‑процессуальной деятельности, выполнение которых обеспечивается государственной властью.

При производстве по уголовному делу применяется уголовно‑процессуальный 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 Федерации применяется к гражданам России, иностранцам и лицам без гражданства.

3. Все бóльшую роль в формировании уголовно‑процессуального права приобретают *постановления Конституционного Суда РФ* , согласно которым конкретные нормы УПК РФ могут быть признаны неконституционными, что впоследствии влечет их изменение.

*Разъяснения Пленума Верховного Суда РФ* являются актами судебного толкования законов, но новых процессуальных норм они не создают. Тем не менее они имеют большое значение для правильного и единообразного понимания и применения закона судами и правоохранительными органами. Такое же юридическое значение имеют *приказы* и *указания* генерального прокурора, министра внутренних дел, адресованные органам дознания и предварительного следствия.

### 12.2. Понятие и значение принципов уголовного процесса

Принципы уголовного процесса – это руководящие идеи, основополагающие начала, которые определяют его построение.

Они существуют в форме правовых норм и должны отвечать ряду *признаков* :

• принципами могут быть не любые, произвольно выбранные взгляды на формы и методы судопроизводства, а лишь те, которые соответствуют социально‑экономическим условиям развития общества;

• задачи уголовного процесса могут быть реализованы в условиях организации расследования и рассмотрения уголовных дел на демократических принципах;

• принципами процесса являются руководящие идеи, нашедшие закрепление в нормах права.

Последнее обстоятельство придает принципам значение обязательности, определенности и гарантированности их соблюдения.

Таким образом, под *принципами уголовного процесса* понимаются руководящие положения, определяющие демократическое построение 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‑процессуального законодательства;

• нарушение норм‑принципов может являться основанием к отмене 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 судопроизводстве (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, телеграфных 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).

### 12.3. Уголовно‑процессуальные гарантии и функции

**Уголовно‑процессуальные гарантии** – это установленные уголовно‑процессуальными нормами средства и способы, которые обеспечивают правильность расследования и разрешения уголовных дел и дают всем участникам процесса возможность реально использовать предоставленные права и выполнять возложенные на них обязанности.

Государственные органы и должностные лица, осуществляющие производство по делу, посредством процессуальных гарантий правомочны 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 требования.

Юридическим и физическим лицам, участвующим в уголовном судопроизводстве, данные гарантии обеспечивают возможность использовать предоставленные им процессуальные средства для защиты своих 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 направления (виды) деятельности субъектов уголовного процесса, обусловленные 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 причиненного преступлением ущерба, а также обстоятельств, отягчающих или смягчающих ответственность, причин и условий, способствовавших совершению преступления.

Функцию *обвинения в преступлении* осуществляет прокурор, который в судебном заседании обосновывает выводы, сформулированные в обвинительном заключении, изобличает подсудимого, доказывая перед судом его виновность и наличие обстоятельств, отягчающих ответственность. Он также опротестовывает в кассационной и надзорной 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 обвиняемому 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 преступлении, выяснения обстоятельств, оправдывающих обвиняемого или смягчающих его ответственность.

Функцию *разбирательства и разрешения уголовного дела* выполняет суд. В ходе судебного заседания он непосредственно исследует доказательства, собранные по конкретному уголовному делу, выслушивает 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 *прокурорского надзора* – прокурор. Реализация данных функций направлена прежде всего на обеспечение законности при производстве по уголовным делам.

Однако из установленного порядка имеются исключения. Так, по делам частного обвинения в суде в качестве обвинителей выступают 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.

### 12.4. Понятие и система стадий уголовного процесса

**Стадия уголовного процесса –** это самостоятельный этап уголовного судопроизводства, представляющий собой совокупность определенных действий и решений, объединенных общей задачей и завершаемых выводами по делу.

Каждая стадия отличается от другой особыми задачами, кругом участников, спецификой процессуальных форм и процессуальных отношений. Все стадии начинаются и заканчиваются принятием процессуального решения и создают предпосылки для перехода к последующим стадиям.

Подавляющее большинство уголовных дел проходит *шесть* стадий, которые называются основными.

1. *Возбуждение уголовного дела.* Это первая стадия, на которой следователь, дознаватель, орган дознания при наличии или отсутствии к тому оснований решают вопрос о возбуждении или отказе в возбуждении уголовного дела.

2. *Предварительное расследование.* Оно проводится по большинству уголовных дел и осуществляется в форме предварительного следствия 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.

3. *Стадия подготовки к судебному заседанию.* На этой стадии происходит проверка поступивших в суд материалов уголовного дела, осуществляемая судьей, и в необходимых случаях проводится предварительное слушание. При этом решается вопрос о возможности рассмотрения дела судом и осуществляются действия, направленные на подготовку судебного заседания для судебного рассмотрения и разрешения уголовного дела.

4. *Судебное разбирательство.* Важнейшая, центральная стадия уголовного процесса, на которой суд рассматривает уголовное дело по существу и решает вопрос о виновности или невиновности подсудимого, о применении или неприменении к нему уголовного наказания.

5. *Апелляционное и кассационное производство.* На этой стадии вышестоящий суд по жалобам участников процесса проверяет законность и обоснованность решений, не вступивших в законную силу, вынесенных мировыми судьями (апелляционное производство), судами первой и апелляционной инстанций (кассационное производство).

6. *Исполнение приговора.* Стадия, включающая в себя уголовно‑процессуальную деятельность суда по обращению приговора к исполнению и разрешению вопросов, связанных с исполнением приговора (однако не стоит путать данную стадию уголовного процесса с исполнением 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, постановления) в законную силу и по заключению (представлению) специально уполномоченных на то должностных лиц.

Возбуждение уголовного дела и предварительное расследование являются *досудебными стадиями* уголовного процесса. Стадия подготовки к судебному заседанию, судебное разбирательство, апелляционное и кассационное производство, исполнение приговора, производство в надзорной инстанции, возобновление производства по уголовному делу ввиду новых и вновь открывшихся обстоятельств являются *судебными стадиями.*

### 12.5. 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, характеризующие производство в конкретной стадии, основания, условия и порядок производства следственных и судебных действий, содержание и форму решений, которые могут быть вынесены. Этот порядок производства по делу в целом или отдельных процессуальных действий называют *процессуальной формой.* Уголовно‑процессуальная форма обеспечивает их реализацию в надлежащей правовой процедуре.

В определенной процессуально‑правовой процедуре происходит производство в каждой из стадий процесса. Регламентация процессуальной формы включает указание на цель действия, его участников, их права и обязанности, последовательность действий, сроки осуществления действий, закрепление произведенного действия в соответствующем документе и его реквизиты.

Процессуальная форма имеет свои особенности применительно к отдельным категориям уголовных дел (например, дела частного обвинения, производство по уголовным делам несовершеннолетних, о применении принудительных мер медицинского характера, а также применительно к разным составам суда, рассматривающим дело по первой инстанции).

Недопустимы отклонения от требований процессуального закона, а неукоснительное соблюдение процессуального порядка является непременным условием законности действий и решений по делу.

Процессуальная форма включает и некоторые правила, имеющие чисто ритуальный, демонстрационный характер. Это, например, регламент судебного заседания (ст. 257 УПК РФ). Однако и эти правила имеют существенное значение. Так, правило о том, что присутствующие в зале судебного заседания, не исключая состава суда, выслушивают приговор стоя, продиктовано необходимостью проявления уважения к суду и его решению, выносимому от имени государства.

### 12.6. 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 следственных и судебных действий, принятое решение, с тем чтобы в дальнейшем использовать полученные данные при расследовании, рассмотрении, разрешении уголовного дела, проверке законности и обоснованности 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‑процессуального права характеризуются рядом признаков: решения выносятся только уполномоченными на то государственными органами, должностными лицами, присяжными и народными заседателями в пределах их компетенции; выражают властное веление, подтверждают, изменяют или прекращают уголовно‑процессуальные отношения, подтверждают наличие или устанавливают отсутствие материально‑правовых отношений. Решения принимаются в установленном порядке и выражаются в определенной законом форме.

Решения могут быть выражены в форме *постановления, определения, вердикта, приговора.* Они различаются по органам, лицам, их принимающим, по кругу вопросов, по процессуальному порядку принятия и форме изложения (п. 5, 23, 25, 28 ст. 5 УПК РФ).

Решение в уголовном судопроизводстве – это облеченный в установленную 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 ответы на правовые вопросы и выражают властное волеизъявление о действиях, вытекающих из установленных обстоятельств и предписаний закона. В законе указаны такие требования к содержанию и форме решения, которые дают возможность судить о том, соблюдены ли правила процессуальной формы при производстве того или иного действия, правильно ли решен конкретный вопрос или все дело, соответствует ли решение обстоятельствам дела (фактическому основанию) и правовым 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 имеющие значение для данного дела обстоятельства, подтвержденные доказательствами, удовлетворяющими требованиям закона об относимости и допустимости, а также тогда, когда правовые выводы и предписания, содержащиеся в решении, вытекают из установленных фактов. Обоснование решения находит свое выражение в его мотивировке. Законность и обоснованность – взаимообусловленные свойства решения. *Справедливость решения* означает его оценку и с правовой, и с нравственной стороны. Так, признание справедливости приговора означает признание того, что дело рассмотрено объективным и беспристрастным судом, что были обеспечены права обвиняемого, вынесено законное и обоснованное решение о виновности (невиновности) обвиняемого, виновному назначено справедливое наказание. В статье 11 Всеобщей декларации прав человека говорится: «Каждый человек, обвиняемый в совершении преступления, имеет право считаться невиновным до тех пор, пока его виновность не будет установлена законным порядком путем гласного судебного разбирательства, при котором ему обеспечиваются все возможности для защиты».

Уголовно‑процессуальные решения выражаются в документе, имеющем 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 обязано отвечать содержание решения. В документе‑решении должны отражаться фактические и юридические основания, мотивы решения.

### 12.7. Понятие и классификация участников уголовного процесса

Отсутствие в УПК РСФСР 1960 г. понятия участников уголовного процесса порождало различные его трактовки. Так, было распространенным мнение, что участниками процесса являются лишь те лица, которые имеют личную заинтересованность в уголовном деле либо представляют 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 процесса считали обвиняемого, потерпевшего, защитника, гражданского истца, гражданского ответчика и их представителей, общественных обвинителей и защитников и не включали в этот перечень государственные органы, осуществляющие уголовно‑процессуальную деятельность, а также участвующих в деле лиц, не имеющих своего интереса: 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 дознания, обвиняемого, потерпевшего, гражданского истца и гражданского ответчика.

Существовало и более широкое понятие участников уголовного процесса, в соответствии с которым в их число включались все участвующие в деле лица, независимо от наличия собственного интереса и выполнения процессуальных функций. Такое толкование представлялось наиболее предпочтительным, поскольку все государственные органы, должностные лица и граждане, занятые в производстве по уголовному делу, наделены законом теми или иными правами и обязанностями – 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 уголовном процессе (п. 58 ст. 5).

В зависимости от выполняемых процессуальных функций УПК РФ *классифицирует участников* уголовного процесса следующим 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. осуществляющие уголовное преследование (прокурор, следователь, руководитель следственного органа, орган дознания, начальник подразделения дознания, дознаватель, потерпевший, частный обвинитель, гражданский истец, представители потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя);

3) *участники уголовного судопроизводства со стороны защиты* , выполняющие функцию защиты от обвинения (подозреваемый, обвиняемый, законные представители несовершеннолетнего обвиняемого, защитник, гражданский ответчик, представитель гражданского ответчика);

4) *иные участники уголовного судопроизводства.* Это лица, не выполняющие уголовно‑процессуальные функции, их участие, как правило, 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: свидетели, эксперты, специалисты или выполняющие вспомогательную роль при производстве по уголовным делам: переводчики, понятые, секретари судебных заседаний. К ним можно также отнести поручителей, залогодателей.

### 12.8. Меры уголовно‑процессуального принуждения

**Меры уголовно‑процессуального принуждения** – меры уголовно‑процессуального характера, применяемые в качестве способов воздействия на поведение участвующих в деле лиц.

От других мер государственного принуждения они отличаются тем, что:

• применяются в период производства по уголовному делу и носят процессуальный характер;

• применяются полномочными органами государства в кругу их полномочий;

• применяются к участвующим в деле лицам, ненадлежащее поведение которых или возможность такого поведения создает или может создать препятствия для цельного хода уголовного судопроизводства;

• имеют конкретные цели, вытекающие из общих задач уголовного судопроизводства; имеют особое содержание и характер.

Виды мер процессуального принуждения: задержание подозреваемого, меры пресечения, иные меры процессуального принуждения.

**Задержание –** кратковременное лишение свободы лица, подозреваемого в совершении преступления, без предварительной санкции прокурора или судебного решения с целью пресечения его преступной деятельности, предотвращения сокрытия от следствия и суда, фальсификации и сокрытия доказательств и других действий, могущих помешать 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 преступления:

• 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 следователем или дознавателем с согласия прокурора в суд направлено ходатайство 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 фактического задержания. До начала допроса подозреваемому по его просьбе должно быть обеспечено свидание с защитником наедине, конфиденциально и в течение не менее двух часов;

5) уведомление кого‑либо из близких родственников, а при их отсутствии – других родственников или предоставление возможности такого уведомления самому подозреваемому (не позднее 12 часов с момента задержания).

**Меры пресечения** – предусмотренные законом средства, применяемые к обвиняемому, которые заключаются в определенном психологическом воздействии, угрозе имущественных потерь, установлении за указанными лицами присмотра, помещении их под стражу, лишением или ограничением свободы обвиняемого.

В исключительных случаях мера пресечения также может применяться к подозреваемому, при этом обвинение должно быть предъявлено ему не позднее десяти суток с момента применения меры пресечения, а если подозреваемый был задержан, а затем заключен под стражу, – в тот же срок с момента задержания. Если в этот срок обвинение не будет предъявлено, то мера пресечения немедленно отменяется.

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, позволяющих полагать, что обвиняемый:

• скроется от дознания, предварительного следствия или суда;

• может продолжать заниматься преступной деятельностью;

• может угрожать свидетелю, иным участникам уголовного судопроизводства, уничтожить доказательства либо иным путем воспрепятствовать производству по уголовному делу.

Мера пресечения может избираться также для обеспечения исполнения приговора.

Перечисленные основания являются общими для избрания любой меры пресечения. К специальным основаниям или условиям относятся обстоятельства избрания конкретной меры пресечения.

Специальными основаниями для применения мер пресечения являются:

• 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 процессуального характера, применяемые с целью обеспечения установленного уголовно‑процессуальным законом порядка уголовного судопроизводства, надлежащего исполнения приговора.

Субъектами применения этих мер являются дознаватель, следователь или суд.

В соответствии с законом предусмотрены следующие виды иных мер процессуального принуждения (ст. 112–118 УПК РФ): обязательство 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, переводчику, 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 отстранение от должности, наложение ареста на имущество, денежное взыскание,

• применяемые по решению следователя, дознавателя – обязательство о явке, привод.

### 12.9. 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 устного 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 процессуальное положение того или иного участника.

Право заявлять ходатайство имеют подозреваемый, обвиняемый, его защитник, потерпевший, его законный представитель и представитель, частный обвинитель, гражданский истец, гражданский ответчик, их представители, а также эксперт.

В силу равенства прав сторон в судебном разбирательстве формой обращения государственного обвинителя к суду также является ходатайство.

Участники судопроизводства со стороны обвинения и со стороны защиты вправе заявить ходатайство о производстве процессуальных действий и принятии процессуальных решений (например, обвиняемый ходатайствует о допросе указанного им лица в качестве свидетеля, защитник – о приобщении к делу представленного им документа, гражданский истец просит принять решение о наложении ареста на имущество обвиняемого для обеспечения гражданского иска и т. п.).

Эксперт вправе ходатайствовать о предоставлении ему дополнительных материалов, необходимых для дачи заключения либо привлечении к производству судебной экспертизы других экспертов (п. 2 ч. 3 ст. 57 УПК РФ).

Ходатайство о производстве процессуальных действий или принятии процессуальных решений обосновывается их необходимостью для установления обстоятельств, имеющих значение по делу, обеспечения прав и законных интересов лица, заявившего ходатайство или представляемого 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 заявить ходатайство как в пределах одной стадии, так и в последующих стадиях судопроизводства.

В Уголовно‑процессуальном кодексе РФ не установлены *сроки рассмотрения ходатайств* , исчисляемые в сутках или часах. В статье 121 УПК РФ употребляются слова «непосредственно», «немедленно», что свидетельствует о том, что ходатайство требует рассмотрения 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 собиранию доказательств должно быть удовлетворено, если обстоятельства, 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 рассмотрено и по нему принято решение немедленно после его заявления. Заявитель должен получить ответ о том, удовлетворено или отклонено его ходатайство, что дает ему право вновь обратиться с ходатайством в дальнейшем ходе судебного следствия.

Ходатайство может быть удовлетворено или отклонено (полностью или частично). При полном или частичном отказе в ходатайстве должно быть вынесено постановление дознавателя, следователя, прокурора, 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 нарушения его прав и законных интересов.

**Обжалование** – процедура представления, рассмотрения и разрешения жалобы.

В соответствии со ст. 119 УПК РФ субъектами, имеющими право заявить ходатайство, являются: подозреваемый, обвиняемый, его защитник, потерпевший, его законный представитель и представитель, частный обвинитель, эксперт, а также гражданский истец, гражданский ответчик. Их представители вправе заявить ходатайство о производстве процессуальных действий или принятии процессуальных решений для установления обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела, обеспечения прав и законных интересов лица, заявившего ходатайство, или представляемого им лица соответственно (правом заявлять ходатайство в ходе судебного разбирательства обладает также государственный обвинитель).

В соответствии со ст. 123 УПК РФ субъектами обжалования действия (бездействия) и решения органа дознания, дознавателя, следователя, прокурора и суда могут быть все участники уголовного судопроизводства, 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 способа обжалования – прокурору, руководителю следственного органа или суду. Право выбора способа обжалования принадлежит лицу, права которого нарушены. Порядок рассмотрения жалоб предписывается положениями ст. 124–125 УПК РФ.

Прокурор рассматривает жалобу в течение трех суток со дня ее получения. В исключительных случаях, когда для проверки жалобы необходимо 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 жалобы 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 необоснованным и о его обязанности устранить допущенное нарушение; б) об оставлении жалобы без удовлетворения.

### 12.10. Понятие и основания уголовно‑процессуальной реабилитации лиц, незаконно или необоснованно привлеченных к уголовной ответственности

Уголовное судопроизводство имеет своим назначением не только защиту прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступления, но также защиту личности от незаконного и необоснованного обвинения (осуждения), ограничений ее прав и свобод, в том числе реабилитацию каждого, кто необоснованно подвергся уголовному преследованию. Это вытекает из ст. 53 Конституции РФ, в соответствии с которой каждый имеет право на возмещение государством вреда, причиненного незаконными действиями (или бездействием) государственной власти или их должностных лиц. Таким образом, государство берет на себя ответственность за вред, причиненный гражданину 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 гражданских 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 восстановления прав и свобод лица, незаконно или необоснованно подвергнутого уголовному преследованию, и возмещения причиненного ему вреда.

А под *реабилитированным* закон подразумевает лицо, имеющее в соответствии с УПК РФ право на возмещение вреда, причиненного ему в связи с незаконным или необоснованным уголовным преследованием, в ходе мер по изобличению лиц, виновных в совершении преступления (п. 35 ст. 5 УПК РФ). Таким образом, право на реабилитацию 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 порядок реабилитации обвиняемых, подозреваемых, осужденных, оправданных. Это справедливо, поскольку в результате незаконных действий 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 имущественного вреда, устранение последствий морального ущерба и восстановление в трудовых, пенсионных, жилищных и иных правах. Следует отметить, что вред, причиненный гражданину в результате уголовного преследования, возмещается государством в полном объеме, причем независимо от вины органа дознания, дознавателя, следователя, 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 правоотношения?

5. В чем заключаются функции уголовного преследования (обвинения), 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 характере 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 охарактеризовать их содержание?

14. К кому могут быть применены иные меры процессуального принуждения?

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

## Судебная система Российской Федерации

### 13.1. 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 законодательной и исполнительной властей, – один из признаков правового государства.

Судебная система Российской Федерации устанавливается Конституцией РФ и Федеральным конституционным законом от 31.12.1996 № 1‑ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации», что обеспечивает ее единство. Кроме того, это обеспечивается путем:

• соблюдения всеми федеральными судами и мировыми судьями установленных федеральными законами правил судопроизводства;

• применения всеми судами Конституции РФ, федеральных конституционных законов, общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации, а также конституций (уставов) и других законов субъектов Российской Федерации;

• признания обязательности исполнения на всей территории Российской Федерации судебных постановлений, вступивших в законную силу;

• законодательного закрепления единства статуса судей;

• финансирования федеральных судов и мировых судей из федерального бюджета.

Деятельность судебной власти в Российской Федерации основывается на следующих принципах правосудия.

#### 13.1.1. Принцип законности правосудия

Законность – универсальный правовой принцип, который нашел свое нормативное воплощение в многочисленных статьях действующей Конституции РФ.

Главные положения данного принципа, выраженные в ч. 2 ст. 15 Конституции РФ, носят универсальный характер и в полной мере относятся к правосудию, хотя их суть выражена в общем требовании ко всем субъектам правоотношений соблюдать Конституцию РФ и законы.

К законам относятся федеральные конституционные законы и федеральные законы (ч. 1 ст. 76 Конституции РФ), конституции республик в составе России и уставы субъектов Российской Федерации, а также издаваемые ими законы (п. «б», «к», «л» ст. 72, ст. 76 Конституции РФ). Деятельность правоохранительных органов, направленная на обеспечение правосудия, регулируется указами Президента РФ, постановлениями Правительства РФ, другими нормативными актами, принятыми в пределах компетенции Российской Федерации и соответственно ее субъектов (ст. 71, 72 Конституции РФ). Указанные нормативные акты принимаются в обеспечение реального действия законов, 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 законам, 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 регулированием общественных отношений процессуальными законами, на которых построено гражданское, административное, арбитражное и уголовное судопроизводство. Вот почему Концепция судебной реформы в Российской Федерации, одобренная 24 октября 1991 г. высшим законодательным органом России, предусматривает обновление судебной системы и уголовного судопроизводства, которое она рассматривает в качестве важнейшего и безальтернативного механизма защиты основных прав и законных интересов граждан в экстремальной ситуации преступного правонарушения.

Это касается и ныне проводимых в рамках судебной реформы преобразований. Ведь наличие хороших законов – это только фундамент законности, но еще не сама законность. Принцип законности в правосудии и судопроизводстве направлен на неуклонное исполнение и соблюдение законов всеми участниками общественных отношении, на обеспечение такого поведения граждан и деятельности государственных органов, которые соответствуют требованиям норм права. В процессуальных кодексах тщательно регламентировано производство всех допустимых законом процессуальных действий и процессуальных решений. При этом участники должны точно соблюдать требования не только процессуального, но и материального (уголовного, гражданского, административного) закона.

Осуществление законности правосудия обеспечивается системой законодательных гарантий, устанавливаемых процессуальным законодательством.

#### 13.1.2. 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 Конституция РФ устанавливает, что лицо может быть признано виновным лишь приговором суда (ст. 49). Статья 13 УПК РФ, находящаяся в соответствии с приведенными конституционными положениями, устанавливает, что только суд в своем приговоре может признать лицо виновным в совершении преступления и подвергнуть уголовному наказанию. В отношении ключевого положения суда, его исключительной роли в осуществлении правосудия по гражданским делам положения ст. 118 Конституции РФ конкретизируются в соответствующих нормах ГПК РФ и АПК РФ.

Конституция РФ не только четко определяет исключительные полномочия суда в осуществлении правосудия, но и устанавливает порядок назначения судей федеральных судов первого и второго звена Президентом РФ, а судей высшего звена по его представлению – Советом Федерации РФ (п. «е» ст. 83, п. «ж» ст. 102). Это касается и судей Конституционного Суда РФ и Верховного Суда РФ. Необходимо к тому же принимать во внимание установление Конституцией РФ правила 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 предусмотрела правовые обеспечения независимости судей как ветви власти.

Суду предоставлены исключительные полномочия по осуществлению правосудия, потому что ни один другой государственный орган не обладает такими возможностями, как суд, для принятия решения на основе непосредственного, всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств дела в условиях гласного и устного судебного разбирательства при обеспечении состязательности и равноправия сторон.

Суд обосновывает свой приговор лишь доказательствами, рассмотренными в судебном разбирательстве. Таким образом, в своих выводах суд не связан не только мнениями следователя, проводившего предварительное расследование, или прокурора, утвердившего обвинительное заключение и осуществлявшего уголовное преследование в судебном разбирательстве, но и доказательствами, собранными на предварительном следствии и представленными суду. В результате судебного разбирательства суд может вынести обвинительный или оправдательный приговор. Обвинительный приговор суд выносит не обязательно по тому обвинению, которое сформулировано в обвинительном заключении. Во‑первых, оно может быть изменено судом до судебного разбирательства. Во‑вторых, хотя судебное разбирательство производится лишь по тому обвинению, по которому назначено слушание 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 полномочий суда любому органу законодательно запрещена, так же как и создание отдельных военных судов вне рамок судебной системы.

#### 13.1.3. 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 четкое правовое положение: решения и действия (или бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц могут быть обжалованы 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 заинтересованными гражданами, предприятиями, учреждениями и организациями». Из приведенного положения видно, что закон не ограничивает круг субъектов права на жалобу только участниками процесса. Их число значительно больше. В этом УПК РФ не противоречит положениям ст. 46 Конституции РФ, на столь высоком уровне обеспечивающей 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 производство по уголовному делу, именно участниками процесса. В числе процессуальных прав участников процесса УПК РФ поэтому обязательно указывает это право, а рядом с перечислением субъективных процессуальных прав участников процесса в законе обращено внимание на обязанность государственных органов не только разъяснить указанные права, но и обеспечить возможность их осуществления.

Таким образом, решение Конституционного Суда РФ, ориентирующего 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 Конституции РФ, установившей прямое действие и высшую юридическую силу конституционных норм (в данном случае – норм, содержащихся в ст. 46).

Реализация принципа обжалования действий и решений государственных органов направлена на обеспечение прав и свобод человека и гражданина. Но, обращая внимание суда на допущенные нарушения закона, субъекты права способствуют обеспечению законности, установлению истины по делу, защите прав и законных интересов граждан.

#### 13.1.4. Принцип осуществления правосудия на началах равенства всех перед законом и судом

В соответствии с ч. 1 ст. 19 Конституции РФ все равны перед законом и судом. В части 2 указанной статьи приведенное положение раскрыто и конкретизировано. Его сущность состоит в том, что равенство прав и свобод человека и гражданина гарантируется независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным организациям, других обстоятельств.

Рассматриваемый общеправовой принцип в полной мере распространяется на правосудие и уголовное судопроизводство, действия не только в судебном разбирательстве, но и в других стадиях уголовного процесса. Следовательно, равенство граждан распространяется на отношения не только гражданина с судом, но и с лицом, производящим дознание, следователем, прокурором. Процессуальное положение гражданина определяется не имущественными, социальными или иными факторами, а тем, субъектом каких прав он является: гражданским истцом, потерпевшим, подозреваемым, обвиняемым, защитником, свидетелем и т. п. В границах установленных законом процессуальных прав и обязанностей каждый гражданин, вовлеченный в сферу уголовного судопроизводства, вступает в различные процессуальные отношения, реализуя принадлежащие ему субъективные права и выполняя 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 привилегии определенным лицам либо основанных на дискриминации. Установленная Конституцией РФ и законодательством о судоустройстве судебная система является единой: для всех граждан имеются одни и те же суды. Положение «О единстве права» также представляет собой одно из требований подлинного демократизма. Оно означает единство законодательства, применение единой системы права в правосудии. Установленное ст. 19 Конституции РФ положение о равенстве всех перед законом и судом базируется на рекомендациях, содержащихся 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 судебную защиту своих прав и свобод. Сопоставляя содержание ст. 19 и 46 Конституции РФ, нетрудно заметить между ними связь, так как первая из этих статей провозглашает равенство, а вторая представляет собой важнейшее правовое средство обеспечения того, что устанавливает 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 деятельности (депутатской, судейской и т. п.), ограждения от искусственного создания препятствий к исполнению их служебных обязанностей. В случае привлечения указанных лиц к ответственности они наделяются 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 объектом критики в общей печати и даже предметом рассмотрения Конституционного Суда РФ, который, в частности, отметил, что судейская неприкосновенность является исключением из принципа равенства перед законом и судом. Предъявляя к судье и его деятельности высокие требования, государство обязано обеспечить его дополнительными гарантиями.

Принцип осуществления правосудия на началах равенства перед законом и судом действует при осуществлении правосудия не только по уголовным делам, но и по гражданским в общих и арбитражных судах, поэтому естественно, что он нашел отражение не только в УПК РФ, ГПК РФ, АПК РФ, но и в законе о судоустройстве.

#### 13.1.5. Принцип коллегиального рассмотрения определенных законом дел в судах

Состав суда при рассмотрении судебных дел и коллегиальность в осуществлении правосудия определяются законодательством о судоустройстве. Дела в судах – как гражданские, так и уголовные – рассматриваются коллегиально и единолично. В суде первой инстанции – судьей 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 законодательстве.

В Уголовно‑процессуальном кодексе РФ закреплено единоличное или коллегиальное рассмотрение уголовных дел (в составе судьи, одного или трех судей либо с участием присяжных заседателей).

При этом разъясняется, что единолично уголовные дела рассматриваются судьей в общем порядке в случаях, перечисленных в УПК РФ. Дела об остальных преступлениях и все дела о преступлениях несовершеннолетних 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 коллегиальности в суде первой инстанции осуществляется широко, поскольку большинство уголовных дел судом рассматривается коллегиально.

В Гражданском процессуальном кодексе РФ также сказано, что гражданские дела в суде первой инстанции рассматриваются единолично или коллегиально (в составе судьи и двух народных заседателей). Там же дается перечень дел, рассмотрение которых осуществляется судьей единолично в общем порядке. К ним относятся дела: по имущественным спорам при цене иска до 30 минимальных размеров оплаты труда, возникающим из семейных отношений (за некоторым исключением); из трудовых правоотношений, за исключением дел о восстановлении на работе; по искам об освобождении имущества от ареста.

В этих случаях, а также когда судье предоставлено право решать единолично отдельные вопросы, он действует от имени суда. Остальные дела рассматриваются судьей единолично, если лица, участвующие в деле, не возражают против этого, или коллегиально, если кто‑либо из заинтересованных лиц до начала рассмотрения дела по существу 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 разрешению.

#### 13.1.6. Принцип участия граждан в отправлении правосудия

Реализация на практике участия граждан в отправлении правосудия – важная задача государства, так как это реальное осуществление народовластия, выраженное через судебную власть. Участие реализуется на практике в различных формах. Предпочтительным представляется в первую группу выделить формы участия граждан (представителей народа) непосредственно в осуществлении правосудия. Ко второй группе следует отнести опосредованные формы участия граждан в деятельности по осуществлению правосудия (и судопроизводства).

Исходной правовой базой для непосредственного участия граждан 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 судоустройстве, 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 уголовным и гражданским делам в случаях, предусмотренных УПК РФ и ГПК РФ. При этом присяжные заседатели участвуют лишь по уголовным делам и на уровне областных и им соответствующих судов.

Присяжные заседатели не имеют равных и одинаковых прав с судьей при отправлении правосудия. В суде присяжных разделены полномочия в решении вопросов уголовного дела между коллегией присяжных заседателей и профессиональным судьей (председательствующим). Коллегия присяжных выносит вердикт, т. е. решение по поставленным перед ней вопросам, включая основной вопрос – о виновности подсудимого. Присяжные могут вынести обвинительный или оправдательный вердикт. Вынося обвинительный вердикт, коллегия присяжных заседателей отвечает на вопрос о том, заслуживает ли подсудимый снисхождения или особого снисхождения. Судья же в суде присяжных выносит приговор (обвинительный или оправдательный). При наличии обвинительного вердикта присяжных судья выносит обвинительный приговор с назначением или без назначения наказания. Не во всех случаях обвинительный вердикт влечет обязательно вынесение обвинительного приговора. Однако при всех условиях вопросы наказания судья решает единолично.

Присяжные заседатели не избираются. Коллегия присяжных заседателей, рассматривающих дело в суде, образуется путем жеребьевки в составе 12 комплектных присяжных заседателей и двух запасных.

К опосредованным формам участия граждан в деятельности по осуществлению и обеспечению правосудия следует отнести все другие допущенные законом разновидности и способы их участия, кроме непосредственного отправления правосудия (в качестве присяжных заседателей).

Принципы участия граждан (населения, общественности) закреплены во многих статьях УПК РФ. Это:

• участие в судебном разбирательстве общественных обвинителей и общественных защитников;

• в качестве повода к возбуждению уголовною дела являются заявления и письма граждан;

• допускается возможность прекращения уголовного дела или отказа в его возбуждении в связи с применением мер общественного воздействия;

• допускаются личное и общественное поручительство в качестве мер пресечения;

• предусматривается широкое использование органами расследования помощи общественности в расследовании преступлений;

• предусматривается решение некоторых вопросов исполнения приговора по ходатайствам общественных организаций и коллективов трудящихся;

• регламентируется участие граждан в качестве понятых для удостоверения факта, содержания и результатов следственных действий.

#### 13.1.7. Принцип независимости судей и подчинение их только закону

Независимость судей – важнейший принцип правосудия. Не случайно поэтому он получил отражение в законах о судах: ст. 6 Федерального конституционного закона от 28 апреля 1995 г. № 1‑ФКЗ «Об Арбитражных судах в Российской Федерации»; ст. 5, 13 Федерального конституционного закона от 21 июля 1994 г. № 1‑ФКЗ «О Конституционном 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 отметить ст. 120 Конституции РФ, в которой выражена суть данного принципа: «Судьи независимы и подчиняются только Конституции Российской 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 Федерации и закону. В своей деятельности по осуществлению правосудия они никому не подотчетны».

Значение данного принципа правосудия состоит в создании для судей 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 исключительно своим внутренним убеждением. Такая обстановка может быть обеспеченной, если суд огражден от какого‑либо воздействия, давления на него со стороны. Только в этом случае может быть реальной самостоятельность судебной власти при осуществлении правосудия, о которой со всей определенностью упоминает ст. 10 Конституции РФ.

Независимость судей является непременным условием отправления правосудия. Независимость – это исключение любого воздействия на судей со стороны других лиц и организаций при рассмотрении судом конкретных дел. При этом суд не связан мнением участников процесса. В каждом случае, принимая решение, суд руководствуется законом, правосознанием, своим внутренним убеждением, основанным на рассмотрении всех обстоятельств дела в совокупности.

В числе средств обеспечения независимости судей Закон «О статусе судей в Российской Федерации» указывает:

• наличие особой процедуры осуществления правосудия;

• установление под угрозой ответственности запрета на вмешательство кого бы то ни было в деятельность по осуществлению правосудия;

• установление порядка приостановления и прекращения полномочий судьи;

• право судьи на отставку;

• неприкосновенность судьи;

• систему органов судейского сообщества;

• предоставление судье за счет государства материального и социального обеспечения, соответствующего его высокому статусу;

• наличие особой защиты государством не только судьи, но и членов 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 статусе судей в Российской Федерации»).

Созданием условий, исключающих угрозу независимости извне, поставленная проблема не решается в полной мере. Конечно, существует проблема ограждения суда от влияния со стороны, от посторонних лиц. Но имеется и опасность влияния или заявления на судей со стороны председательствующего или других судей, входящих в судейскую коллегию. Вот почему закон, в особенности при рассмотрении уголовных дел, призван процессуальными средствами решить эту двуединую проблему. В этих целях УПК РФ, в частности, предусматривает постановление приговора в специальном помещении – совещательной комнате. Во время совещания судей в совещательной комнате могут находиться лишь судьи, входящие в состав суда по данному делу; присутствие иных лиц не допускается. При этом в ходе совещания судей председательствующий (в коллегии присяжных – старшина) 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 место быть во время совещания. Соблюдение этих требований обеспечивается тем, что нарушение тайны совещания судей признано обстоятельством, влекущим обязательную отмену приговора.

Закрепление в законе принципа независимости судей служит осуществлению судами законности, объективному и беспристрастному выполнению задач правосудия, стабильности общественного сознания и правопорядка в стране.

#### 13.1.8. Принцип государственного национального языка судопроизводства и делопроизводства в судах

Часть 2 ст. 26 Конституции РФ предоставляет право гражданам Российской Федерации, лицам без гражданства, иностранным гражданам свободно и без ограничений пользоваться своим родным языком без всяких ограничений. Но для упорядочения делопроизводства законодательно было установлено, на каком языке это ведется, как устно, так и письменно.

Этот язык определен в УПК РФ. В соответствии с ними судопроизводство ведется на русском языке или языке автономной республики в составе России, автономной области, автономного округа или на языке большинства населения данной местности. При этом участвующим в деле лицам, не владеющим языком, на котором ведется судопроизводство, обеспечивается право делать заявления, давать показания, выступать на суде, заявлять ходатайства на родном или другом избранном лицом языке. Указанные положения действуют с учетом ч. 2 ст. 26 Конституции РФ, которая закрепила право каждого на пользование родным языком и свободный выбор языка общения.

В соответствии с УПК РФ следственные и судебные документы вручаются 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 уголовного судопроизводства и при осуществлении правосудия по уголовным делам определено также УПК РФ.

Необеспечение обвиняемому (подсудимому), не владеющему языком, на котором ведется судопроизводство, права пользоваться услугами переводчика Пленум Верховного Суда РФ отнес к существенным нарушениям уголовно‑процессуального закона, влекущим отмену приговора.

Несколько иначе формулирует правила о языке судопроизводства АПК РФ. Установлено, что судопроизводство в арбитражном суде ведется на русском языке. Однако учитывая конституционные положения о праве каждого пользоваться родным языком, в АПК РФ установлено, 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 выступать в арбитражном суде на родном языке.

Принцип обеспечения каждому пользования родным языком при осуществлении правосудия выражает демократизм действующего законодательства и государства и определяет решение таких важных вопросов, как доступность суда для населения, обеспечение возможности осуществления прав участниками процесса. Если процесс ведется на языке, непонятном населению данной местности, нарушается и затрудняется связь суда с населением, а также ослабляется или вообще не достигается воспитательное воздействие судебного разбирательства; участвующие в процессе лица не могут реализовать предоставленные им законом процессуальные права, активно способствовать осуществлению правосудия.

То, насколько важно знание языка судопроизводства, показывает новое, установленное в ходе судебной реформы, правило, согласно которому обязательное участие защитника в уголовном судопроизводстве на стороне лица, не владеющего языком, на котором ведется судопроизводство, допускается с момента объявления подозреваемому протокола задержания или постановления о применении меры пресечения в виде заключения под стражу до предъявления обвинения.

#### 13.1.9. Принцип гласности в деятельности судов

Конституцией РФ установлено: «Разбирательство дела во всех судах открытое. Слушание дела в закрытом заседании допускается в случаях, 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 судебное разбирательство – как исключение из этого правила, причем только в случаях, предусмотренных федеральным законом. И даже в этих случаях приговор провозглашается публично.

Базируясь на положениях Конституции РФ, АПК РФ не ограничился провозглашением принципа гласности разбирательства дел, а конкретизировал конституционные нормы применительно к арбитражному процессу. В статье 11 АПК РФ установлено, что разбирательство дел в арбитражном суде открытое. Слушание же дела в закрытом заседании допускается:

• в случаях, предусмотренных федеральным законом о государственной тайне;

• при удовлетворении судом ходатайства участвующего в деле лица, ссылающегося на необходимость сохранения коммерческой и иной тайны;

• в других случаях, предусмотренных федеральным законом.

Специальная норма о гласности судебного разбирательства имеется 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 исключением случаев, когда это противоречит интересам охраны государственной тайны. Наряду со столь категорическим ограничением гласности 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 демократизма судопроизводства. Такой порядок обеспечивает гражданам право присутствовать в зале судебного заседания, следить за ходом производства по делу, распространять сведения об увиденном и услышанном 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 постановлении приговора или вынесении некоторых определений. В судебном заседании вправе присутствовать все желающие, кроме лиц в возрасте до 16 лет, не являющихся участниками процесса, – обвиняемыми, потерпевшими, свидетелями.

Принцип гласности тесно связан с другими принципами правосудия и судопроизводства. С одной стороны, гласность является важнейшим средством реализации таких принципов правосудия, как состязательность и равноправие сторон, обеспечение обвиняемому (подсудимому) права на защиту. С другой стороны, гласность не может быть реализована вне действия таких принципов правосудия и судопроизводства, 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 особенность – это нормативное установление, несоблюдение которого представляет собой грубейшее нарушение закона, а его соблюдение – гарант социальной стабильности общества и инструмент построения гражданского общества.

#### 13.1.10. 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 необходимо заметить, что действующая Конституция РФ в отличие от предшествующих не ограничивается декларированием этого принципа, общим указанием на право каждого защищать законными средствами свои права и свободы (ст. 45). В статье 48 Конституции РФ говорится о гарантировании каждому права на получение юридической помощи, в том числе и бесплатной, в случаях, установленных законом, а в ч. 2 этой статьи определяется момент вступления защитника в уголовный процесс. Кроме того, Постановлением Конституционного Суда РФ от 27.06.2000 № 11‑П любому лицу обязаны предоставить защитника с момента фактического задержания, то же самое содержится 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 складывается из процессуальных средств, которые реально предоставлены в ходе производства по делу указанным субъектам уголовного процесса для защиты своих интересов от подозрения или обвинения.

Право обвиняемого (подсудимого) на защиту представляет собой совокупность субъективных процессуальных средств, используя которые он может противостоять выдвинутому против него обвинению: знать, в чем он обвиняется; оспаривать участие в совершении преступления; опровергать обвинительные доказательства; настаивать на изменении обвинения; предоставлять доказательства смягчения его ответственности; защищать другие законные интересы.

Для того чтобы осуществлять защиту, УПК РФ предусмотрено, что подозреваемый вправе: давать объяснения; предоставлять доказательства; заявлять ходатайства; знакомиться с протоколами следственных действий, произведенных с его участием; приносить жалобы на действия и решения лица, производящего дознание, следователя, прокурора и др.

Необходимо также отметить, что, согласно ст. 48 Конституции РФ, обвиняемому и подозреваемому гарантирована квалифицированная юридическая помощь.

Действующий уголовно‑процессуальный закон обязывает лиц, ответственных за ведение дела, не только разъяснять процессуальные права участникам процесса, но и обеспечивать возможность их осуществления. Но применительно к подозреваемому и обвиняемому законодатель 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.

#### 13.1.11. Принцип состязательности и равноправия сторон в судебном процессе

Конституцией РФ провозглашен принцип состязательности судопроизводства при осуществлении правосудия. Сущность этого принципа состоит в том, что при осуществлении правосудия по уголовным делам судебное разбирательство построено таким образом, что функцию обвинения осуществляет одна сторона (прокурор, общественный обвинитель, 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 подчеркивается в ч. 3 ст. 123 Конституции РФ. Функция же разрешения дела (уголовного, гражданского) принадлежит суду.

Конституционное положение о равноправии сторон при осуществлении правосудия имеет чисто процессуальный аспект. Стороны не вообще равноправны, а имеют равные процессуальные права при отстаивании перед судом своих позиций. Они имеют одинаковую возможность использовать допустимые процессуальные средства обоснования 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 процессуальных прав, он следит за законностью действий сторон и своими действиями, 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 представлено в нормах, которыми предусмотрено, что при осуществлении правосудия судом присяжных обеспечивается не только процессуальное равенство сторон (при предварительном слушании дела и в судебном разбирательстве), но и обязательное участие защитника и государственного 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 судебного разбирательства при отсутствии возражений со стороны потерпевшего влечет прекращение дела полностью или в соответствующей 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 строящимся гражданским обществом. Реформа судебной системы призвана устранить это противоречие.

#### 13.1.12. Принцип презумпции (предположения) невиновности

Принцип презумпции невиновности определен в ч. 1 ст. 49 Конституции РФ, в соответствии с которой «каждый обвиняемый в совершении преступления считается невиновным, пока его виновность не будет доказана в предусмотренном федеральным законом порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда». Нельзя сказать, что презумпция невиновности до 1993 г. не была присуща российскому правосудию и уголовному судопроизводству. Она признавалась и наукой, и судебной практикой. Положения, вытекающие из принципа невиновности, нашли воплощение во многих статьях действующего УПК РФ, в частности в нем установлено: «Никто не может быть признан виновным в совершении преступления, а также подвергнут уголовному наказанию иначе как по приговору суда и в соответствии с законом». С презумпцией невиновности связаны положения и требования закона, в том числе:

• запрещение суду, прокурору, следователю, лицу, производящему дознание, перелагать обязанность доказывания на обвиняемого;

• возложение на государственные органы, ведущие производство по делу, обязанности проводить всестороннее, полное и объективное 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 обвиняемым своей вины может быть положено в основу обвинения лишь при подтверждении признания совокупностью имеющихся доказательств по делу;

• констатация в законе требования о недопустимости вынесения судом обвинительного приговора на основании предположений и возможности его постановления лишь при условии, если в ходе судебного разбирательства виновность подсудимого в совершении преступления доказана.

Приведенные положения закона не в полной мере показывают влияние презумпции невиновности на формирование уголовно‑процессуального права, но и они дают достаточно четкое представление о том, что презумпция невиновности присуща действующему российскому уголовно‑процессуальному праву. Приведенные положения применяются в ходе предварительного следствия, дознания и, конечно, 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 отношениях. Установление в Конституции РФ формулы презумпции невиновности как объективного правового положения не только имеет важнейшее значение для следственной и судейской практики, но и оказывает позитивное влияние на законотворческий процесс, развитие демократии в России.

Принцип презумпции невиновности может стать реальным фактором правосудия, если уголовно‑процессуальный закон предусматривает необходимые предпосылки действия принципа обеспечения обвиняемому (подозреваемому) права на защиту, а также соблюдения требований закона о полноте, объективности и всесторонности исследования доказательств на предварительном следствии (дознании) и в суде. Даже факты предъявления следователем лицу обвинения и утверждения прокурором обвинительного заключения не означают признания обвиняемого преступником, хотя надо допустить, что следователь и прокурор, подписывая указанные документы, убеждены в виновности лица. В противном случае они нарушают требования закона. Но субъективное убеждение следователя и прокурора не порождает и не может порождать тех негативных для обвиняемого последствий, которые влечет признание подсудимого виновным от имени 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 Конституции 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 невиновности действует до тех пор, пока на основе достаточных, достоверных и объективных доказательств в предусмотренном законом порядке не будет установлена приговором суда виновность лица в совершении 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 расследование (следствие, дознание), на прокурора, суд первой и вышестоящих инстанций и закреплены в УПК РФ отдельной статьей.

#### 13.1.13. 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 высокую) 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 Федерации 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 ограничения срока их полномочий.

Закон «О судебной системе Российской Федерации» устанавливает, что полномочия судьи досрочно могут быть прекращены только по решению квалификационной коллегии судей по одному из следующих 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 кандидата в состав органа законодательной (представительной) власти Российской Федерации или субъекта Российской Федерации;

• избрание судьи в состав органа законодательной (представительной) власти Российской Федерации или органа законодательной (представительной) власти субъекта Российской Федерации.

Принятое решение может быть обжаловано в Высшей квалификационной коллегии, а ее решение – в Верховном Суде РФ. Закон устанавливает, что полномочия судьи не ограничены определенным сроком, но предусматривает отступления от этого. Мировые судьи избираются 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 назначение 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» устанавливает систему гарантий неприкосновенности судей. Неприкосновенность является одной из важных гарантий независимости судей. Закон гласит, что неприкосновенными являются не только личность судьи, но и его жилище, служебное помещение, используемый им транспорт, его имущество и документация.

Судья не может быть привлечен к административной или дисциплинарной ответственности. Уголовное дело в отношении судьи может быть возбуждено только Генеральным прокурором РФ при наличии на то согласия соответствующей квалификационной коллегии судей.

Судья, члены его семьи и их имущество находятся под особой защитой государства, которую должны обеспечить органы внутренних дел, если от судьи поступит соответствующее заявление.

Судья имеет право на хранение и ношение служебного огнестрельного оружия, которое выдается органами внутренних дел по его заявлению в порядке, определенном законом.

Принцип неприкосновенности судьи обеспечивается также установленной законом ответственностью за проявление неуважения к суду и судьям как носителям судебной власти.

Уголовная ответственность предусмотрена за вмешательство в разрешение судебных дел; угрозу убийством, насилием, уничтожением или повреждением имущества судьи; умышленное нанесение легкого телесного повреждения, побоев или совершение иных насильственных действий в отношении судьи, присяжного или народного заседателя в связи с участием последних в отправлении правосудия.

Административная ответственность наступает за проявление неуважения к суду, выразившееся в злостном уклонении от явки в суд свидетеля, потерпевшего, истца, ответчика либо в неподчинении указанных лиц или иных граждан распоряжению председательствующего, 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 воспрепятствование явки в суд народного или присяжного заседателя, за непринятие мер по частному определению (постановлению) суда или представлению судьи, за непредоставление информации для составления списков присяжных заседателей.

#### 13.1.14. 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 соответствующее международным стандартам положение о праве каждого на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей жизни и доброго имени. Конституция РФ не ограничилась констатацией права каждого человека на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых и телеграфных сообщений. Она подчеркнула, что ограничение этого права допускается только на основании судебного решения (ст. 23). В‑третьих, Конституцией РФ установлено, что сбор, хранение, использование и распространение информации о частной жизни лица без его согласия не допускается (ст. 24).

Необходимо выделить, что перечисленные конституционные положения имеют отношение к судопроизводству и осуществлению правосудия по уголовным и гражданским делам, входят в предмет деятельности судебной власти. Но их значение выходит за пределы судопроизводства и деятельности суда.

Следует отметить, что в действующем законе и до принятия Конституции РФ 1993 г. были некоторые нормы, направленные на защиту чести и достоинства личности. Например, в УПК РФ издавна существуют правила: о возбуждении и дальнейшем движении производства по уголовному делу с учетом воли потерпевшего; о запрещении унижать честь и достоинство граждан при проведении освидетельствования и следственного эксперимента. Для предотвращения разглашения сведений об интимных сторонах жизни участвующих в деле лиц закон допускает проведение закрытых заседаний суда, а также считает допустимым ограничение гласности при проведении предварительного расследования. Действующий УПК РФ также наделяет следователя правом при проведении следственных действий предупреждать участвующих в них лиц о недопустимости без его согласия разглашения данных предварительного следствия. Он же возлагает на следователя обязанность принимать меры, чтобы не получили оглашения выявленные 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 закона Пленум Верховного Суда РФ обратил внимание судов в связи с тем, что на них Конституцией РФ возложено исключительное право разрешать на предварительном следствии и дознании ограничения прав граждан на тайну переписки, телефонных, телеграфных и иных сообщений. Соблюдение этого принципа входит в условия проводимой судебной реформы.

### 13.2. Конституционный суд Российской Федерации

Конституционный Суд Российской Федерации (КС РФ) занимает особое место в судебной системе Российской Федерации, поскольку является гарантом закрепленных в Конституции РФ прав и свобод граждан и организаций. Согласно ст. 4 Закона «О судебной системе Российской Федерации», КС РФ является федеральным судом.

Организация и деятельность КС РФ регулируется Конституцией РФ и Федеральным конституционным законом от 21.07.1994 № 1‑ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации». Конституционный Суд РФ – орган конституционного контроля, самостоятельно и независимо осуществляющий судебную власть посредством конституционного судопроизводства.

На каких принципах основывается его деятельность? Это независимость, коллегиальность, гласность, состязательность и равноправие сторон. Решения КС РФ обязательны для исполнения на всей территории Российской Федерации всеми представительными, исполнительными и судебными органами государственной власти, органами местного самоуправления, предприятиями, учреждениями, организациями, должностными лицами, гражданами и объединениями.

Конституционный Суд РФ независим в организационном, финансовом и материально‑техническом отношениях от любых других органов. Финансирование КС РФ производится за счет федерального бюджета и обеспечивает возможность независимого осуществления конституционного судопроизводства в полном объеме. В федеральном бюджете ежегодно предусматриваются отдельной статьей необходимые 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, Правительства РФ,

• конституций республик, уставов, а также законов и иных нормативных 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 государственной власти субъектов Российской Федерации,

• договоров между органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти субъектов Российской Федерации, договоров между органами государственной власти и субъектов Российской Федерации,

• не вступивших в силу международных договоров Российской Федерации;

2) разрешать споры о компетенции:

• между федеральными органами государственной власти,

• между органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти субъектов Российской Федерации,

• между внешними государственными органами субъектов Российской Федерации;

3) по жалобам на нарушение конституционных прав и свобод граждан и по запросам судов проверять конституционность закона, примененного или подлежащего к применению в конкретном деле;

4) давать толкование Конституции РФ;

5) давать заключение о соблюдении установленного порядка выдвижения обвинения Президента РФ в государственной измене и в совершении иного тяжкого преступления;

6) выступать с законодательной инициативой по вопросам своего ведения;

7) осуществлять иные полномочия, предоставленные ему Конституцией РФ, Федеральным договором и федеральными конституционными законами.

Дела в КС РФ рассматриваются и разрешаются на заседаниях палат 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 Председателя КС РФ не могут входить в состав одной и той же палаты. Очередность 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, созывает их, председательствует на них;

• внесение на обсуждение КС РФ вопросов, подлежащих рассмотрению на пленарных заседаниях палат;

• представление КС РФ в отношениях с государственными органами и организациями, общественными объединениями, по уполномочию КС РФ выступает с заявлениями oт его имени;

• осуществление общего руководства аппаратом КС РФ, представляет 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 федеральным 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 Федерации, достигший ко дню назначения возраста не менее 40 лет, с безупречной репутацией, имеющий высшее юридическое образование и стаж работы по юридической профессии не менее 15 лет, обладающий высокой квалификацией в области права.

Судья КС РФ назначается на должность на срок 12 лет. Предельный 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 допускается.

В соответствии со ст. 125 Конституции РФ и ст. 4, 9 Закона «О Конституционном Суде Российской Федерации» КС РФ состоит из 19 судей, назначаемых на должность Советом Федерации по представлению Президента РФ.

Предложения о кандидатах на должность судей могут вноситься Президенту РФ членами (депутатами) Совета Федерации и депутатами Государственной Думы, а также законодательными (представительными) органами субъектов Российской Федерации, высшими судебными органами и федеральными юридическими ведомствами, всероссийскими юридическими сообществами, юридическими научными и учебными заведениями.

Совет Федерации рассматривает вопрос о назначении на должность судьи КС РФ в срок не позднее 14 дней с момента получения представления Президента РФ.

Каждый судья назначается на должность в индивидуальном порядке 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, назначенное на должность судьи КС РФ.

Судья КС РФ не вправе осуществлять защиту или представительство, 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 политических акциях, вести политическую пропаганду или агитацию, участвовать в кампаниях по выборам в органы государственной власти и органы местного самоуправления, присутствовать на съездах и конференциях политических партий и движений, заниматься иной политической деятельностью. Он не может также входить в руководящий состав каких‑либо общественных объединений, даже если они не преследуют политических целей.

Судья КС РФ не вправе, выступая в печати, иных средствах массовой информации и перед любой аудиторией, публично высказывать свое мнение о вопросе, который может стать предметом рассмотрения 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.

### 13.3. Верховный суд Российской Федерации и суды общей юрисдикции

Верховный Суд РФ (ВС РФ), суды субъектов Российской Федерации, городские, районный суды, военные суды составляют систему федеральных судов общей юрисдикции.

#### 13.3.1. Мировые судьи и их полномочия

Мировые судьи входят в единую судебную систему Российской Федерации и осуществляют свою деятельность в пределах судебных участников. Общее количество участников и число мировых судей определяется Федеральным законом от 17.12.1998 № 188‑ФЗ «О мировых судьях 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. o преступлениях, за совершение которых может быть назначено максимальное наказание, не превышающее двух лет лишения свободы;

• некоторые категории гражданских дел (дела о расторжении брака, если между супругами отсутствует спор о детях, дела о разделе между супругами совместно нажитого имущества, иные дела, возникающие из семейно‑правовых отношений, за исключением дел об оспаривании отцовства (материнства), установлении отцовства, о лишении родительских прав, об усыновлении (удочерении) ребенка; дела по имущественным спорам при цене иска, не превышающей 500 минимальных размеров оплаты 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 недвижимым имуществом);

• дела о выдаче судебного приказа;

• дела об административных правонарушениях, отнесенные КоАП РФ к компетенции мирового судьи.

Мировые судьи рассматривают дела по вновь открывшимся обстоятельствам в отношении решений, принятых ими в первой инстанции и вступивших в силу.

Судопроизводство по уголовным, гражданским делам и делам об административных правонарушениях осуществляется мировым судьей единолично в порядке, установленном процессуальным законодательством Российской Федерации.

Законность и обоснованность принятых решений мировым судьей контролируются районным (городским) судом, который является относительно мирового судьи судом кассационной инстанции.

Мировым судьей может быть гражданин Российской Федерации, проживающий на территории субъекта Российской Федерации, имеющий высшее юридическое образование, стаж работы по юридической профессии не менее пяти лет, не совершивший порочащих его поступков, сдавший квалификационный экзамен и получивший рекомендацию квалификационной коллегии судей.

Мировой судья не вправе быть депутатом представительных органов государственной власти или местного самоуправления, принадлежать к политическим партиям и движениям, осуществлять предпринимательскую деятельность, а также совмещать свою работу с другой оплачиваемой работой, кроме научной, преподавательской и иной творческой деятельности.

Отбор кандидатов на должность судьи осуществляется на конкурсной основе.

Мировой судья избирается на должность на три года. По истечении 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.

#### 13.3.2. Районный (городской) суд

Районный (городской) суд образуется в районе, городе (кроме городов районного подчинения), районе города.

Районный (городской) суд в пределах своей компетенции рассматривает дела в качестве суда первой и второй инстанции и осуществляет другие полномочия, предусмотренные законодательством. Данный суд является непосредственно вышестоящей инстанцией по отношению к мировым судьям, действующим на территории соответствующего 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 соответствующих субъектов Российской Федерации.

Полномочия судьи в районном (городском) суде не ограничены сроком, однако для вновь назначенных судей срок полномочий устанавливается в три года.

Правосудие в районном (городском) суде осуществляется единолично или в коллегиальном составе.

Единолично судьи районного (городского) суда рассматривают дела об административных правонарушениях, подавляющее большинство гражданских дел и часть уголовных дел.

Коллегиально в районных (городских) судах рассматриваются уголовные дела об умышленных убийствах, о тяжких телесных повреждениях и ряд других.

Из гражданских дел коллегиально рассматриваются дела о восстановлении на работе, лишении родительских прав, об установлении отцовства и другие, если кто‑либо из участников спора возразит против рассмотрения дела единолично судьей.

Количество судей для каждого районного (городского) суда устанавливается законодательными (представительными) органами государственной власти соответствующих субъектов Российской Федерации.

#### 13.3.3. 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 судебные функции и имеют равные компетенцию и положение в судебной 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 законодательством.

Председатели и заместители председателей судов субъектов Российской Федерации назначаются на должность Президентом РФ по представлению Председателя ВС РФ, основанному на заключении Высшей квалификационной коллегии судей РФ и согласованному с законодательными (представительными) органами государственной власти соответствующих субъектов Российской Федерации.

Судьи судов субъектов Российской Федерации также назначаются на должность Президентом РФ по представлению Председателя ВС РФ, основанному на заключении квалификационной коллегии этих судов и согласованному с законодательными (представительными) органами власти соответствующих субъектов Российской Федерации.

Полномочия судей областных судов каким‑либо сроком не ограничены. Судьей суда субъекта Российской Федерации может быть гражданин России, достигший 30‑летнего возраста, имеющий высшее юридическое образование и стаж работы по юридической специальности не менее пяти лет.

Суды субъектов Российской Федерации могут с согласия подсудимого рассматривать подсудные им по первой инстанции уголовные дела с участием присяжных заседателей.

#### 13.3.4. 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 предусмотрена военная служба.

Военные суды, как и суды общей юрисдикции, в своей деятельности руководствуются уголовным, гражданским и соответствующим процессуальным законодательством, обязательным для этих судов. В соответствии со ст. 126 Конституции РФ высшим судебным органом для военных судов является ВС РФ, который реализует свои функции в отношении военных судов через свою Военную коллегию.

Военные суды подразделяются:

• на основное (первое) звено – суды армий, соединений, флотилий и гарнизонов. В военных судах первого звена дела рассматриваются по первой инстанции в составе трех судей, один из которых является профессиональным судьей (председатель военного суда, его заместитель или судья этого суда), и двух народных 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 составе трех (профессиональных) судей, один из которых председательствует 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 нижестоящему военному суду.

Военным судам подсудны дела:

• обо всех преступлениях, совершенных военнослужащими, а также военнообязанными во время прохождения сборов;

• о преступлениях против установленного порядка несения службы, совершенных лицом начальствующего состава исправительных учреждений;

• шпионаже;

• преступлениях, совершенных лицами, состоящими на военной службе в пограничных войсках, органах Федеральной службы безопасности, внутренних войсках МВД России, а также в некоторых других ведомствах, в отношении которых имеется специальное указание в законодательстве Российской Федерации.

При обвинении лица (группы лиц) в совершении нескольких преступлений, одно из которых отнесено к подсудности военных судов, а также в случаях, когда по уголовному делу проходят военнослужащие или лица, приравненные к ним, дело рассматривается в военном суде.

Судьи военных судов назначаются Президентом РФ по представлению Председателя ВС РФ, основанному на заключении квалификационной коллегии судей этих судов. Председатели военных судов и их заместители назначаются на должность Президентом РФ по представлению Председателя ВС РФ, основанному на заключении Высшей 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 Российской Федерации, имеющие высшее юридическое образование и стаж юридической деятельности не менее пяти лет, находящиеся на действительной 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 службе. Избираются народные заседатели открытым голосованием на пять лет. Народные заседатели привлекаются к исполнению своих обязанностей на две недели в году, при необходимости этот срок может быть продлен до окончания рассмотрения дела. Число народных заседателей определяется отдельно для каждого военного суда.

#### 13.3.5. Верховный суд Российской Федерации

Всю систему судов общей юрисдикции возглавляет ВС РФ. В соответствии со ст. 126 Конституции РФ «Верховный Суд Российской Федерации является высшим судебным органом по гражданским, уголовным, административным и иным делам, подсудным судам общей юрисдикции, осуществляет в предусмотренных федеральным законом процессуальных формах судебный надзор за их деятельностью и дает разъяснения 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, административным и иным делам, подсудным судам общей юрисдикции;

• осуществление в предусмотренных федеральным законом процессуальных формах надзора за деятельностью всех нижестоящих судов;

• разъяснение вопросов судебной практики и право законодательной инициативы.

Верховный суд РФ возглавляет председатель, который осуществляет руководство аппаратом суда и его подразделениями. Он созывает Пленум и Президиум ВС РФ, председательствует на их заседаниях, руководит организацией работы коллегий и осуществляет другие организационные функции. В состав ВС РФ входят заместители председателя, 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 имеется кассационная палата;

• Военная коллегия.

Непосредственно работой судебных коллегий руководят их председатели, 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 заместителей и всех членов ВС РФ. В его заседаниях обязательно участие генерального прокурора, вправе присутствовать министр юстиции и Председатель ВАС РФ. Основное назначение Пленума ВС РФ состоит в том, чтобы давать судам разъяснения по вопросам применения 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 судебной статистики. Разъяснения Пленума ВС РФ способствуют единству судебной практики, укреплению законности в деятельности судов и других правоохранительных органов, совершенствованию их работы. Пленум ВС РФ утверждает также составы судебных коллегий, заслушивает отчеты их председателей и осуществляет другую организационную работу. Судебными полномочиями Пленум ВС РФ не обладает.

*Президиум* ВС РФ состоит из 13 судей, в числе которых председатель суда, его заместители и наиболее опытные и квалифицированные судьи. Президиум ВС РФ утверждается Советом Федерации по представлению Президента РФ, основанному на представлении Председателя ВС РФ и заключении квалификационной коллегии судей этого суда. Президиум имеет следующие судебные полномочия:

• рассмотрение дел в порядке надзора по протестам на приговоры 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 организационные функции: рассматривает вопросы организации работы судебных коллегий, обсуждает материалы изучения судебной статистики 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 обстоятельствам.

Судебные коллегии по гражданским и уголовным делам, а также Военная коллегия рассматривают дела по жалобам и протестам на решения нижестоящих судов, не вступившие в законную силу. Таким образом, они выполняют полномочия суда второй (кассационной) инстанции.

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 открывшимся обстоятельствам.

При Верховном Суде РФ действует *Научно‑консультативный совет* , состоящий из членов суда, научных работников и представителей других юридических ведомств. Верховный Суд РФ имеет *печатный орган – «Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации»* , в котором 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 департамент с системой своих местных органов для осуществления организационного обеспечения судов обшей юрисдикции.

По вопросам своего ведения ВС РФ обладает правом законодательной инициативы.

Судьи ВС РФ назначаются Советом Федерации по представлению Президента РФ. Согласно Закону «О статусе судей в Российской Федерации», судьей ВС РФ может быть гражданин Российской Федерации, достигший 35‑летнего возраста и имеющий стаж по юридической профессии не менее десяти лет. Судья, впервые избранный на должность, приносит (в торжественной обстановке перед Государственным флагом РФ) присягу, в которой клянется честно и добросовестно исполнять свои обязанности; осуществлять правосудие, подчиняясь только закону, быть беспристрастным и справедливым, как велят ему долг судьи и совесть. Судья ВС РФ приносит присягу на собрании судей ВС РФ.

### 13.4. 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 экономических споров и иных дел в пределах его компетенции. Он осуществляет в предусмотренных федеральным законом процессуальных формах судебный надзор за деятельностью арбитражных судов и дает разъяснения по вопросам судебной практики.

Судьи ВАС РФ назначаются Советом Федерации по представлению 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 Российской Федерации действуют десять федеральных арбитражных судов округов;

• апелляционные суды. Их создано 20, по два на один федеральный окружной суд;

• арбитражные суды республик, краев, областей, городов федерального значения, автономной области, автономных округов.

Порядок судопроизводства в арбитражных судах Российской Федерации определяется Конституцией РФ, Федеральным конституционным законом от 28.04.1995 № 1‑ФКЗ «Об арбитражных судах в Российской Федерации», АПК РФ и принимаемыми в соответствии с ними другими федеральными законами.

Высший Арбитражный Суд РФ в пределах своих полномочий рассматривает дела:

• в качестве суда первой инстанции (о признании недействительными ненормативных актов Президента РФ, палат парламента Российской Федерации, Правительства РФ, не соответствующих закону и нарушающих права и законные интересы организаций и граждан, а также экономических споров между 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 вступивших в законную силу судебных актов.

Высший Арбитражный Суд РФ ведет судебную статистику, изучает и обобщает практику применения арбитражными судами законов 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 индивидуального предпринимателя, приобретенный в установленном законом порядке;

• между Российской Федерацией и ее субъектами;

• между различными субъектами Российской Федерации.

Законодатель раскрывает категории данных споров, так как арбитражные суды рассматривают экономические споры:

• о разногласиях по договору, заключение которого предусмотрено законом или передача разногласий по которому на разрешение 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 владельцем имущества из чужого незаконного владения;

• о нарушении прав собственника или иного законного владельца, не связанных с лишением владения;

• возмещении убытков;

• признании недействительными (полностью или частично) ненормативных актов государственных органов, не соответствующих законам и иным нормативным правовым актам и нарушающих 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 бесспорном (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 государственными органами, органами местного самоуправления и иными органами, осуществляющими контрольные функции, если федеральным законом не предусмотрен бесспорный (безакцептный) порядок их взыскания;

• возврате из бюджета денежных средств, списанных органами, осуществляющими контрольные функции, в бесспорном (безакцептном) порядке с нарушением требований закона или иного нормативного правового акта.

Кроме того, арбитражному суду подведомственны и иные дела, в том числе:

• об установлении фактов, имеющих значение для возникновения, изменения или прекращения прав организаций и граждан в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности (об установлении фактов, имеющих юридическое значение);

• о несостоятельности (банкротстве) организаций и граждан.

Сторонами при рассмотрении дела в арбитражных судах являются 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 рассмотрено коллегиально.

В апелляционной, кассационной и надзорной инстанциях дела рассматриваются судом коллегиально. При коллегиальном рассмотрении дела в состав суда должно входить трое или другое нечетное количество судей.

При разрешении спора по существу арбитражный суд принимает решение. В отличие от суда общей юрисдикции решение вступает в законную силу по истечении месячного срока после его принятия. Решения 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 принятия. Оно может быть обжаловано в кассационную инстанцию.

При рассмотрении дела в кассационной инстанции также принимается постановление, которое вступает в силу с момента его принятия, но обжалованию не подлежит.

Президиум ВАС РФ рассматривает дела в порядке надзора, принимает постановление, которое вступает в силу с момента его принятия.

В Российской Федерации действует Международный коммерческий арбитраж в составе Международного коммерческого арбитражного суда и Морской арбитражной комиссии. Их деятельность осуществляется 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

## Правоохранительные органы Российской Федерации

### 14.1. 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 органов, осуществляющих от имени Российской Федерации надзор за исполнением действующих на ее территории законов. Систему прокуратуры РФ составляют:

• Генеральная прокуратура РФ;

• прокуратуры субъектов Российской Федерации, а также приравненные к ним военные и другие специализированные прокуратуры;

• прокуратуры городов и районов, другие территориальные, специализированные прокуратуры;

• научные и образовательные учреждения.

Прокуратура РФ составляет единую федеральную централизованную систему органов и учреждений и действует на основе подчинения нижестоящих прокуроров вышестоящим и Генеральному прокурору РФ.

Органы прокуратуры осуществляют полномочия независимо от федеральных органов государственной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, общественных объединений и в строгом соответствии с действующими на территории Российской Федерации законами, действуют гласно в той мере, в какой это не противоречит требованиям 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 органами местного самоуправления.

Прокурорские работники не могут являться членами общественных 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 общественных объединений.

Прокурорские работники не вправе совмещать свою основную деятельность с иной, оплачиваемой или безвозмездной деятельностью, кроме преподавательской, научной и творческой.

Генеральную прокуратуру РФ возглавляет Генеральный прокурор РФ, который назначается на должность и освобождается от должности Советом Федерации по представлению Президента РФ.

Прокуроры субъектов Российской Федерации назначаются Генеральным прокурором РФ по согласованию с ее субъектами. Другие прокуроры на территории Российской Федерации также назначаются Генеральным прокурором РФ. Органы прокуратуры действуют на основе подчинения нижестоящих прокуроров вышестоящим и Генеральному прокурору РФ.

В соответствии с законом прокурором может быть назначен гражданин Российской Федерации, имеющий высшее юридическое образование, обладающий необходимыми профессиональными и моральными качествами, а также способный – по состоянию здоровья – выполнять 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 менее трех лет.

На должность прокурора республики в составе Российской Федерации, прокурора края, области, прокуроров городов Москвы и Санкт‑Петербурга, автономной области, автономного округа назначаются лица не моложе 30 лет, имеющие стаж прокурорской или следственной работы в органах прокуратуры не менее пяти лет.

Какие функции возложены обществом и государством на прокуратуру? Это:

• надзор за соблюдением Конституции РФ и исполнением законов, действующих на территории Российской Федерации;

• надзор за исполнением законов федеральными министерствами, государственными комитетами, службами и иными федеральными органами исполнительной власти, представительными (законодательными) и исполнительными органами субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, органами военного управления, органами контроля, их должностными лицами, органами управления и руководителями коммерческих и некоммерческих организаций, а также за соответствием законам издаваемых ими правовых актов;

• надзор за соблюдением прав и свобод человека и гражданина федеральными министерствами, государственными комитетами, службами и иными федеральными органами исполнительной власти, представительными (законодательными) и исполнительными органами местного самоуправления, органами военного управления, органами контроля, их должностными лицами, а также органами управления и руководителями коммерческих и некоммерческих организаций;

• надзор за исполнением законов органами, осуществляющими оперативно‑розыскную деятельность, дознание и предварительное следствие;

• надзор за исполнением законов судебными приставами;

• надзор за исполнением законов администрациями органов и учреждений, исполняющих наказание и применяющих назначаемые судом меры принудительного характера, администрациями мест содержания задержанных и заключенных под стражу;

• координацию деятельности правоохранительных органов по борьбе с преступностью;

• прокуроры участвуют в рассмотрении дел судами, арбитражными судами, опротестовывают противоречащие закону решения, приговоры, определения и постановления судов;

• прокуратура РФ принимает участие в правотворческой деятельности;

• Генеральная прокуратура РФ выпускает специальные издания, пропагандируя закон и порядок.

Как видно из перечисленных функций, основная задача прокуратуры РФ – следить за точным и неукоснительным исполнением законов всеми.

Расследование уголовных дел, подследственных прокуратуре РФ, передано в Следственный комитет РФ.

### 14.2. Министерство внутренних дел Российской Федерации

Министерство внутренних дел Российской Федерации (МВД России) возглавляет систему органов внутренних дел, в которую входят: министерства внутренних дел республик, главные управления, управления и отделы внутренних дел, краев, областей, городов федерального значения, автономной области, автономных округов, районов, городов, районов в городах, закрытых административно‑территориальных образований, управления (линейные управления, отделы, отделения) внутренних дел на железнодорожном, воздушном и водном транспорте, управления (отделы) на особо важных и режимных объектах, региональные 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. Численность МВД России утверждается Президентом РФ по предложению Правительства РФ.

МВД России является юридическим лицом, имеет печать с изображением Государственного герба РФ и со своим наименованием, другие необходимые для осуществления своей деятельности печати, штампы и бланки, текущий, расчетный, валютный и иные счета в банках и других кредитных организациях.

#### 14.2.1. Криминальная полиция

Основными задачами криминальной полиция являются: выявление, предупреждение, пресечение и раскрытие преступлений, по делам о которых производство предварительного следствия обязательно; организация и осуществление розыска лиц, скрывающихся от органов дознания, следствия и суда, уклоняющихся от исполнения уголовного наказания, без вести пропавших и иных лиц в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации. Криминальная полиция оказывает содействие полиции общественной безопасности в исполнении возложенных на нее обязанностей.

Криминальная полиция является органом дознания.

Ее состав и численность, порядок создания, реорганизации и ликвидации ее подразделений определяются Правительством РФ.

Начальники криминальной полиция субъектов Российской Федерации назначаются на должность и освобождаются от должности министром внутренних дел Российской Федерации и являются по должности заместителями соответствующих министров внутренних дел или начальников управлений (главных управлений) внутренних дел субъектов Российской Федерации.

Начальники криминальной полиция районов, городов и иных муниципальных образований назначаются на должность и освобождаются от должности министрами внутренних дел, начальниками управлений (главных управлений) внутренних дел субъектов Российской Федерации и являются по должности заместителями начальников соответствующих органов внутренних дел.

Основу криминальной полиции составляют подразделения уголовного розыска и отделы борьбы с экономическими преступлениями.

#### 14.2.2. Полиция общественной безопасности

Основными задачами полиция общественной безопасности являются: обеспечение безопасности личности, общественной безопасности, охрана собственности, общественного порядка; выявление, предупреждение и пресечение преступлений и административных правонарушений; раскрытие преступлений, по делам о которых производство предварительного следствия необязательно; розыск отдельных категорий лиц, установление места нахождения которых отнесено к компетенции полиции общественной безопасности.

Полиция общественной безопасности является органом дознания. Состав полиции общественной безопасности, финансируемой за счет федерального бюджета, порядок создания, реорганизации и ликвидации 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 относятся подразделения полиции вневедомственной охраны при органах 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.

### 14.3. Задачи МВД России

Основными задачами МВД России являются:

• разработка и принятие в пределах своей компетенции мер по защите прав и свобод человека и гражданина, защите объектов независимо от форм собственности, обеспечению общественного порядка и общественной безопасности;

• организация и осуществление мер по предупреждению и пресечению 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 деятельности органов внутренних дел и внутренних войск, обеспечение законности в их деятельности;

• совершенствование работы с кадрами, их профессиональной подготовки, обеспечение правовой и социальной защищенности сотрудников и военнослужащих системы министерства;

• развитие и укрепление материально‑технической базы органов внутренних дел и внутренних войск.

### 14.4. 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, предупреждению, пресечению разведывательной и иной деятельности специальных служб и организаций иностранных государств, а также отдельных лиц, направленной на нанесение ущерба безопасности Российской Федерации.

Основаниями для осуществления органами ФСБ России контрразведывательной деятельности являются:

• наличие данных о признаках разведывательной и иной деятельности специальных служб и организаций иностранных государств, а также отдельных лиц, направленной на нанесение ущерба безопасности Российской Федерации;

• необходимость обеспечения защиты сведений, составляющих государственную тайну;

• необходимость изучения (проверки) лиц, оказывающих или оказавших 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 законодательством Российской Федерации осуществляют оперативно‑розыскные мероприятия по выявлению, предупреждению, пресечению и раскрытию шпионажа, террористической деятельности, организованной преступности, коррупции, незаконного оборота оружия и наркотических средств, контрабанды и других преступлений, дознание и предварительное следствие по которым отнесены законом к их ведению, а также по выявлению, предупреждению, пресечению и раскрытию деятельности незаконных вооруженных формирований, преступных групп, отдельных лиц и общественных объединений, ставящих своей целью насильственное изменение конституционного строя Российской Федерации.

На органы ФСБ России федеральными законами и иными нормативными правовыми актами федеральных органов государственной власти могут возлагаться и другие задачи в сфере борьбы с преступностью.

Деятельность органов ФСБ России в сфере борьбы с преступностью осуществляется в соответствии с Федеральным законом от 12.08.1995 № 144‑ФЗ «Об оперативно‑розыскной деятельности в Российской Федерации», уголовным и уголовно‑процессуальным законодательством 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 информации об угрозах безопасности Российской Федерации.

Порядок и условия взаимодействия органов ФСБ России и органов внешней разведки Российской Федерации устанавливаются на основании соответствующих соглашений между ними или совместных нормативных актов.

Порядок проведения разведывательных мероприятий, а также порядок использования негласных методов и средств при осуществлении разведывательной деятельности определяются нормативными актами ФСБ России.

### 14.5. Министерство юстиции Российской Федерации

Министерство юстиции РФ (Минюст России) относится к федеральным органам исполнительной власти. Оно проводит государственную политику и осуществляет управление в сфере юстиции, а также координирует деятельность в этой сфере иных федеральных органов исполнительной власти.

Руководство деятельностью Минюста России осуществляет Президент РФ. Правительство РФ координирует деятельность Минюста России. В систему Минюста России входят его территориальные органы, иные органы и учреждения юстиции, а также организации, обеспечивающие их деятельность.

Минюст России возглавляет министр юстиции, назначаемый на должность и освобождаемый от нее Президентом РФ по представлению Председателя Правительства РФ.

Министр имеет заместителей, назначаемых на должность и освобождаемых от должности Президентом РФ по представлению Председателя Правительства РФ.

Минюст России вправе издавать постановления, приказы, распоряжения, правила, инструкции и положения, являющиеся обязательными 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 государства;

• обеспечение правовой защиты интеллектуальной собственности;

• обеспечение установленного порядка деятельности судов;

• обеспечение исполнения актов судебных и других органов;

• обеспечение исполнения уголовных наказаний.

### 14.6. 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 новую структуру и названия – Федеральная служба судебных приставов (ФССП России).

Правовую основу деятельности данной службы составляют Конституция РФ, Федеральный закон от 21 июля 1997 г. № 118‑ФЗ «О судебных приставах», Федеральный закон от 21 июля 1997 г. № 119‑ФЗ «Об исполнительном производстве», а также другие федеральные законы и принятые в соответствии с ними подзаконные акты Президента РФ, Правительства РФ, Минюста России. Вопросы организации деятельности службы судебных приставов в ВС РФ, ВАС РФ и КС РФ регламентированы также федеральными конституционными законами об этих судах.

В Федеральную службу судебных приставов входят:

• департамент судебных приставов Минюста России (возглавляет заместитель главного судебного пристава Российской Федерации);

• служба судебных приставов Управления военных судов Минюста России (возглавляет заместитель начальника Управления военных судов – главный военный судебный пристав);

• службы судебных приставов органов юстиции субъектов Российской Федерации (возглавляют заместители начальников органов юстиции субъектов Российской Федерации – главные судебные приставы субъектов Российской Федерации);

• районные, межрайонные или соответствующие им, согласно административно‑территориальному делению субъектов Российской Федерации, подразделения судебных приставов, состоящие из судебных приставов по обеспечению установленного порядка деятельности судов и судебных приставов‑исполнителей, возглавляемых старшими судебными приставами.

В соответствии с задачами, возложенными на ФССП России, данная 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: выполнение функций по обеспечению установленного порядка деятельности судов, что предполагает:

• обеспечение в судах безопасности судей, заседателей, участников судебного процесса и свидетелей;

• выполнение распоряжений председателя суда, а также судьи или председательствующего в судебном заседании, связанных с соблюдением порядка в суде;

• исполнение решений суда и судьи о применении к подсудимому и другим гражданам предусмотренных законом мер процессуального принуждения;

• обеспечение охраны зданий судов, совещательных комнат и судебных помещений в рабочее время;

• проверка подготовки судебных помещений к заседанию, обеспечение по поручению судьи доставки к месту проведения судебного процесса уголовного дела и вещественных доказательств и их сохранность;

• поддержание общественного порядка в судебных помещениях;

• взаимодействие с военнослужащими воинских частей, подразделений по конвоированию лиц, содержащихся под стражей, по вопросам их охраны и безопасности;

• предупреждение и пресечение преступлений и правонарушений, выявление нарушителей, а в случае необходимости – задержание 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 совершении исполнительных действий;

• прохождение специальной подготовки, а также периодической проверки на пригодность к действиям в условиях, связанных с применением физической силы, специальных средств и огнестрельного 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 исполнительного производства, делать из них выписки, снимать с них копии;

• рассматривать заявления сторон по поводу исполнительного производства и их ходатайства, выносить соответствующие постановления, 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 необходимую информацию, объяснения и справки;

• проводить у работодателей проверку исполнения исполнительных документов на работающих у них должников и ведения финансовой документации по исполнению указанных документов;

• давать гражданам и организациям, участвующим в исполнительном производстве, поручения по вопросам совершения конкретных исполнительных действий;

• входить в помещения и хранилища, занимаемые должниками или принадлежащие им, производить осмотры указанных помещений и хранилищ, при необходимости вскрывать их, а также на основании определения соответствующего суда совершать указанные действия в отношении помещений и хранилищ, занимаемых другими лицами или принадлежащих им;

• арестовывать, изымать, передавать на хранение и реализовывать арестованное имущество, за исключением имущества, изъятого из оборота в соответствии с законом;

• налагать арест на денежные средства и иные ценности должника, находящиеся на счетах, на вкладах или на хранении в банках и иных кредитных организациях, в размере, указанном в исполнительном документе;

• использовать нежилые помещения, находящиеся в муниципальной собственности, а при согласии собственника – помещения, находящиеся в иной собственности для временного хранения изъятого имущества, возлагать на соответствующих лиц обязанность по его хранению, использовать транспорт взыскателя или должника для перевозки имущества с отнесением расходов 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 Российской 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. пособие. М.: Велби, Проспект, 2008.

10. *Козлова Е.И., Кутафин О.Е* . Конституционное право России: учебник. 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; Харьков: 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. Хохлова. М., 2007.

1. Немецкая классическая философия. Т. 1. М.: Экспо‑пресс; Харьков: Фолио, 2000. [↑](#footnote-ref-1)
2. См.: *Пчелинцева Л.М.* Семейное право России: учеб. для вузов. 4‑е изд., перераб. М.: Норма, 2006. С. 31. [↑](#footnote-ref-2)
3. Так определяет уголовную ответственность проф. А.И. Рарог (см.: Уголовное право России. Общая часть: учебник / под ред. А.И. Чучаева, Н.А. Нырковой. Ростов‑н/Д: Феникс, 2009. С. 105). [↑](#footnote-ref-3)