Право

11 класс

Учебник
для общеобразовательных
организаций

Углублённый уровень

Под редакцией А. Ю. Лазебниковой,
Т. Е. Абовой, А. И. Матвеева

Рекомендовано Министерством
просвещения Российской Федерации

Москва
«Просвещение»
2019

УДК 373:340+340(075.3)
ББК 67.0я721.6
П68

Учебник подготовлен авторским коллективом в составе научных сотрудников Института государства и права РАН и Института содержания и методов обучения РАО.

На учебник получены **положительные** заключения по результатам **научной** (заключение РАО № 944 от 22.11.2016 г.), **педагогической** (заключение РАО № 715 от 21.11.2016 г.) и **общественной** (заключение РКС № 428-ОЭ от 19.12.2016 г.) **экспертиз**.

Авторский коллектив:

Л. Н. Боголюбов, акад. РАО, д-р пед. наук — Введение; **Т. Е. Абова,** д-р юр. наук — § 1–7, 12; **А. И. Матвеев,** канд. пед. наук — § 27, 28; **Е. Б. Абросимова,** канд. юр. наук — § 35; **Н. Ю. Басик,** канд. пед. наук — § 27; **А. В. Белявский,** канд. юр. наук — § 30–34, 36; **Е. Н. Васильева,** канд. юр. наук — § 8–9; **Е. И. Жильцова,** канд. пед. наук — § 13, 14; **Е. К. Калуцкая,** канд. пед. наук — § 10–11; **Е. С. Королькова,** канд. пед. наук — § 29, 30; **В. Н. Кудрявцев,** акад. РАН, д-р юр. наук — § 23–25; **Г. С. Скачкова,** д-р юр. наук — § 15–19; **М. В. Телюкина,** д-р юр. наук — § 1–7, 12; **Н. Г. Салищева**, канд. юр. наук — § 22; **В. В. Альхименко,** канд. юр. наук — § 20; **А. А. Гришковец,** д-р юр. наук — § 21.

Право. 11 класс : учеб. для общеобразоват. организаций : П68 углубл. уровень / [Л. Н. Боголюбов и др.] ; под ред. А. Ю. Лазебниковой [и др.]. — М. : Просвещение, 2019. — 319 с. — ISBN 978-5-09-070439-7.

Учебник, предназначенный для изучения курса «Право» в классах гуманитарного или социально-экономического профиля, разработан в соответствии с Федеральным государственным образовательным стандартом среднего общего образования и Примерной основной образовательной программой среднего общего образования. В основе методического аппарата пособия лежит системно-деятельностный подход к обучению, направленный на формирование у старшеклассников системного мировоззрения. В издание включены разнообразные по форме задания и вопросы, предусмотрена работа с правовыми документами. Содержание курса поможет учащимся подготовиться к сдаче Единого государственного экзамена по обществознанию и поступлению в вуз.

При подготовке учебника использовалась справочная система (СПС) Консультант Плюс.

УДК 373:340+340(075.3)
ББК 67.0я721.6

ISBN 978-5-09-070439-7

© Издательство «Просвещение», 2019
© Художественное оформление.
Издательство «Просвещение», 2019
Все права защищены

ОГЛАВЛЕНИЕ

ВВЕДЕНИЕ 4

Глава I. ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО 7

§ 1. Общие положения гражданского права 7
§ 2. Гражданско-правовые отношения 17
§ 3. Субъекты и объекты гражданского права 24
§ 4. Предпринимательская деятельность и её регламентация 35
§ 5. Сделки в гражданском праве 43
§ 6. Гражданско-правовой договор 52
§ 7. Наследование и его правовая регламентация 62
§ 8–9. Право интеллектуальной собственности 73
§ 10–11. Авторское право 88
§ 12. Защита гражданских прав и ответственность в гражданском праве 99

Глава II. СЕМЕЙНОЕ ПРАВО 109

§ 13. Семейное право как отрасль права 109
§ 14. Права, обязанности и ответственность членов семьи 118

Глава III. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ТРУДОВЫХ ОТНОШЕНИЙ 126

§ 15. Трудовые правоотношения 126
§ 16. Трудоустройство и занятость 134
§ 17. Дисциплина труда 145
§ 18. Защита трудовых прав работников 150
§ 19. Правовые основы социальной защиты и обеспечения 159

Глава IV. АДМИНИСТРАТИВНОЕ ПРАВО 171

§ 20. Административно-правовые отношения: понятие и структура 171
§ 21. Административно-правовой статус гражданина 178
§ 22. Административные правонарушения. Административная ответственность 187

Глава V. УГОЛОВНОЕ ПРАВО 193

§ 23. Уголовный закон 193
§ 24. Преступление 199
§ 25. Наказание 207

Глава VI. ФИНАНСОВОЕ ПРАВО. НАЛОГОВОЕ ПРАВО. ЭКОЛОГИЧЕСКОЕ ПРАВО. МЕЖДУНАРОДНОЕ ПРАВО 217

§ 26. Финансовое право. Налоговое право 217
§ 27. Экологическое право 226
§ 28. Международное право 233
§ 29. Международное гуманитарное право 242
§ 30. Международное гуманитарное право в условиях вооружённого конфликта 250

Глава VII. ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПРАВО 257

§ 31. Гражданский процесс 258
§ 32–33. Прохождение дела в суде 265
§ 34. Уголовный процесс 278
§ 35. Конституционное судопроизводство 292

ВМЕСТО ЗАКЛЮЧЕНИЯ 302

§ 36. Профессия — юрист 302
Список источников 313
Список литературы 314
Интернет-ресурсы 317
Периодические издания 319

ВВЕДЕНИЕ

Уважаемые старшеклассники! В данном учебнике представлена вторая часть углублённого курса «Право», первую часть которого вы изучали в 10 классе. В этой книге продолжается рассмотрение отраслей права.

Напомним, что изучение права в старших классах общеобразовательной школы призвано обеспечить решение двух задач. **Первая задача** — формирование гражданской культуры на уровне, необходимом для жизни и деятельности в современном сложном обществе. Понятие гражданской культуры охватывает те значительные области политической, правовой, экономической, духовно-нравственной культуры, которые относятся главным образом к массовому сознанию и поведению, т. е. связаны с выполнением типичных гражданских ролей. Гражданская культура является одновременно как следствием, так и предпосылкой становления гражданского общества и правового государства. Необходимым компонентом гражданской культуры является правовая культура гражданина, суть которой заключается в тесном единстве правовых знаний, ответственного отношения к праву и правомерного поведения.

Вторая задача — создание необходимых условий продолжения обучения на более высокой ступени для учащихся, ориентирующихся на профессии, требующие специальной юридической подготовки. Преподаватели высших учебных заведений исходят из того, что студенты, пришедшие на первый курс, уже владеют основными понятиями по праву, что они ориентируются в системе права, т. е. имеют необходимую базу для полноценного восприятия лекций и самостоятельной работы с источниками. Изучение в школе углублённого курса права даёт возможность такую базу создать.

Успешное решение этих задач для всех выпускников будет означать, что в соответствии с требованиями государственного образовательного стандарта каждый из вас, изучавших на углублённом уровне курс права:

— имеет понятие о государстве, его функциях, механизме и формах;

— владеет знаниями о понятии права, источниках и нормах права, законности, правоотношениях;

— владеет знаниями о правонарушениях и юридической ответственности;

— имеет представления о Конституции Российской Федерации как основном законе государства, знания об основах правового статуса личности в Российской Федерации;

— владеет основами правового мышления;

— владеет знаниями об основах административного, гражданского, трудового, уголовного права;

— понимает юридическую деятельность, знаком со спецификой основных юридических профессий;

— имеет навыки самостоятельного поиска правовой информации, умеет использовать его результаты в конкретных жизненных ситуациях;

— имеет представления о роли и значении права как важнейшего социального регулятора и элемента культуры общества;

— владеет знаниями об основных правовых принципах, действующих в демократическом обществе;

— имеет представления о системе и структуре права, правоотношениях, правонарушениях и юридической ответственности;

— владеет знаниями о российской правовой системе, об особенностях её развития;

— имеет представления о конституционном, гражданском, административном, уголовном видах судопроизводства, правилах применения права, разрешения конфликтов правовыми способами;

— имеет правовое мышление и способность различать соответствующие виды правоотношений, правонарушений, юридической ответственности, применяемых санкций, способов восстановления нарушенных прав;

— владеет знаниями об общих принципах и нормах, регулирующих государственное устройство Российской Федерации, конституционный статус государственной власти и систему конституционных прав и свобод в Российской Федерации, механизмы реализации и защиты прав граждан и юридических лиц;

— понимает юридическую деятельность как форму реализации права, знаком со спецификой основных юридических профессий;

— умеет применять правовые знания для оценки собственной позиции в конкретных правовых ситуациях с использованием нормативных актов.

Чтобы каждый из вас смог достичь тех результатов изучения курса права, которые отражены в требованиях, приведённых выше, быть успешным в достижении этих результатов, целесообразно учитывать следующие рекомендации.

Во-первых, рассматривая в 11 классе отрасли права, следует применять общие понятия о правовом регулировании общественных отношений, изученные в 10 классе, т. е. основные юридические понятия и термины, раскрывающие сущность права.

Во-вторых, встречая в тексте учебника слова, смысл которых недостаточно ясен, обязательно обращаться к словарям, позволяющим верно понимать их.

В-третьих, изучая отрасли права, работать не только с соответствующими параграфами учебника, но и с источниками, т. е. с текстами тех законов, которые входят в рассматриваемую отрасль.

В-четвёртых, при изучении правовых норм опираться на знания, полученные в курсах истории и обществознания. Это позволит глубже увидеть связь правового регулирования с развитием общества, понять социальные условия, необходимые для установления определённых правовых норм, а также влияние принятых законов на общественные процессы.

Изучение данного курса призвано способствовать развитию научного правосознания как на личностном уровне, так и на общественном, формированию представлений о законном и незаконном, справедливом и несправедливом. Полученные в курсе знания могут стать важным фактором преодоления правового нигилизма, проявляющегося нередко и в молодёжной среде. Всё это поможет становлению в обществе правовой культуры.

Авторы желают вам успехов в изучении права!

Глава I. ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

§ 1. Общие положения гражданского права

К какой части права относится гражданское право: к праву публичному или частному? Чем гражданское право отличается от таких отраслей, как право уголовное и право административное? Каково значение Гражданского кодекса РФ?

Основные принципы, которые лежат в основе российского гражданского права, непосредственно связаны с основными положениями Конституции Российской Федерации, отражающими экономическую основу страны и её социальную сферу.

В частности, ст. 8 Конституции предусмотрено, что в Российской Федерации гарантируется свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, а также поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности. Эти положения имели и имеют базовое значение для становления и развития в России гражданского законодательства, и прежде всего Гражданского кодекса РФ (далее ГК РФ), его основных положений.

В п. 1 ст. 1 ГК РФ сказано: гражданское законодательство основывается на признании равенства участников регулируемых им отношений, неприкосновенности собственности, свободы договора, недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав, обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты.

Положение п. 2 ст. 8 Конституции РФ о признании и защите равным образом частной, государственной, муниципальной и иных форм собственности закреплено в разделе II ГК РФ. К социальной сфере жизни страны относятся такие статьи Конституции РФ, как статьи о праве граждан на жилище. Это положение развито в нормах гл. 18 ГК РФ о праве собственности и иных вещных правах на жилые помещения. В гл. 3 ГК РФ закреплены также другие права граждан в социальной сфере: право на имя (ст. 19), право граждан иметь имущество на праве собственности, наследовать и завещать его, заниматься предпринимательской деятельностью и любой иной не запрещённой законом деятельностью, избирать место жительства и другие права.

Перечисленные и многие другие конституционные права и свободы предопределили появление в России того, чего не было и не могло быть в СССР: а именно такого явления, как гражданский оборот, через который обеспечивается свободное обращение товаров, услуг и работ на базе одного из основополагающих принципов гражданского права — свободы договора. Заключение и исполнение гражданских договоров осуществляются на основе этого принципа.

В ГК РФ и ином гражданском законодательстве есть положения Конституции РФ, гарантирующие свободу мысли и слова, свободу литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, которые развиты в четвёртой части ГК РФ, посвящённой правам на результаты интеллектуальной деятельности (литературные, научные и другие произведения, изобретения и средства индивидуализации (например, товарные знаки, фирменные наименования, обозначения места происхождения товаров и т. п.). Все эти права на результаты интеллектуальной деятельности именуются охраняемой законом интеллектуальной собственностью.

Остановимся несколько подробнее на основных аспектах и положениях гражданского права.

Гражданское право как частное право. Право современной России принято делить на *две* большие части: право публичное и частное.

Под **публичным правом** понимается, как правило, право, основным носителем (субъектом) которого является *государство,* действующее чаще всего через органы государственной власти, иные органы, именуемые государственными. К ним относятся министерства, государственные агентства, различного рода инспекции (например, ГИБДД), комитеты и др. Отношения в сфере публичного права строятся на основе метода, именуемого власть и подчинение. К публичным отраслям права относятся, например, Административное право, Уголовное право, Налоговое право, Таможенное право и др. Публичное право состоит как общее правило из норм, которые именуются императивными. Императивные нормы предписывают участникам публичных отношений поступать только таким образом, который предусмотрен данной нормой, и никак иначе. Человек или организация — другая сторона отношений — тем не менее не беззащитны. Все государственные органы должны действовать в рамках закона, не преступая его. Права другой стороны — человека или организации — охраняются законом, возможностью их судебной защиты и защитой, осуществляемой в других формах.

Гражданское право относится к **праву частному.** Нормы гражданского права касаются частных лиц (граждан, организаций), не находящихся друг с другом в отношениях власти и подчинения. В основе частных отношений чаще всего лежит согласие, договорённость их участников. Здесь господствует метод, называемый диспозитивным. В его основе — *добровольность.* Частное право дозволяет участникам соответствующих (частных) отношений действовать по собственному усмотрению, собственной воле.

С 1995 г. в России действует принципиально новый рыночный Гражданский кодекс Российской Федерации (ГК РФ), являющийся в основном частноправовым нормативным актом, который претерпел

целый ряд изменений. Особо значительные изменения вносились в Кодекс в последние годы.

Но было бы неправильным понимать, что публичное и частное право разделяет железная стена. В гражданском праве, конечно, главными являются метод автономии воли и диспозитивный метод. Но есть такие отношения, которые строятся только на императивных нормах закона, а также на запретах. В некоторых гражданско-правовых отношениях присутствует государственное начало. Например, регистрация организаций и недвижимости. Весь вопрос в мере такого присутствия. В гражданском праве оно незначительно. В административном праве — господствующее.

Понятие гражданского права. Понятие «гражданское право» имеет *несколько аспектов*. Рассмотрим их.

Гражданское право — это **часть российской системы права, одна из её отраслей**. Гражданским правом охвачены те складывающиеся в обществе отношения, которые главным образом связаны с имуществом, его принадлежностью тем или иным лицам, его движением, переходом от одного лица к другому. В этом смысле **гражданское право — это основная часть частного права**, **совокупность норм,** которая определяет правовое положение участников гражданского оборота, основания возникновения и порядок осуществления права собственности, другие имущественные, а также в ряде случаев неимущественные права, и регулирует отношения, возникающие по поводу в основном имущественных прав и обязанностей.

Под гражданским правом понимают также:

— **науку,** которую ещё называют цивилистикой. Учёные-цивилисты изучают, как складываются отношения по поводу имущества в нашем обществе, разумно ли эти отношения регулируются законами (или, может быть, законы необходимо изменять); сравнивают российское гражданское право с гражданским правом других государств, уже давно живущих в условиях рыночной экономики; предлагают пути развития и совершенствования гражданско-правовых отношений;

— **учебную дисциплину**, которая изучается в средних, высших профессиональных учебных заведениях, а также в общеобразовательных учреждениях (в курсах «Обществознание» и «Право»).

Источники гражданского права. Гражданское законодательство. Гражданское законодательство состоит преимущественно из содержащих нормы гражданского права законов, т. е. актов, принимаемых федеральными органами государственной власти. Есть ещё указы Президента РФ и другие нормативные акты, принимаемые исполнительными органами государственной власти: Правительством РФ, иными федеральными органами исполнительной власти. Право издавать нормативные правовые акты имеют также министерства и некоторые дру-

гие государственные органы. Такие акты называются ведомственными нормативными актами. Например, Министерство транспорта издаёт Правила перевозок пассажиров и Правила перевозок грузов.

Источниками российского гражданского права являются также международные конвенции и соглашения, содержащие гражданско-правовые условия, ратифицированные Российской Федерацией, или те, к которым Россия присоединилась, признала их. Международные конвенции и соглашения входят в правовую систему России. Например, Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров (Вена, 1980 г.).

Гражданский кодекс РФ — основной источник гражданского права. Центральное место среди всех перечисленных источников гражданского права принадлежит Гражданскому кодексу РФ. В нём сосредоточены все основные правила, которые определяют правовой статус физических лиц (граждан, лиц без гражданства, иностранных лиц), организаций, именуемых в Гражданском кодексе РФ юридическими лицами, их права и обязанности, правила, подразделяющие все организации по их статусу на корпоративные и унитарные юридические лица. Гражданский кодекс РФ регулирует различного рода отношения по их типу и виду, устанавливает порядок их возникновения, изменения и прекращения, определяет основной признак, которому должны соответствовать эти отношения. Они должны быть основаны на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников. Именно поэтому Гражданский кодекс РФ иногда называют экономико-правовой конституцией страны.

ГК РФ состоит из нескольких самостоятельных частей. Первая часть — это *общая часть,* нормы которой применяются ко всем отношениям. Вторая часть — *обязательственные отношения.* Третья — *наследственное право* и *международное частное право.* Четвёртая часть посвящена праву *интеллектуальной собственности.* Каждая часть включает большое количество (совокупность) норм, регулирующих сходные отношения.

Говоря о ГК РФ как источнике права, нельзя обойти вниманием характер норм, регулирующих гражданско-правовые отношения. В основном это нормы императивные и диспозитивные.

Императивные нормы должны применяться в точном соответствии с их содержанием. Например, членами кооператива могут быть граждане, достигшие 16 лет. Значит, подростка в 15 лет в кооператив принимать нельзя. Иные варианты поведения не допускаются. При передаче автором его произведения для использования третьими, т. е. иными, лицами заключаться может только авторский договор, и никакой иной. Другой пример: ГК РФ устанавливает, что проверка качества товара может быть предусмотрена законом, иными правовыми

актами, требованиями стандартов или договором купли-продажи. Это значит, что иными актами или договорами проверка качества товара не может быть установлена.

Диспозитивная норма, как уже говорилось, предусматривает иной вариант поведения участников, который определяется соглашением сторон, договором. В этом случае в нормах Кодекса устанавливается определённое правило поведения сторон, но с оговоркой, если иное не преду-смотрено договором. Это значит, что преимущество в установлении условий соглашения принадлежит сторонам, а не данной норме. Иными словами, стороны отношения будут исходить из условия, о котором они договорились, а не из того, которое предусмотрено нормой закона. Например, есть в ГК РФ норма о том, что обязательства должны исполняться точно в назначенный срок, если договором не предусмотрено иное. Значит, договор может содержать положение о том, что обязательство может быть исполнено досрочно. Как видим, диспозитивная норма предоставляет лицам, её применяющим, право выбора — либо применить норму в соответствии с её содержанием, либо руководствоваться условием, указанным соглашением сторон. Но есть и иной вариант: когда нормой ГК прямо устанавливается, что те или иные условия должны быть определены соглашением сторон. Такая норма также диспозитивная, поскольку решение вопроса предоставлено на усмотрение сторон.

Предмет и метод гражданского права. Каждая отрасль права имеет свой предмет и метод, свои цели, задачи, принципы.

Предметом гражданского права, как правило, являются *отношения имущественные,* а также *личные неимущественные,* связанные с имущественными. Те личные отношения, которые не связаны с имущественными, гражданским правом не регулируются. Рассмотрим два примера.

Первый пример. Десятиклассник Илья Семёнов поспорил со своим другом о том, что в течение учебного года он будет встречаться с Леной Ивановой — самой симпатичной девушкой из их класса. Илье удалось уговорить ни о чём не подозревавшую Лену встречаться с ним каждую пятницу и ходить в кино. Он даже предложил девушке составить об этом документ — договор, в котором молодые люди поставили свои подписи. Однако Лена вскоре отказалась приходить на свидания, а Илья сказал ей, что обратится в суд и заставит её исполнять договор.

Второй пример. Наталья Андреева в очередной раз договорилась со своим сослуживцем, Алексеем Кузнецовым, о том, что она продаст ему энциклопедию Брокгауза и Эфрона по определённой цене, о чём был подписан договор. На заключении договора настоял Кузнецов, давно мечтавший о приобретении энциклопедии. Он боялся,

что коллега вновь передумает. Так и случилось: Андреева вскоре заявила, что она не может продать ему книги, поскольку хочет подарить их подрастающим племянникам. Кузнецов решил обратиться в суд, с тем чтобы заставить Андрееву выполнить договор, т. е. продать энциклопедию.

Поможет ли суд Илье и Алексею Кузнецову? А может, суд должен принять сторону Лены и Натальи Андреевой?

В рассмотренных примерах ситуации различаются тем, что между Леной и Ильёй сложились отношения личные, т. е. не гражданско-правовые, а между Натальей Андреевой и Алексеем Кузнецовым — имущественные гражданско-правовые. Личные отношения состояли в том, что Лена и Илья договорились, что будут приходить в определённое время в определённое место; имущественные — в том, что сослуживцы договорились передать друг другу один книги, а другой деньги (последние, по сути, тоже являются вещами, выполняющими роль платёжного средства). Суд может заставить исполнить только те требования, которые имеют отношение к праву, в данном случае к гражданскому.

Следовательно, суд откажет Илье в удовлетворении его требований. А требование Алексея Кузнецова может быть удовлетворено. Наталью Андрееву суд может обязать продать книги, поскольку такую обязанность она приняла по заключённому в установленном порядке договору. При этом личные обстоятельства в данном случае не могут повлиять на решение суда.

Гражданское право имеет целью урегулировать имущественные отношения, т. е. установить, кому может (а кому не может) принадлежать имущество; когда и как оно может передаваться (в частности, как оформлять договор); каковы последствия неисполнения лицом своей обязанности, выраженной в договоре.

Отношения, являющиеся *личными неимущественными*, гражданское право не регулирует, но *охраняет*. Какие отношения являются личными неимущественными? Такие отношения, которые возникают в связи, например, с правом на имя, в том числе правом на имя автора того или иного произведения, правом на неприкосновенность частной жизни, правом на честь и достоинство и т. д.

Гражданское право в эти отношения не вмешивается: так, ни в одном законе не сказано и не может быть сказано, какое имя в каждом конкретном случае можно давать ребёнку, а какое нельзя. Однако, если личные права кем-то будут нарушены, гражданское право может вмешаться. В результате нарушение может быть пресечено судом, а нарушитель привлечён к ответственности.

Например, кто-то сильно оскорбил другого, задел его честь. Честь — это понятие нравственное. Оно правом не регулируется. Но можно потребовать через суд принесения извинений за оскорбление.

Эта возможность гражданским правом предусмотрена. Можно также потребовать денежного возмещения за причинённый моральный вред.

Таким образом, гражданское право не регулирует, а охраняет личные неимущественные отношения, а вот имущественные оно именно регулирует.

Гражданское право как отрасль права можно подразделить, исходя из сходства отношений, которые эти нормы регулируют, путём объединения наиболее близких по содержанию норм. Такую совокупность норм можно назвать *подотраслями* или *институтами* гражданского права. Например, гражданское право делится на:

• *Вещное право* — право, на основании которого определяется принадлежность вещи тому или иному субъекту. Вещными правами являются право собственности, а также иные производные от права собственности права;

• *Обязательственные права* — права, на основании которых лица вступают между собой в разнообразные гражданско-правовые отношения, принимая на себя определённые права и соответствующие им обязанности. Обязательственное право — динамичное право. Права должны реализовываться, а обязанности — исполняться. Здесь на первый план выходят действия, хотя объектом прав могут быть вещи: например, при купле-продаже цель — передача вещи в собственность от продавца к покупателю. Предметом обязательства являются работы и услуги, а также имущественные права (право требовать от банка возврата вклада) и обязанности. В нормах обязательственного права содержатся основания возникновения прав и обязанностей, а также ответственность за их неисполнение. Центральными в обязательственном праве являются нормы, относящиеся к договорам, порядку их заключения, изменения и расторжения (напрмиер, договорам купли-продажи вещей, договорам об оказании услуг, в частности медицинских, образовательных или юридических);

• *Наследственное право* — право, связанное с переходом имущества умершего человека к другим субъектам. Особенностью правоотношений, складывающихся в связи с наследованием, является то, что они возникают после смерти лица, воля которого при жизни имела огромное влияние на эти отношения. Наследование может быть либо по завещанию, либо по закону (в случаях, когда завещание не было составлено). При наследовании по закону не завещатель (наследодатель), а закон определяет, кто и в какой очерёдности имеет право получить имущество наследодателя по наследственному праву;

• *Права на результаты интеллектуальной деятельности* (интеллектуальная собственность). Эти права делятся на две группы: во-первых, *неимущественные* (права автора на имя, на неприкосновенность произведения и др.), во-вторых, *имущественные* (права на

опубликование, трансляцию по радио или телевидению, размещение в Интернете и др.).

Метод гражданского права. Метод представляет собой *комплекс средств* и *способов воздействия* на предмет отношений. Среди этих средств наибольшее значение имеют автономия воли, равенство участников гражданских правоотношений. Связь между субъектами гражданских правоотношений возникает главным образом на основании договора; защита гражданских прав осуществляется судом способами, установленными ГК РФ.

Цели гражданского права. Основная цель гражданского права — **обеспечить гражданский оборот.** Под гражданским оборотом понимается свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств на территории страны и за её пределы. Гражданский оборот включает свободное обращение товаров, переход их от одного лица к другому на основании договоров, наследования и другими способами. Гражданское право соответствующие отношения регулирует, т. е. определяет основные их параметры. Например, устанавливает порядок заключения договоров, называет те условия договоров, которые обязательно должны быть предусмотрены в соответствующем договоре. Так, право собственности на вещь переходит в момент её передачи от продавца к покупателю. В то же время в ГК РФ предусмотрено, что стороны договора могут решить этот вопрос иначе (например, указать, что право собственности на вещь переходит в момент заключения договора).

Следующая цель — **охранительная.** Гражданское право определяет формы и способы защиты нарушенных прав субъектов гражданских правоотношений. Скажем, если одно лицо причинило вред другому, то тот, кто причинил вред, должен или восстановить положение, которое существовало до причинения вреда, или возместить потери, возникшие от причинения вреда. Например, во дворе играли в футбол. После одного удара мяч полетел не в ворота противника, а в окно жильца дома. Тот, кто послал мяч в окно, должен или заново застеклить окно, или оплатить расходы жильца на застекление окна.

Принципы гражданского права. Как и любая отрасль права, гражданское право имеет определённые **принципы,** т. е. основные начала, наиболее общие положения, которые подлежат применению в обязательном порядке.

Назовём *наиболее важные* принципы гражданского права.

• *Юридическое равенство участников.* Юридическое равенство означает, что с точки зрения гражданского права участники соответствующих отношений независимо от их экономического и административного положения имеют равные возможности приобретать гражданские права и принимать на себя гражданские обязанности. Например, крупная коммерческая организация заключила договор с гражданином на

выполнение определённых работ. В этом договоре они равны. Каждая из сторон имеет конкретные права и обязанности по отношению друг к другу. Каждая из сторон должна пользоваться правами и исполнять обязанности надлежащим образом и в установленные сроки. Экономическое неравенство сторон значения не имеет.

• *Недопустимость произвольного вмешательства в частные дела.* Этот принцип означает, что государство не должно вмешиваться в частные отношения произвольно, т. е. когда ему вздумается, и не имея на такое вмешательство оснований. Конечно, есть случаи, когда вмешательство государства необходимо. Но эти случаи должны быть предусмотрены законом. Например, речь идёт о договорах закупки товаров для государственных нужд. Специальным законом предусмотрены порядок заключения таких договоров и их основные условия, а также порядок исполнения договоров. Государство вмешивается также в отношения сторон в случае, если они нарушают закон. Государство борется с коррупцией, «отмыванием» (легализацией) незаконно полученных денег (например, от продажи наркотиков).

• *Неприкосновенность собственности.* Закон закрепляет определённые основания приобретения и прекращения права собственности. Никто не должен нарушать это право и тем более лишать собственника его права на вещь. Изъятие имущества возможно только через суд в случаях и по основаниям, предусмотренным законом.

• *Свобода договора.* Этот принцип означает, что субъекты (участники) гражданских правоотношений имеют право заключать любые договоры по своему усмотрению. Конкретный тип договора (купля-продажа, аренда, дарение, строительство, страхование, перевозка и др.), как правило, предусмотрен ГК РФ и другими законами. Но возможно заключать и договоры, законами не предусмотренные. Такие договоры в ГК РФ называются непоименованными. Но подобные договоры должны соответствовать общим началам и принципам гражданского права.

• *Свобода предпринимательства.* Каждому лицу предоставлено право решать по собственному усмотрению, заниматься либо не заниматься предпринимательской деятельностью и в какой форме — индивидуально либо в составе какой-либо организации (юридического лица).

• *Добросовестность и запрет злоупотребления правом.* Добросовестность означает, что все участники гражданских правоотношений должны осуществлять права в соответствии с их содержанием, надлежащим образом и разумно и не злоупотреблять принадлежащими им правами (ст. 10 ГК РФ). Злоупотребление правом означает его использование не во благо, а во вред, как правило, другому лицу или в обход закона. Например, каждый гражданин имеет право в своей квартире

слушать музыку, смотреть телевизор, включать магнитофон и др. Но когда это делается только для того, чтобы включённый на полную громкость телевизор мешал соседям отдыхать, то такие действия будут свидетельствовать о злоупотреблении правом. Соседи могут обратиться в суд за защитой и просить возместить им, например, моральный вред. Если злоупотребление правом будет установлено, то суд вполне может удовлетворить просьбу заявителей.

• *Свобода осуществления гражданских прав.* Этот принцип означает, что каждый субъект, которому принадлежит какое-либо гражданское право (право собственности, право быть автором произведений, право заключать договоры, право передавать либо получать имущество по наследству и др.), может по своему усмотрению использовать либо не использовать право. В случае использования права его субъект может делать это только по собственной воле и в своих интересах.

Аналогия закона и аналогия права. Гражданско-правовые отношения, возникающие между людьми или между организациями, как правило, предусмотрены законодательными актами. Однако бывают случаи, когда какие-то отношения не подпадают под действие законодательного акта, не охватываются им. В этом случае говорят о пробеле в правовой регламентации. Но есть акты, которые регулируют сходные отношения. Для таких случаев в гражданском праве предусмотрена возможность воспользоваться актом, регулирующим сходные отношения. Такой способ получил название аналогии. Существуют аналогия закона и аналогия права. *Аналогия закона* применяется, если есть закон, который регулирует сходные отношения. *Аналогия права* необходима тогда, когда нет даже похожих нормативных актов. В этом случае исходят из общих начал и смысла гражданского права.

? Вопросы для самопроверки

1) Что такое частное право и является ли гражданское право частным правом? 2) Сколько значений у понятия «гражданское право» и какой смысл вкладывают в каждое из них? 3) Какие отношения регламентирует гражданское право? 4) Почему личные неимущественные отношения гражданское право не регламентирует, а охраняет? 5) Какие части гражданского права вы можете назвать? 6) Каковы принципы гражданского права и для чего они необходимы? 7) Назовите источники гражданского права. 8) Какие нормы в гражданском праве называются императивными, а какие — диспозитивными? 9) Что означают аналогия закона и аналогия права? Когда необходимо применять аналогию закона, а когда — аналогию права?

Задания

1. Гражданин (далее везде сокращённо — гр.) А. договорился с гр. Т. о том, что Т. осуществит ремонт квартиры, принадлежащей А. В соответствии с заключённым между ними договором работы должны были быть выполнены в течение трёх месяцев. Однако за это время Т. даже не приступил к ремонту. Имеет ли право А. обратиться в суд, с тем чтобы заставить Т. исполнить договор? Сложились ли между сторонами гражданско-правовые отношения? Свой ответ аргументируйте.

2. В одном из нормативных правовых актов министерства было сказано, что в случае неисполнения договора одной из сторон она уплачивает штраф в определённом размере. ГК РФ (равно как и другие законы) устанавливает, что последствия неисполнения договора определяются законом либо договором.

Поясните, подлежит ли применению норма упомянутого акта, установившая штраф за неисполнение договора.

Мысли мудрых

«Гражданское право наиболее полно регулирует частные отношения».

«Общие принципы права должны применяться в первую очередь».

Римские юридические изречения

§ 2. Гражданско-правовые отношения

Какие отношения называются гражданско-правовыми? Что такое имущественные отношения? Чем отличаются вещные правоотношения от обязательственных? Могут ли гражданские правоотношения возникнуть без воли людей?

В обществе между людьми складываются самые разные отношения — люди знакомятся, дружат, покупают вещи в магазине, учатся в школах и институтах, поступают на работу, ходят друг к другу в гости, ездят на курорты отдыхать или лечиться, слушают музыку, посещают театры и т. д. Какие-то из этих отношений являются правовыми, в том числе гражданско-правовыми), а какие-то нет.

Приведём такой пример. Семья И., проживающая с родителями жены, решила жить отдельно от них. Они решили купить квартиру, взяв кредит в банке. Однако родители жены были против, мотивируя это тем, что, во-первых, кредит — это дорого и невыгодно (лучше сначала накопить деньги, чтобы не платить проценты за кредит), во-вторых,

им станет скучно и одиноко вдвоём в квартире. Родители очень просили в крайнем случае подыскать квартиру в их районе и при этом согласны были выделить часть своих сбережений на её приобретение.

Как видим, сложился целый комплекс отношений. Началось всё с осознания семьёй И. необходимости в собственном жилье. Это состояние ещё не является правовым, назовём его житейским. К житейским будут относиться личные переживания родителей (им скучно и одиноко), суждения по поводу выбора района. Эти явления имеют нравственный характер, они связаны с сугубо личными отношениями между родителями и детьми.

Можно отметить ещё один аспект этих отношений — экономический. Он связан с наличием денег (либо их отсутствием), а также с решением вопроса: что выгоднее — брать кредит либо копить деньги?

Названные аспекты отношений между людьми не являются юридическими.

Есть ли в нашем примере юридические, гражданско-правовые отношения?

Юридическими являются отношения, связанные с проживанием мужа дочери в квартире родителей жены, если он был зарегистрирован в этой квартире. Все правоотношения по поводу покупки квартиры могут стать юридическими. К ним относятся отношения, связанные с получением кредита в банке на основе кредитного договора, заключением договора купли-продажи новой квартиры и её регистрацией, получением от родителей части сбережений на основе договора займа или дарения.

Кредитный договор — предмет гражданского права. С момента подписания кредитного договора банк и гражданин вступают в гражданское правоотношение.

Квартира — это недвижимое имущество. Чтобы возникло право собственности на квартиру, необходимы договор её купли-продажи, заключённый между покупателем и продавцом квартиры, а также государственная регистрация квартиры. При этом регистрация строго обязательна. Без неё не возникнет право собственности на квартиру и другие связанные с этим правом отношения. Все эти отношения являются гражданско-правовыми и подпадают под действие ГК РФ.

Таким образом, **гражданские правоотношения** — это прежде всего имущественные отношения между его субъектами, предусмотренные нормами гражданского права.

Виды гражданских правоотношений. Гражданские правоотношения подразделяются на несколько видов. Прежде чем их выделить, рассмотрим, какие основные черты характеризуют гражданские правоотношения. Во-первых, они возникают по поводу имущества, т. е. носят имущественный характер. Во-вторых, содержание правоотноше-

ний в гражданском праве в большинстве случаев определяют сами их участники, а не государственные органы.

Гражданские правоотношения могут быть не только **имущественными**, но и **неимущественными.**

Начнём с имущественных правоотношений, которые, как уже было указано, подразделяются на вещные и обязательственные.

Вещные правоотношения — это отношения между людьми по поводу вещей, которыми они обладают. Самым главным и наиболее значительным по содержанию вещным правом является право собственности. Но что же такое право собственности с точки зрения гражданского права?

Для того чтобы ответить на этот вопрос, рассмотрим следующие примеры.

Первый пример. Егор А., прогуливаясь в парке, обнаружил на лавочке забытую кем-то книгу В. Каверина «Два капитана», которая давно была ему интересна. Егор обрадовался, взял книгу и начал её читать, намереваясь впоследствии забрать с собой. Однако вскоре к нему подошла Наташа В. и попросила отдать книгу, поскольку она её здесь забыла и теперь вернулась, чтобы забрать. Егор отказался, заявив, что он нашёл книгу, следовательно, стал её собственником и отдавать не должен.

Второй пример. Илья Н. получил в наследство от дедушки коллекцию марок. Наследство было принято родителями, которые отказались отдать Илье коллекцию, заявив, что он ещё маленький, а когда вырастет, тогда и станет собственником марок. Илья с этим не соглашался, считая марки своими.

Как видим, в каждом из этих примеров сложились отношения, связанные с принадлежностью имущества определённому лицу на правах собственности. Каждый обладатель книги считал вещь своей. Отношение к вещи как к своей — это есть экономическое понимание собственности. Но отношение к вещи как к своей выражается в юридических категориях, которые делают вещь объектом права, именуемого правом собственности.

С гражданско-правовой точки зрения собственником является только тот субъект, которому принадлежит возможность владеть, пользоваться, распоряжаться вещью по своей воле и в своих интересах.

В первом примере Егор, найдя книгу, не стал её собственником. В соответствии с ГК РФ человек, потерявший вещь, остаётся собственником, следовательно, может потребовать возврата вещи. Поэтому Наташа была права, и Егор должен был отдать ей книгу.

Во втором примере у Ильи как наследника возникло право собственности на коллекцию на основании завещания дедушки. Но Илья ещё мальчик маленький, поэтому за него действуют его родители как его

законные представители. Они могут ограничить возможность Ильи, пока он ребёнок, пользоваться этой, по всей вероятности дорогой, коллекцией.

Ранее мы упоминали, что право собственности — наиболее важное вещное право. Есть и другие вещные права. В частности, к ним относится *сервитут* — это ограниченное вещное право, предоставляющее возможность пользоваться чужим земельным участком. Например, земля одного соседа — И. примыкает к реке. Другой сосед — П. всегда ходил к этой реке по тропинке, проложенной через участок И. Однако в один прекрасный момент соседи повздорили и И. заявил, что он является собственником своего участка и, как собственник, запрещает П. по этому участку ходить. Что делать П., чтобы попасть к реке? Обратиться в суд, чтобы был установлен сервитут, т. е. право ходить по дорожке, проложенной на чужом земельном участке, к реке.

Обязательственные правоотношения — это отношения, по которым одна сторона правоотношения обязана что-то сделать, например, по договору купли-продажи передать вещь в собственность, а другая сторона имеет право требовать от противоположной стороны совершить это установленное обязательством действие.

Сторона обязательства, которая обязана исполнить требование, называется «должник», а сторона, имеющая право требовать исполнения обязанности, называется «кредитор».

Возникновение и прекращение гражданских правоотношений. Гражданские правоотношения возникают из определённых обстоятельств, именуемых юридическими фактами, которые являются основаниями возникновения этих отношений. Факт становится юридическим, если с ним связывается наступление юридических последствий.

В гражданском праве такими фактами являются либо события, либо действия.

События — это юридические факты, которые возникают независимо от воли людей. В качестве примера события можно привести следующую ситуацию. Ураган налетел на горное пастбище и унёс нескольких овец, которые упали на соседнее пастбище, смешавшись с чужой отарой. Собственник овец потребовал от владельца соседнего пастбища возвратить овец, которых унёс ураган. В связи с ураганом (событием) между этими людьми возникли гражданские правоотношения. У одного возникло право требовать возврата овец, у другого — обязанность их вернуть. Такое событие называется ещё непреодолимой силой, т. е. чрезвычайным и непредотвратимым при данных условиях обстоятельством.

Следующим юридическим фактом являются *действия.* Действия люди совершают по своей воле. Действия гораздо чаще, чем события, являются основаниями возникновения правоотношений.

Правоотношения возникают в результате как правомерных, так и неправомерных действий.

К **правомерным действиям** относятся главным образом сделки. Они занимают существенное место среди правомерных оснований возникновения гражданских правоотношений.

Сделки — это действия граждан или юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей. Сделки всегда возникают по воле людей или организаций — юридических лиц. Это может быть воля одного, двух или нескольких участников. Если для возникновения правоотношения достаточно воли одного лица, то такая сделка называется односторонней; если необходимо наличие воли двух лиц, сделка будет двусторонней; если в сделке участвуют более чем два лица, перед нами многосторонняя сделка.

Двусторонняя или многосторонняя сделка называется *договором* (двусторонним или многосторонним). Цивилисты говорят: каждый договор — это сделка, но не каждая сделка — это договор. Подробнее о сделках вы узнаете, изучив § 5 учебника.

Другим правомерным основанием возникновения, изменения и прекращения гражданских правоотношений является *решение суда*. Если, например, стороны не могут договориться о каком-либо условии договора, например о цене продаваемого имущества, то в случаях, предусмотренных законом, они могут передать свой спор на рассмотрение суда, который примет решение о цене. Рассмотрим другой пример. Спор возник о праве собственности на квартиру. Заинтересованное лицо обращается в суд, и суд при наличии к этому оснований может признать право собственности на квартиру за одним из участвующих в споре лиц. В этом случае регистрационные органы должны зарегистрировать данную квартиру на то лицо, которое суд признал собственником. Часто участники гражданских правоотношений обращаются в суд за изменением или расторжением договоров, в случае если они самостоятельно не смогли договориться. Суд вправе изменить договор (и тогда он будет продолжать действовать на изменённых условиях) или расторгнуть договор (тогда по решению суда договор прекращает своё действие).

Таким образом, в данных случаях юридическим фактом, из которого возникает, изменяется или прекращается обязательство, будет решение суда.

Гражданское правоотношение, возникнув, развивается, поскольку его участники реализуют в рамках этого правоотношения свои права и исполняют свои обязанности однократно или по частям.

В правоотношении могут изменяться его участники. Такое может произойти либо по воле участников, либо в силу прямого указания об этом в законе.

Например, в ситуации, когда гр. С. должен гр. З. 10 тыс. р., вполне возможно, что З. скажет С.: «Вы мне 10 тыс. р. уже не должны, а должны с сегодняшнего дня гр. Е.». Что произошло с точки зрения гражданского правоотношения? Оно изменилось, так как место первоначального кредитора — гр. З. занял другой человек — гр. Е. Такое явление носит название «уступка права требования» или «цессия». В результате в правоотношении появляется новый кредитор, и именно он теперь будет иметь право требовать исполнения от должника. Но кредитор обязан уведомить о таком изменении должника. Если он этого не делает, то должник имеет право исполнить возврат денег первоначальному кредитору — гр. З.

А может ли в гражданском правоотношении поменяться не кредитор, а должник? Это тоже возможно, но сложнее. Представьте себе: вы дали в долг деньги вашему другу, в порядочности которого не сомневаетесь. И вдруг он сообщает вам, что отдавать долг будет не он, а другой ваш общий знакомый, которого вы едва знаете и совсем не уверены, что он действительно отдаст долг. Можете ли вы воспрепятствовать такому изменению гражданского правоотношения, возникшего между вами и вашим другом? Можете, потому что вам, кредитору, естественно, не всё равно, кто именно будет вашим должником. Поэтому ГК РФ чётко устанавливает, что изменение должника в правоотношении возможно только с согласия кредитора. Называется изменение должника «перевод долга».

Таким образом, в нашем примере, если ваш друг-должник желает передать свой долг другому лицу, ему следует убедить вас в том, что новый должник (ваш общий знакомый) порядочен и кредитоспособен, т. е. сможет вернуть долг вовремя. Если вы дадите своё согласие должнику на передачу долга (т. е. перевести долг на другое лицо), то правоотношение изменится — в нём окажется новый должник. Если вы не дадите согласия, то всё останется, как было, и с правоотношением ничего не произойдёт — ваш друг по-прежнему будет обязан вернуть вам деньги.

К неправомерным действиям относятся причинение вреда, которое называют ещё *деликтом,* и неосновательное обогащение.

Можно привести такой пример: гр. С., находясь за рулём автомобиля, проехал на красный свет светофора, в результате чего сбил пешехода — гр. И. и повредил два автомобиля, один из которых принадлежал акционерному обществу, а другой — гр. Б. В результате действий нарушителя — гр. С. возникли деликтные правоотношения между ним и каждым из потерпевших. Гр. С., независимо от того, будет он или нет привлечён к уголовной ответственности, обязан возместить вред в рамках гражданских правоотношений. Возмещению подлежат все убытки в полном объёме. В нашем примере убытками будут:

• стоимость лечения гр. И. (а также все необходимые расходы, связанные с восстановлением его здоровья, — на усиленное питание, поездку в санаторий и т. п.);

• стоимость повреждённых вещей гр. И.;

• стоимость ремонта автомобилей АО и гр. Б.

Отношения из неосновательного обогащения возникают, если один субъект обогатился за счёт другого. Например, работник банка ошибся, в результате деньги, перечисленные акционерному обществу «Маяк» по договору купли-продажи акционерным обществом «Звезда», попали на счёт гр. Г. Последний получил деньги и в тот же момент стал субъектом обязательства из неосновательного обогащения, так как он не имел никакого права (никаких оснований) на получение этих денег. В рамках этого обязательства гр. Г. обязан вернуть деньги акционерному обществу.

Содержание гражданского правоотношения — это совокупность прав и обязанностей его участников.

Рассмотрим в качестве примера содержание правоотношений аренды здания. Собственник здания — арендодатель — обязан предоставить здание в пригодном для использования виде (например, предварительно очистив от строительного мусора), осуществлять капитальный ремонт этого здания, не чинить препятствий пользователю и др. Права у собственника-арендодателя следующие: требовать выплаты арендной платы, использования здания по назначению и др.

Другой субъект — пользователь-арендатор — тоже имеет как права, так и обязанности. Он обязан своевременно платить арендную плату, осуществлять текущий ремонт, использовать здание по назначению и т. д. Пользователь имеет право требовать от собственника передачи здания в соответствии с договором, осуществления капитального ремонта, устранения препятствий в пользовании зданием и т. д.

Как видим, исходя из понимания содержания правоотношений, мы можем сделать правильный вывод относительно того, какой из субъектов какие требования может предъявить к другому субъекту.

? Вопросы для самопроверки

1) Что такое гражданское правоотношение? 2) Каковы основные особенности гражданских правоотношений? 3) Чем правоотношения имущественные отличаются от неимущественных? 4) Охарактеризуйте правоотношения вещные и обязательственные. Чем они отличаются друг от друга? 5) Что такое право собственности и какие вещные права вам известны? 6) Каковы основания возникновения гражданских правоотношений? 7) Что такое деликт и неосновательное обогащение? 8) Как соотносятся понятия «договор» и «сделка»? Каково содержание

гражданских правоотношений? 9) Кого в обязательственном правоотношении называют «кредитор» и «должник»?

Задания

1. Семья В. решила переехать из трёхкомнатной квартиры в четырёхкомнатную. При этом сын В. 14-и лет, Денис, не желал никуда переезжать, поскольку в этом доме у него есть друзья, а также он очень не хочет менять школу. Для осуществления обмена трёхкомнатной квартиры супруги В. взяли кредит в банке, а также заняли деньги у своего знакомого — А. 23-х лет. Однако родители А. были категорически против того, чтобы их сын давал деньги В.

Какие из этих отношений являются гражданско-правовыми? Назовите субъектов этих отношений.

2. Юридическое лицо — акционерное общество — заключило договор аренды офисного здания с собственником здания гр. И. Через некоторое время выяснилось, что акционерное общество вследствие ошибки бухгалтера дважды за один месяц перечислило арендную плату. Какие отношения и между какими субъектами возникли? Обязан ли гр. И. вернуть ошибочно перечисленные ему деньги и на каком основании? Свой ответ аргументируйте.

§ 3. Субъекты и объекты гражданского права

Кто такие субъекты права? Кто является физическим лицом? Какие бывают юридические лица? Как государство может участвовать в гражданских правоотношениях?

Субъектами гражданских правоотношений называют их участников. Субъектами гражданских прав могут быть физические лица, юридические лица, публично-правовые образования.

Физические лица. В обычной жизни мы чаще всего имеем дело с людьми и организациями. Именно они прежде всего являются субъектами гражданских правоотношений.

Под физическим лицом понимается человек, гражданин. Физические лица как субъекты гражданского права должны обладать правоспособностью и дееспособностью.

Люди различаются по возрасту — молодые, пожилые, старые; по состоянию здоровья — здоровые, страдающие заболеваниями физическими или психическими; по полу — мужчины и женщины; по принадлежности к гражданству государства — граждане, иностранцы, апатриды (так называют лиц, не имеющих гражданства).

Некоторые люди имеют вредные привычки: употребляют алкоголь или наркотические вещества, играют в азартные игры.

Эти различия имеют значение для понятий «правоспособность» и «дееспособность» физических лиц.

Правоспособность — это возможность физических лиц иметь гражданские права и обязанности. Такая возможность есть абсолютно у всех людей независимо от пола, возраста, состояния здоровья. Появляется, т. е. возникает, правоспособность в полном объёме с момента рождения человека и прекращается в момент смерти. Правоспособный, т. е. живой, человек независимо от возраста может иметь имущество на праве собственности, может быть стороной договора, быть кредитором или должником. Правоспособность — это ещё не само право, а только способность и возможность его иметь. У детей, так же как и у взрослых, есть возможность обладать собственностью (например, по наследству, на основании подарков). Они могут обладать правом на гонорар, если написанные ими произведения издаются, или на гонорар за иную платную творческую деятельность (участие в кинофильмах, концертах и т. п.).

В то же время закон может ограничить гражданскую правоспособность физического лица.

Например, ограниченной является правоспособность лиц, которые были осуждены за совершённые преступления и находятся в местах лишения свободы. В их правоспособности нет права свободно передвигаться, пока они в заключении или под домашним арестом, занимать определённые должности после возвращения из мест заключения.

По общему правилу и граждане Российской Федерации, и иностранцы, и апатриды обладают равной правоспособностью в России. Однако на основании прямого указания закона из этого правила возможны исключения.

Таким образом, гражданской правоспособностью обладают по общему правилу все люди. Но осуществлять самостоятельно возможности, содержащиеся в правоспособности, могут, как правило, не все и не всегда. На помощь приходит понятие дееспособности.

Дееспособность — возможность собственными действиями приобретать гражданские права и обязанности. Физические лица могут обладать полной дееспособностью, ограниченной дееспособностью, быть частично дееспособными и быть недееспособными.

Полная дееспособность означает, что лицо может самостоятельно совершать любые действия (сделки). Полностью дееспособными являются лица, достигшие 18-летнего возраста. Наступление полной дееспособности возможно и раньше, но в случаях, предусмотренных законом.

К основаниям, предусмотренным законом, относится вступление в брак до полного совершеннолетия в связи с беременностью девушки до 18 лет и рождением ребёнка у несовершеннолетних.

Полная дееспособность наступает также при эмансипации. *Эмансипация* — это особый порядок признания несовершеннолетнего, который работает по трудовому договору, полностью дееспособным. Эмансипация возможна по достижении подростком 16 лет. Для эмансипации необходимо согласие родителей, однако, если оно отсутствует, подросток может обратиться в суд и получить эмансипацию (и, как следствие, полную дееспособность) на основании решения суда.

К **недееспособным** субъектам относятся люди, признанные судом недееспособными вследствие психического расстройства, в результате которого гражданин не может понимать значение своих действий или руководить ими. Подобного рода состояние должно быть подтверждено соответствующим медицинским учреждением.

Признание гражданина недееспособным возможно только судом, который назначает над таким лицом опеку. Отсутствие дееспособности объясняется тем, что человек по психическому состоянию не обладает той степенью сознания и воли, чтобы принимать самостоятельные решения. За него действует опекун.

В 2012 г. в ГК РФ было внесено изменение применительно к недееспособным вследствие психического расстройства. Гражданин, который вследствие психического расстройства может понимать значение своих действий или руководить ими лишь при помощи других лиц, может быть ограничен в дееспособности. Такой гражданин может сам совершать предусмотреные ГК РФ сделки с согласия попечителя предварительного или последующего.

Если основания, в силу которых гражданин был ограничен в дееспособности, отпали, суд отменяет ограничение дееспособности гражданина.

Дети являются дееспособными, но с ограничениями, установленными законом. Эти ограничения связаны с возрастом. Дети от 6 до 14 лет могут совершать только мелкие бытовые сделки (например, покупать хлеб, тетради и другие товары в пределах тех сумм, которые выделили им родители или опекуны). Во всём остальном за них действуют их родители или опекуны. Таких детей принято считать недееспособными. Но если они могут совершать хоть какие-то сделки, то они дееспособны, однако их дееспособность существенно ограничена.

Больше возможностей действовать существует у подростков (несовершеннолетних). Это дети от 14 до 18 лет. Они вправе заключать сделки, но с разрешения их родителей или попечителей. В частности, приобретать дорогие книги или спортивный инвентарь. Одобрение родителей может быть последующим (т. е. после заключённой сделки), но оно необходимо. Например, несовершеннолетний в возрасте 15 лет подарил свой красивый и дорогой свитер другу. Его родители согласились с таким подарком. Если же родители не одобрили подарок, то

совершённая сделка недействительна и свитер должен быть возвращён добровольно или через суд.

В ряде случаев несовершеннолетние от 14 до 18 лет, кроме мелких бытовых сделок, могут самостоятельно совершать иные сделки, предусмотренные законом без согласия родителей.

В их числе распоряжение своим заработком, стипендией или другими доходами, например гонораром за участие в кинофильме. Они могут покупать что-либо на собственные заработанные деньги, т. е. распоряжаться своей стипендией, заработной платой, иными доходами. Таким образом, 15-летний подросток имеет право накопить деньги и купить, например, музыкальный центр. Но именно купить. Продать самостоятельно этот музыкальный центр или на что-то его обменять подросток от 14 до 18 лет не имеет права. Нужно согласие родителей.

Подростки в возрасте от 14 до 18 лет могут распоряжаться своими авторскими правами на произведения науки, литературы или искусства, а также на изобретения и т. п. Например, решать, в каком издательстве издавать произведение, разрешать или не разрешать его перевод на иностранные языки и т. п.

Дети в возрасте от 14 до 18 лет имеют право вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими. Речь идёт именно о вложении в банк денег либо о получении этих денег, а не о покупке на них какого-то имущества без согласия родителей или опекунов.

Несовершеннолетние по достижении 16 лет могут стать членами кооператива в соответствии с законами о кооперативах.

Дееспособность несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет принято называть *частичной дееспособностью.*

На все иные действия согласие родителей необходимо. При отсутствии у подростка от 14 до 18 лет родителей согласие даёт назначенный органами опеки попечитель. Следует отметить, что такое согласие может быть дано в любой момент — как в течение сделки, так и до, и после её совершения.

Однако несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет должны также отвечать за свои самостоятельно осуществляемые действия. Если они причинили кому-либо имущественный вред, то должны компенсировать убытки пострадавшего от этого вреда за счёт принадлежащих им средств.

Сделки, не входящие в состав дозволенных, совершённые без согласия родителей или попечителей, признаются судом недействительными.

Есть ещё одна категория дееспособности, именуемая **ограниченной дееспособностью.** Имеются в виду ограничения, которые применяются при наличии оснований к лицам, достигшим 18 лет.

Ограничение дееспособности возможно *только по решению суда* в случаях, установленных законом.

Если человек *злоупотребляет* спиртными напитками или наркотическими веществами и при этом *ставит свою семью в тяжёлое материальное положение*, он может быть ограничен правом распоряжаться своими денежными средствами. Такие ограничения дееспособности будут продолжаться до тех пор, пока не отпадут основания ограничения, и это установит суд, и только суд может снять ограничение дееспособности взрослого человека.

Но такой гражданин самостоятельно несёт имущественную ответственность по совершённым им сделкам и за причинённый им вред.

Допускается ограничение дееспособности частично дееспособного подростка, если он оказался не способен разумно распоряжаться своим заработком, стипендией, иными доходами. Например, если 15-летняя девушка всю свою стипендию тратит на игровые автоматы, суд по заявлению её родственников может ограничить её в дееспособности. Эти ограничения будут действовать до достижения подростком 18 лет либо до получения полной дееспособности иным образом.

Юридические лица. Юридическими лицами могут быть только организации. Мы уже говорили, что юридическое лицо — это организация, имеющая право участвовать в гражданском обороте, т. е. иметь гражданские права и обязанности. Юридическое лицо нельзя рассматривать как совокупность физических лиц, которые за ним стоят. Это понятие нематериально. Оно необходимо для того, чтобы организации могли участвовать в гражданском обороте. Без признания организации юридическим лицом совершать какие-либо сделки она не может. Поэтому подавляющее число организаций являются юридическими лицами.

Юридическим лицом может стать организация, которая владеет обособленным имуществом и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять гражданские имущественные и личные неимущественные права, нести гражданские обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

Юридические лица имеют своё имя (фирменное наименование), под которым участвуют в гражданском обороте. Имущество юридического лица должно быть обособлено от имущества входящих в него лиц. Например, в акционерном обществе имущество акционерного общества обособлено от имущества акционеров и его наёмных работников. Имущество может принадлежать частному юридическому лицу на праве собственности. Такое юридическое лицо владеет, пользуется и распоряжается этим имуществом целиком по своему усмотрению. Частное юридическое лицо действует за счёт собственных или привлечённых (например, заёмных) средств и отвечает по своим долгам

имуществом, принадлежащим ему на праве собственности или других законных основаниях.

Несколько иная ситуация у государственных и муниципальных юридических лиц. Их имущество принадлежит государству — Российской Федерации, либо субъекту Российской Федерации, либо муниципальному образованию. Государство или муниципальное образование предоставляет своим юридическим лицам имущество не в собственность, а в хозяйственное ведение или оперативное управление. И то и другое — вещные права, производные от права собственности государства. Но государственные и муниципальные юридические лица ограничены в возможности ими распоряжаться. У них меньше свободы в распоряжении имуществом, закреплённым за ними государством, чем у частных организаций. Например, недвижимым имуществом государственные юридические лица могут распоряжаться только с разрешения их государственного учредителя.

Гражданский кодекс делит юридические лица на корпоративные и унитарные. Корпоративными являются юридические лица, учредители (участники) которых обладают правом участия (членства) в них и формируют их высший орган. Юридические лица, учредители которых не становятся их участниками и не приобретают в них прав членства, являются унитарными юридическими лицами. Корпоративные и унитарные юридические лица могут быть коммерческими и некоммерческими организациями.

К **коммерческим организациям** относят такие организации, для которых основной целью деятельности является извлечение прибыли. Это, например, акционерные общества, общества с ограниченной ответственностью, производственные кооперативы и др. У государства также есть коммерческие юридические лица. К ним относятся предприятия, именуемые государственными унитарными предприятиями (ГУП). Извлечение прибыли может быть целью не только юридического лица, но и физического. Такую цель ставят граждане — предприниматели без образования юридического лица (их сокращённо называют ИП — индивидуальный предприниматель; эту аббревиатуру вы можете встретить в магазинах, маршрутных такси и других местах). К деятельности индивидуальных предпринимателей применяются правила ГК РФ, которые регулируют деятельность юридических лиц, являющихся коммерческими организациями, если иное не предусмотрено законодательством.

Каждая коммерческая организация должна иметь свой устав и подлежит обязательной регистрации в едином государственном реестре юридических лиц в одной из организационно-правовых форм, предусмотренных ГК РФ. Деятельность этих организаций, помимо ГК РФ, регулируют самостоятельные законы. Например: Федеральный закон (ФЗ)

«Об акционерных обществах», ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью», ФЗ «О государственных предприятиях» и др.

Коммерческие юридические лица в товариществах и хозяйственных обществах, производственных кооперативах, на государственных унитарных предприятиях и др. имеют организационно-правовую форму.

Товарищества бывают полными и коммандитными; хозяйственные общества подразделяются на общества с ограниченной ответственностью (ООО), публичные и непубличные акционерные общества.

Некоммерческие организации не имеют в качестве основной цели извлечение прибыли. У них иные цели. Например, научное учреждение занимается научными исследованиями; некоторые фонды — благотворительной деятельностью; образовательное учреждение — обучением школьников и студентов (аспирантов) и т. д. Но это не значит, что некоммерческие организации не могут заниматься деятельностью, приносящей доход.

Некоммерческие юридические лица имеют право заниматься такой деятельностью, но при одном обязательном условии: эта деятельность должна соответствовать основным, некоммерческим целям деятельности некоммерческой организации. Например, научные учреждения могут оказывать платные услуги, соответствующие их основной цели.

Право осуществлять деятельность, приносящую доход, должно быть предусмотрено уставом некоммерческой организации. К некоммерческим организациям относятся общественные организации, политические партии, потребительские кооперативы, учреждения государственные и негосударственные, их союзы и ассоциации и др.

Но и эти организации, чтобы иметь возможность действовать, участвуют в гражданском обороте: арендуют помещения, покупают для своей деятельности различного рода товары, заключают подрядные договоры на ремонт помещений и т. п. Для участия в имущественных отношениях они наделяются правами юридического лица и имуществом, которое принадлежит им на праве собственности (частные некоммерческие организации) или оперативного управления (государственные некоммерческие организации), например библиотеки, информационные агентства.

Организация становится юридическим лицом только после её *регистрации* в качестве юридического лица в едином государственном реестре юридических лиц соответствующими государственными органами. Сейчас такими органами являются налоговые органы. После включения в реестр организация может от своего имени приобретать имущество, распоряжаться им, заключать различного рода сделки и совершать иные юридические действия. Следует сразу оговориться, что степень свободы в распоряжении своими правами у разных юридических лиц разная.

Создать юридическое лицо могут как *физические*, так и уже *существующие юридические лица*. В этом случае и те и другие называются **учредителями** (участниками) юридического лица. Юридическое лицо нельзя считать совокупностью учредителей (участников) — это образование особое, самостоятельное. Юридическое лицо существует наряду с его учредителями, участниками. Возьмём, например, акционерное общество. Его участники — акционеры. Они участники общества, но не само общество. Общество как юридическое лицо обладает самостоятельными правами, не совпадающими с правами акционеров. Акционеры владеют акциями и участвуют в управлении обществом. Общество же — собственник имущества и от своего имени имеет право распоряжаться им, а также участвовать в гражданском обороте.

Но главное, что отличает юридическое лицо как самостоятельный субъект, что определяет его самостоятельность, — это наличие у юридического лица собственной воли, которая не отождествляется с совокупностью воль его учредителей (участников).

Порядок формирования воли юридического лица *определён законом*. Воля таких юридических лиц, как, например, хозяйственные общества, формируется путём голосования участников на общем собрании.

Решение на общем собрании считается принятым, если за него было отдано большинство голосов учредителей (участников). Большинством голосов определяется воля юридического лица. Но принятие решений на общем собрании не единственный способ выражать волю юридического лица. Она может выражаться через действия тех органов, которые управляют организацией — юридическим лицом.

Каждое юридическое лицо имеет соответствующие органы. Прежде всего таким органом является руководитель организации (называться он может по-разному — директор, президент, управляющий и др.). Руководитель принимает решения, которые отнесены к его компетенции. Состав органов конкретных юридических лиц и их полномочия определяются их уставами (положениями). Для многих юридических лиц высшим органом руководства является общее собрание.

Юридические лица могут иметь иные органы, исполняющие решения собрания и (или) руководителя, а также контролирующие органы.

Как возникает юридическое лицо? Оно образуется по воле его учредителей. Например, четверо субъектов (ими могут быть как физические, так и юридические лица) решили создать акционерное общество, которое будет заниматься покупкой фруктов и продажей их в России.

Учредители договариваются между собой о формировании имущества юридического лица за счёт средств каждого из них. В нашем примере один учредитель может передать юридическому лицу право собственности на принадлежащее ему нежилое помещение, другой —

компьютеры и оргтехнику, третий — денежные средства, четвёртый — грузовой автомобиль марки «КамАЗ».

Всё, что передали учредители юридическому лицу, перестало им принадлежать и стало собственностью юридического лица.

О статусе этого субъекта, а также о статусе коммерческих юридических лиц (см. в § 4).

В составе организации (юридического лица) могут быть различные *обособленные* подразделения, расположенные вне места нахождения юридического лица, которые представляют его интересы и осуществляют защиту этих интересов. Такие подразделения называются представительствами юридического лица. У юридического лица могут быть филиалы, т. е. обособленные подразделения, расположенные вне места нахождения юридического лица и осуществляющие все его функции или их часть, в том числе функции представительства.

Но ни филиалы, ни представительства не являются юридическими лицами, а потому они не становятся субъектами гражданских правоотношений (самостоятельным субъектом и участником всех гражданских правоотношений остаётся само юридическое лицо, имеющее филиалы и представительства). Филиалы и представительства выступают от имени юридического лица в соответствии с утверждёнными положениями о них. Руководители филиалов и представительств действуют по доверенности, выданной главой юридического лица.

Субъектами гражданских прав могут быть государство и муниципальные образования.

Объекты гражданских прав. Объектами гражданских правоотношений называют всё то, по поводу чего они могут складываться. Объектом являются *материальные* и *нематериальные* блага, содержанием — права и обязанности участников правоотношений.

Все объекты можно разделить на несколько групп: вещи; имущественные права; результаты работ и оказание услуг; охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальная собственность, см. § 8), а также нематериальные блага. *Вещи* — это объекты материального мира (мебель, дом, земли и др.), а также деньги, в том числе безналичные денежные средства (ценные бумаги и т. п.). Вещи могут быть сложными, т. е. соединёнными между собой таким образом, который предполагает их использование по общему назначению (например, сервиз). Особым объектом гражданских прав являются животные. Правила об имуществе к ним не применяются, если законом или иными правовыми актами не предусмотрены другие правила. В ГК РФ особо отмечено, что при осуществлении прав на животное не допускается жестокое обращение с ним.

В зависимости от того, насколько крепко вещи связаны с землёй, насколько сложно их отделить от земли, вещи делятся на недвижимые и движимые. Если вещь подвижна, т. е. её можно передвигать с места на место, она легко отделяется от земли, то эта вещь *движимая* (движимость), например мебель, автомашина. Если вещь нельзя оторвать от земли без ущерба для неё, для её целостности, то эта вещь *недвижимая* (недвижимость), например дом, здание, сооружение (мост, в частности). ГК РФ приравнял к недвижимости такие сложные и дорогостоящие объекты, как воздушные и морские суда, космические объекты, хотя они тесно с землёй не связаны и вполне движимы. Для этих объектов установлен особый режим в связи с их особой ценностью и значением для государства и общества.

Недвижимое имущество имеет особый гражданско-правовой режим. И само это имущество, и сделки с ним подлежат государственной регистрации.

Движимую вещь в отличие от недвижимой можно передать безо всякой регистрации, просто заключив соответствующий договор.

Помимо вещей объектами гражданских правоотношений могут быть *действия.* Они связаны с выполнением работ либо оказанием услуг.

Например, гр. В. обязался построить на участке гр. С. жилой дом и получить за это определённую плату. Между данными физическими лицами сложились гражданские правоотношения, объектом которых являются действия В., направленные на осуществление определённых работ (строительство дома).

Помимо вещей и действий объектами гражданских правоотношений могут быть *имущественные права.* Например, акционерное общество «Импульс» заключило договор аренды здания с гр. З. В соответствии с этим договором акционерное общество получило имущественное право пользования зданием сроком на пять лет. Данное имущественное право — объект гражданских правоотношений, следовательно, его можно передать по договору. К нематериальным благам относятся жизнь и здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность (в том числе частной жизни и жилища), честь и доброе имя, личная и семейная тайна, свобода передвижения, свобода выбора места пребывания и жительства, имя гражданина и другие нематериальные блага, принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона.

Эти права неотчуждаемы и непередаваемы. Нематериальные блага защищаются в случае и в порядке, предусмотренных законом. Например, судом путём признания факта нарушения нематериального блага (например, достоинства личности) и опубликованию этого фак-

та, а также путём возмещения материального ущерба или морального вреда, заключающегося в физическом или нравственном страдании гражданина.

? Вопросы для самопроверки

1) Какие субъекты имеют право участвовать в гражданских правоотношениях? 2) Что такое дееспособность и правоспособность физических лиц? 3) Что такое полная, частичная, ограниченная дееспособность? 4) Имеет ли право несовершеннолетний и в каком возрасте самостоятельно заключать договоры купли-продажи принадлежащего ему имущества? 5) Что представляет собой юридическое лицо? 6) Чем отличаются коммерческие юридические лица от некоммерческих? 7) Какие подразделения имеют юридические лица? 8) Для чего в гражданских правоотношениях участвуют публично-правовые образования? 9) Какие объекты материального мира можно отнести к объектам гражданских прав? 10) Что такое нематериальные блага? 11) Каково содержание гражданских правоотношений?

✓ Задания

1. Дочь пенсионерки Сергеевой, страдавшей хроническими заболеваниями жизненно важных органов, обратилась в суд с требованием признать Сергееву недееспособной, поскольку та бóльшую часть времени проводит в больницах. Выскажите своё мнение, как должен поступить суд.

2. Подросток 15 лет, заработал на уборке картофеля 10 тыс. р., которые потратил на покупку гитары. Однако через неделю он решил обменяться с другом. Отдать ему гитару и получить взамен фотоаппарат. Имеет ли право подросток осуществить такой обмен? Свой ответ аргументируйте.

3. АО взяло кредит в банке в размере 10 млн р. для целей модернизации производства. Кредит вовремя возвращён не был. Вскоре выяснилось, что на счету АО находится только 3 млн р., а на счетах акционеров АО — известных бизнесменов Т. и П. — более чем 20 млн р.

Может ли АО обратиться банк к Т. и П. с требованием о возврате кредита?

Мысли мудрых

«Закон благосклонен к несовершеннолетним».

«Корпорация что-либо совершает, только если это обсуждено коллективно, хотя бы большинством членов».

Римские юридические изречения

§ 4. Предпринимательская деятельность и её регламентация

Для чего нужна предпринимательская деятельность? Только ли физические лица занимаются предпринимательством? Как государство воздействует на экономику и предпринимательскую деятельность?

Предпринимательство — это деятельность, приносящая прибыль. Заняться предпринимательством можно самостоятельно как физическое лицо либо путём создания юридического лица, которое будет осуществлять предпринимательскую деятельность.

Понятие предпринимательской деятельности. Предпринимательство очень сложный процесс, требующий знаний в различных областях и организаторских способностей. Например, человек задумал открыть магазин по продаже продуктов. Для этого необходимо:

• найти помещение (купить либо взять в аренду, т. е. заключить соответствующие договоры). Это требует гражданско-правовых знаний;

• найти работников и оформить с ними трудовые отношения. Это требует знаний в области психологии, а также трудового права;

• разработать ассортимент товаров, т. е. понять, что именно следует продавать — какие наименования каких продуктов. Продажа некоторых видов товаров (в частности, алкоголя) связана с лицензированием, т. е. с получением разрешения на этот вид деятельности от государства. Это требует знаний в области административного права, а в части разработки ассортимента — познаний в области экономики;

• изучить, какие товары пользуются бóльшим спросом, а какие — меньшим, а также найти поставщиков необходимого количества товаров. Это требует знаний рынка вообще и рынка продаж данных товаров в частности;

• решить вопрос о том, какие устанавливать цены и каким образом строить ценовую политику. Это требует экономических знаний;

• оценить все существующие риски. А их множество: это и деятельность конкурентов, и требования административных органов (противопожарных, санитарно-эпидемиологических и т. д.).

Как видим, следует одновременно учесть множество факторов, большинство из которых постоянно меняется. Например, какой-то товар стал пользоваться спросом, а магазин не смог заключить договор поставки большого количества этого товара. В результате возникли убытки. Либо через дорогу от данного магазина конкуренты открыли почти такой же, и покупатели почему-то стали ходить именно туда. Опять возникли убытки.

Опасностей, влияющих на прибыльность бизнеса, великое множество.

Предпринимателю (иначе говоря, бизнесмену) необязательно быть юристом, но тем не менее иметь какие-то юридические познания совершенно необходимо.

ГК РФ поднимает под **предпринимательской деятельностью** деятельность инициативную, самостоятельную, основанную на собственном имущественном риске, направленную на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ, оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Если гражданин самостоятельно без создания юридического лица собирается заниматься такой деятельностью, он должен зарегистрироваться в государственных органах в качестве *индивидуального предпринимателя.*

Граждане могут также образовать *юридическое лицо,* целью которого является систематическое *извлечение прибыли.*

Предприниматели (как физические, так и юридические лица) основной целью деятельности имеют систематическое *извлечение прибыли* путём совершения сделок, заключения договоров, участия в торгах на товарных и финансовых биржах.

К предпринимателям предъявляются повышенные требования. Например, предприниматели, которые осуществляют куплю-продажу товаров в розницу, обязаны подготовить товар к продаже (очистить от смазки, стружки и т. д.), проинформировать покупателей о свойствах товара, показать, как товар работает. Если предприниматель эти обязанности не исполняет, то заинтересованные лица могут привлечь его к имущественной (гражданско-правовой) ответственности.

Ответственность предпринимателей отличается от ответственности иных участников гражданского оборота. Основное отличие состоит в том, что, как правило, предприниматель обязан возместить убытки независимо от его вины в причинении таких убытков (о том, что такое вина, какие условия привлечения субъектов к ответственности существуют, подробнее речь будет идти в § 9).

Итак, мы выяснили, что человек называется индивидуальным предпринимателем, если он осуществляет предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и зарегистрирован в качестве такового. Однако в жизни бывают ситуации, когда гражданин осуществляет деятельность, имеющую характер предпринимательской, но он не зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя. Для таких ситуаций ГК РФ устанавливает, что к сделкам этих лиц должны применяться нормы, регламентирующие деятельность предпринимателей. Это означает, что гражданин, являясь, по сути, предпринимателем без регистрации в качестве такового, не может рассчи-

тывать на то, что к нему будут применяться требования менее строгие, чем к предпринимателям.

Предпринимательская деятельность может приносить как доходы, так и потери.

Рассмотрим следующий пример. Предприниматель С. взял в банке кредит на открытие собственного магазина, специализирующегося на продаже овощей. Однако прибыль от деятельности этого магазина была столь мала, что средств на возврат кредита у С. не оказалось.

Банк может обратиться в суд и получить решение о взыскании невозвращённых сумм. Если у предпринимателя не окажется нужной суммы, то судебный пристав (исполнитель решения суда) может компенсировать долг за счёт другого имущества должника. В частности, могут быть проданы принадлежащие С. квартира, машина, дача, иное имущество. Деньги, вырученные от продажи, будут переданы банку в погашение кредита, а также иным кредиторам, если они имелись.

Организационно-правовые формы юридических лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность.

В настоящее время юридические лица создаются чаще, чем регистрируются индивидуальные предприниматели.

Создание юридического лица, которое будет извлекать прибыль, может быть выгодно по следующим причинам. Во-первых, в состав юридического лица может войти несколько человек (учредителей), которые будут решать все вопросы коллегиально. Во-вторых, создание юридического лица позволяет снизить риск собственных потерь, так как в отличие от индивидуального предпринимателя учредитель юридического лица чаще всего либо вообще не отвечает по долгам организации, либо отвечает в объёме того вклада, который он передал юридическому лицу.

Российскому гражданскому праву известно несколько организационно-правовых форм корпоративных коммерческих юридических лиц. Прежде чем выбрать одну из них, учредители должны взвесить все за и против той или другой формы для осуществления намечаемой ими деятельности. В зависимости от этого они смогут решить, какая именно организационно-правовая форма предпринимательства подходит им больше.

В предыдущем параграфе в разделе о юридических лицах коммерческие юридические лица уже назывались. Это хозяйственные товарищества и общества, производственные кооперативы, государственные и муниципальные унитарные предприятия.

Существуют **товарищества** двух форм: полные и коммандитные товарищества (или товарищества на вере). Участники *полного* товарищества солидарно несут субсидарную ответственность своим имуществом по обязательствам товарищества. Солидарная ответственность означа-

ет, что требование о возмещении убытков может быть предъявлено всем товарищам или каждому из них. Субсидарная ответственность означает, что требования к участникам могут быть предъявлены только при невозможности их удовлетворить за счёт общего имущества товарищества. Действовать от имени товарищества имеет право каждый участник полного товарищества.

Полное товарищество избирают те граждане и (или) юридические лица, которые готовы в случае неудачи бизнеса возместить долг товарищества кредиторам собственным имуществом. Товарищество — это организация, в основе которой должно лежать доверие товарищей друг к другу, ведь за действия одного, по сути, отвечают все. Например, в полном товариществе участвовали два лица — Лавров и Котов. Лавров заключил от имени товарищества договор купли-продажи строительных материалов с ООО «Импульс». Впоследствии оказалось, что эти стройматериалы были бракованными, в результате чего у товарищества возникла задолженность перед кредиторами. Кредиторы предъявили требования к товариществу, а затем к Котову. Несмотря на то что договор заключил Лавров, права и обязанности по этому договору возникли у самого товарищества, к возмещению долга (ответственности) может быть привлечён любой товарищ, т. е. в нашей ситуации Котов.

Лицо может быть участником только одного полного товарищества.

Коммандитное товарищество отличается от полного товарищества тем, что состоит из двух категорий участников. Первые — полные товарищи — ведут все дела и рискуют всем своим имуществом. Вторые — коммандитисты (вкладчики) — вносят в товарищество лишь соответствующий вклад — деньги или иное имущество. Соответственно объёму этого вклада вкладчики получают прибыль от деятельности товарищества. По долгам коммандитного товарищества они отвечают только в объёме того вклада, который внесли. Если у товарищества возникают убытки, то полные товарищи могут потерять всё своё имущество, а коммандитисты — только то, что передали в виде вклада. Коммандитисты не ведут дела товарищества, поэтому им необязательно быть индивидуальными предпринимателями. Для полных товарищей это необходимо.

Хозяйственные общества. Организационно-правовая форма хозяйственного общества может быть двух типов: общество с ограниченной ответственностью (ООО), акционерное общество (АО).

Обществом с ограниченной ответственностью (ООО) является хозяйственное общество, уставный капитал которого разделён на доли. Участники общества не отвечают по его обязательствам. Участники общества вносят в общество вклад в форме денег или иного имущества и рискуют потерять только имущество в объеме своей доли. Участник ООО может передать свою долю в обществе третьему лицу,

но предварительно он должен предложить её остальным участникам. Третье лицо приобретёт долю участника только в том случае, если все остальные участники от неё откажутся. Это значит, что изменить состав участников довольно сложно.

Если человек желает заняться предпринимательством, то форма ООО удобна для тех, кто не собирается вести очень крупный бизнес. ООО в настоящее время много; в этой организационной форме функционирует в основном мелкий и средний бизнес.

Акционерное общество может быть публичным и непубличным. *Публичным* является АО, акции (и ценные бумаги, конвертируемые в его акции) которого публично размещаются (путём открытой подписки) или публично обращаются на условиях, установленных законами о ценных бумагах (ПАО). Те акционерные общества, которые не отвечают признакам ПАО, признаются *непубличными*. Непубличными являются также и общества с ограниченной ответственностью (ООО).

Отличие акционерных обществ от ООО состоит в том, что на стоимость своего имущества акционерным обществом выпускаются акции, являющиеся ценными бумагами, которые можно продать и купить. Участники акционерного общества владеют акциями и называются акционерами. Если у какого-либо лица есть акции конкретного АО, то это лицо является участником АО. Акционерное общество может увеличивать или уменьшать количество выпускаемых акций. Выпуск дополнительных акций нередко является способом привлечения в АО больших денежных средств.

Привлечение денежных средств акционерным обществом возможно не только при его создании, но и позже — на любом этапе функционирования общества.

Выше мы говорили преимущественно о публичных АО (до 1 сентября 2014 г. они назывались открытыми АО — ОАО). Акции публичных АО могут свободно обращаться на рынке, т. е. продаваться и покупаться по желанию акционера и тех лиц, которые хотят приобрести акции конкретного общества, например акции Газпрома и др. Когда учредители планируют создавать значительный по объёму бизнес и при необходимости привлекать большие денежные средства, то они чаще всего создают публичные АО.

Следующая организационная форма предпринимательства — **производственный кооператив.** Его называют также артелью.

Производственный кооператив — это добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности (производство, переработка, сбыт промышленной, сельскохозяйственной или иной продукции, выполнение работ, торговля, бытовое обслуживание, оказание иных услуг). Члены кооператива, как правило, принимают личное трудовое участие

в деятельности кооператива. Это означает, что члены данного юридического лица обязаны либо работать в нём (как правило, это делают большинство членов), либо оказывать ему финансовую поддержку (обычно это относится к членам — юридическим лицам), если устав кооператива допускает такое участие.

Для сравнения отметим, что ни в ООО, ни в АО их участники работать не обязаны. Например, для работы на заводе, являющемся акционерным обществом, привлекаются наёмные работники, хотя никто не запрещает акционеру работать на заводе, акции которого он имеет. Но это как общее правило необязательно. Есть только одна форма акционерного общества, где акционеры должны работать в обществе, — так называемые народные акционерные общества. Но эти общества очень напоминают производственные кооперативы. Широкого распространения они не получили.

В производственном кооперативе члены кооператива и наёмные работники, которые также могут работать в производственном кооперативе (но в ограниченном количестве), непосредственно производят продукцию, выполняют работы, оказывают услуги. Члены кооператива ещё и управляют им через общее собрание и руководящие органы кооператива (правление, наблюдательный совет, президент или генеральный директор кооператива). Имущество кооператива складывается в основном из членских взносов и прибыли от предпринимательской деятельности. Каждый член кооператива имеет право на часть прибыли, соответствующей размеру его членского взноса и трудового участия в деятельности кооператива. Члены кооператива имеют право на долю в имуществе кооператива. Но они также могут быть привлечены к компенсации долгов кооператива, если имущества кооператива не хватает для покрытия его долгов. Бизнес у производственного кооператива обычно не очень значительный по объёму.

Кооперативная форма организации предпринимательства наиболее социально ориентированная, поскольку она представляет собой не соединение капиталов, а соединение людей. Кроме того, в кооперативе управление им осуществляют, как правило, его же работники. Кооператив избирается обычно как форма предпринимательской деятельности единомышленниками, желающими и заниматься производственной деятельностью, и управлять ею. Хозяевами кооператива являются его члены.

Ещё одна организационная форма коммерческих юридических лиц — **унитарное предприятие.** Эта форма создаётся публично-правовым образованием. Поэтому унитарные предприятия могут быть только государственными (федеральными или субъектов Федерации) и муниципальными. Публично-правовое образование наделяет унитарное предприятие имуществом, закрепляя его за ним на праве хозяй-

ственного ведения, назначает руководителя унитарного предприятия и определяет характер и направления деятельности этого юридического лица, утверждает его устав.

Как уже говорилось в предыдущем параграфе, унитарное предприятие не является собственником того имущества, на котором базируется его деятельность. Собственником продолжает оставаться публично-правовое образование.

Корпоративные коммерческие юридические лица являются собственниками своего имущества.

Но унитарное предприятие всё же обладает соответствующей самостоятельностью. Оно на праве хозяйственного ведения владеет и пользуется закреплённым за ним имуществом, участвует в гражданском обороте от своего имени, получает прибыль, которой после отчисления определённого процента своему учредителю распоряжается самостоятельно. Таким образом, создание унитарных предприятий — один из способов участия в экономической деятельности государства и муниципального образования.

Правовые средства государственного регулирования предпринимательской деятельности. Экономика очень сложная система, которая имеет свои законы. Экономическая система страны подвержена как внутренним, так и внешним воздействиям. Государство является одним из внешних регуляторов экономики, используя при этом правовые средства.

Действующий российский закон не предъявляет слишком жёстких требований к субъектам, желающим заниматься предпринимательством. Но государство обеспечивает контроль за этой деятельностью. Закон установил необходимость государственной регистрации индивидуальных предпринимателей и юридических лиц. Коммерческие юридические лица могут функционировать лишь в тех организационно-правовых формах, которые установлены ГК РФ.

Ещё одним средством государственного регулирования предпринимательской деятельности является установление в законах ограничений для некоторых юридических лиц.

Например, существенные ограничения связаны с деятельностью так называемых монополистов на товарных и финансовых рынках, так как монополисты подавляют конкуренцию.

Государство регулирует предпринимательскую деятельность таким образом, чтобы не допускать ослабления конкуренции и давать возможность малым предприятиям действовать на рынке наряду с крупными.

Важное значение имеет лицензирование соответствующих видов деятельности. Например, осуществление перевозок отдельными видами транспорта возможно только при наличии лицензии. Добыча полезных ископаемых, производство военной техники и иной перечисленной в специальном законе деятельности также требуют лицензирования.

Экономическая стабильность достигается путём использования, в частности, ещё одного правового средства регулирования предпринимательской деятельности — регистрации права собственности такого важного и дорогостоящего имущества, как недвижимость.

Государство борется с незаконными видами деятельности, приносящими большой вред обществу: наркобизнесом, отмыванием незаконно заработанных денег, нарушениями в экспортной и импортной деятельности, с использованием в том числе гражданских правовых средств (в частности, путём признания сделок недействительными со всеми вытекающими отсюда последствиями).

Но государственное регулирование должно способствовать развитию бизнеса, совершенствованию рыночной экономики и сводить на нет произвольное вмешательство государственных органов в предпринимательскую деятельность.

? Вопросы для самопроверки

1) Что такое предпринимательская деятельность? 2) Какие субъекты являются профессиональными предпринимателями? 3) В каких организационных формах осуществляют предпринимательскую деятельность юридические лица? 4) Чем различаются полное и коммандитное товарищества? 5) Что такое ООО и АО? 6) В чём преимущества кооперативной формы организации предпринимательства? 7) Каким образом государство регулирует экономику и предпринимательскую деятельность?

✓ Задания

1) Олег П. решил, что он сможет заработать много денег, если закупит на оптовом рынке партию стройматериалов и перепродаст её. Имеет ли Олег П. право осуществить такую деятельность, не будучи индивидуальным предпринимателем?

2) К юристу обратились гр. Ж. и Я. с просьбой посоветовать, в какой организационно-правовой форме осуществлять бизнес, если они хотят организовать мастерскую по пошиву одежды, в которой Ж. выполнял бы функции модельера, Я. — функции швеи. При этом они не хотели, чтобы участниками их бизнеса могли стать какие-либо иные субъекты. Какой совет дали бы вы на месте юриста? Ответ поясните.

3) Участниками коммандитного товарищества являлись АО «Гладиолус», ООО «Вишенка», гр. С. и гр. В. Последние двое были вкладчиками, АО и ООО — полными товарищами. ООО «Вишенка» заключило договор, исполнение по которому привело к убыткам товарищества — оно не смогло рассчитаться по требованиям. К кому в товариществе эти требования должны быть предъявлены? Аргументируйте свой ответ.

Мысли мудрых

«Торговля влияет на право, а право — на торговлю».

«Юридические лица, как и лица физические, могут зарабатывать».

Римские юридические изречения

§ 5. Сделки в гражданском праве

Что такое сделка и каковы её виды? Каковы условия действительности сделки? Недействительные сделки. Что это такое? Каковы последствия недействительности сделок?

Как вы помните из материала прошлых уроков, понятия сделки и договора между собой связаны. Договор — это двусторонняя либо многосторонняя сделка. Для такой сделки необходимо соглашение между двумя или более лицами. Но сделка может быть совершена и по воле одного лица — односторонняя сделка. Значит, понятие сделки шире, чем понятие договора. Но договор — самая распространённая разновидность сделок. Из сделок возникают гражданские правоотношения. Чтобы они возникли, необходимо соответствие сделок требованиям закона. Эти требования касаются порядка совершения сделки, её субъектов, объекта и содержания.

Понятие сделки. Сделкой называют действие субъекта, направленное на возникновение, изменение либо прекращение гражданских прав и обязанностей.

Сделка является действием *правомерным* в отличие от неправомерных действий — деликта и кондикции (эти понятия вам уже знакомы). Правомерность означает соответствие содержания сделки тому, что установлено законом либо договором.

Сделка является действием *волевым*.

Для того чтобы сделка породила те последствия, которых желают стороны, совершенно необходимо, чтобы у субъекта была соответствующая цель, т. е. воля, направленная на возникновение гражданских правоотношений. Более того, воля должна обязательно совпадать с волеизъявлением. Что же такое воля и волеизъявление?

Воля — внутреннее ощущение субъекта, его намерение, желание достичь определённого правового результата, т. е. создать, изменить либо прекратить правоотношения.

Волеизъявление — выражение воли вовне, т. е. активные действия по реализации воли (например, отражение воли в условиях договора). При этом важно, чтобы в сделке была выражена действительная воля сторон договора, т. е. чтобы воля и волеизъявление совпадали.

Волеизъявление может быть выражено либо через совершение действий, либо путём молчания.

Действия — это подписание документа, либо изложение своей воли устно, либо совершение так называемых конклюдентных действий. Последний термин на первый взгляд является сложным, однако каждый из вас очень часто выражает свою волю на заключение договора путём совершения конклюдентных действий. Происходит это, например, когда вы бросаете в автомат монетку, а он вам выдаёт шоколадку, газету, билет на электричку либо что-нибудь ещё. Бросание монетки — это именно конклюдентное действие, результатом которого является заключение договора с владельцем автомата (ни в коем случае не с самим автоматом, поскольку он не является субъектом гражданских правоотношений).

Молчание может считаться волеизъявлением, но отнюдь не всегда. Само по себе молчание не означает ничего. Для того чтобы молчание было волеизъявлением, т. е. влияло на гражданские правоотношения, необходимо, чтобы закон либо договор устанавливал, какое именно правовое значение имеет молчание — значение «да» или значение «нет».

Например, в договоре аренды сказано, что если в течение недели после получения предложения о повышении арендной платы пользователь-арендатор промолчит, то арендная плата считается повышенной. В такой ситуации молчание будет означать «да» — правоотношения изменятся, если субъект промолчит.

Если же ни законом, ни договором правовое значение молчания не установлено, то правоотношения не изменятся, т. е. всё останется как было.

Итак, молчание является одной из форм волеизъявления, только если законом или договором чётко установлено, каково значение этого волеизъявления. Обратите внимание: речь идёт только о *договоре*.

Виды сделок. Какими бывают сделки? Гражданскому праву известно множество разновидностей сделок. Остановимся на основных.

По критерию количества субъектов, выражающих свою волю на достижение конкретного правового результата, сделки бывают односторонние (достаточно воли одного субъекта), дву- и многосторонние (необходимо совпадение воли и волеизъявлений нескольких субъектов). В качестве примера односторонней сделки (в гражданском праве их очень мало) можно привести завещание. Двусторонней сделкой является договор. Некоторые договоры могут быть многосторонними.

Сделки бывают возмездные и безвозмездные. *Возмездные* сделки предполагают наличие встречного предоставления, причём любого, необязательно в форме денег. Например, возмездным будет договор, содержанием которого является обязанность одной стороны передать

соответствующие вещи, обязанность другой — построить дом. *Безвозмездные* договоры никакого встречного предоставления не предполагают (например, дарение). Одна сторона делает подарок, другая его принимает, ничего не давая взамен. Наиболее часто в жизни встречаются сделки возмездные.

Сделки бывают также консенсуальные и реальные. *Консенсуальные* сделки — это сделки, по которым права и обязанности возникают в момент совершения сделки независимо от того, когда начнётся её исполнение. Например, сразу после подписания договора стороны уже им связаны.

Для *реальной* сделки не требуется письменная форма. Реальная сделка заключается путём действия. Но подтвердить наличие заключённой реальной сделки нужно письменным документом. Например, договор займа только тогда считается заключённым, когда тот, кто даёт взаймы, передал деньги заёмщику. Письменным подтверждением договора займа может служить расписка заёмщика о получении соответствующей суммы денег взаймы. Исключение составляет кредит. Кредиты выдаются по соглашению, заключённому в письменной форме. Другой пример — договор перевозки груза. Он заключается путём вручения груза перевозчику. Доказательством заключения такого договора служит транспортный документ. Как правило, это накладная (железнодорожная, автомобильная и др.).

Консенсуальные сделки заключаются, как правило, в письменной форме. Права и обязанности сторон прав возникают чаще всего с момента подписания договора. Например, если речь идёт о договоре аренды, то именно с момента его подписания пользователь-арендатор обязан платить арендную плату, а собственник-арендодатель обязан передать имущество (иное может быть установлено договором). Договором может быть предусмотрен иной порядок вступления договора в силу.

Сделки подразделяются также по критерию зависимости правовых последствий от каких-либо обстоятельств. По данному критерию сделки бывают совершённые под условием и сделки без такого условия. В сделках, совершаемых под условием, права и обязанности у субъектов возникают, изменяются либо прекращаются, если какое-либо обстоятельство (условие) возникнет или, наоборот, прекратится.

Условие может быть отлагательным, т. е. возникновение прав и обязанностей по сделке зависит от обстоятельства, о котором неизвестно, наступит оно или нет. Например, помещение будет передано в аренду при согласии арендатора отремонтировать его. Условие может быть отменительным. В этом случае прекращение сделки поставлено под условие, о котором неизвестно, наступит оно или нет.

Деление сделок проводится по критерию указания на период времени, в течение которого сделка должна быть исполнена. По данному критерию сделки делят на *срочные* и *сделки без указания срока.*

Если перед нами сделка срочная, то в ней должно быть указано, когда именно она подлежит исполнению. Могут быть указаны конкретная дата исполнения (число, месяц, год и т. п.) либо отрезок времени (через день, неделю, месяц, год и т. п.), либо указано событие, которое обязательно наступит (дождь, снег и т. п.).

Если стороны не договорились, когда следует предоставить исполнение, то сделка заключается без указания срока. Например, гр. К. дал своей знакомой Ц. в долг 50 тыс. р. и не упомянул о том, когда она должна эти деньги вернуть. Ц. может отдать деньги в срок по своему усмотрению. Но если она по собственной воле не возвращает долг, то обязанность его вернуть связана с моментом востребования этих денег К. Он может потребовать возврата денег в любое время. После востребования денег закон даёт должнику льготный семидневный срок, в течение которого должно быть подготовлено исполнение. Таким образом, в нашем примере Ц. обязана будет отдать долг через 7 дней после того, как К. этого потребует.

Несвоевременное исполнение обязательства (просрочка) влечёт установленные законом серьёзные правовые последствия для нарушителя срока; эти последствия состоят в привлечении нарушителя к гражданско-правовой ответственности (подробнее эти вопросы см. § 8).

Формы сделок. Важнейшие требования, предъявляемые к сделкам, связаны с их формой. **Форма сделки** — это внешнее выражение волеизъявления.

Гражданскому праву известны две категории форм сделок — устная и письменная. Некоторые сделки требуют ещё государственной регистрации.

Итак, форм сделок две — *устная* и *письменная;* письменная форма, в свою очередь, может быть простой и квалифицированной (нотариальной).

Сделки должны быть заключены в *простой* письменной форме, кроме тех, которые могут быть в соответствии с ГК заключены устно, и сделок, которые требуют нотариального удостоверения. Это:

1) сделки юридических лиц между собой и с гражданами;

2) сделки граждан между собой на сумму, превышающую 10 тыс. р., а в случаях, предусмотренных законом, независимо от суммы сделки.

Устные сделки совершаются, если для совершения сделки законом или соглашением сторон не установлена письменная (простая или нотариальная) форма. Если иное не установлено соглашением сторон, могут совершаться устно все сделки, исполняемые при самом их совершении (например, покупка товаров в магазине).

Сделки во исполнение договора, заключённого в письменной форме, могут по соглашению сторон совершаться устно, если это не противоречит закону, иным правовым актам и договору.

Сделка в письменной форме должна быть совершена путём составления документа, выражающего её содержание и подписанного лицом или лицами, совершающими сделку, либо должным образом уполномоченными ими лицами. Но возможны и иные варианты письменной формы сделки для двусторонних и многосторонних сделок (например, обмен письменными документами: если, скажем, одна сторона подаёт заявку на подачу транспортных средств, а другая в ответ в письменной форме сообщает, что заявка принята).

Законом, иными правовыми актами и соглашением сторон могут устанавливаться дополнительные требования, которым должна соответствовать форма сделки (совершение на бланке определённой формы, скрепление печатью и т. п.), и предусматриваться последствия несоблюдения этих требований. Если такие последствия не предусмотрены, применяются последствия несоблюдения простой письменной формы сделки. Возможно использование при совершении сделок факсимильного воспроизведения подписи с помощью средств копирования, электронной подписи либо иного аналога собственноручной подписи. Такая подпись допускается в случаях и порядке, предусмотренных законом, иными правовыми актами или соглашением сторон.

ГК РФ гласит, что, если на совершение сделки в силу закона требуется согласие третьего лица, органа юридического лица или государственного органа либо органа местного самоуправления, о своём согласии или об отказе в нём, третье лицо или соответствующий орган сообщают о согласии или отказе от него лицу, запросившему согласие, либо иному заинтересованному лицу в разумный срок после получения обращения лица, запросившего согласие.

Все эти правила диспозитивные. Они применяются, если другим законом или договором не установлено иное.

Некоторые сделки обязательно должны быть удостоверены нотариусом. Нотариус обязан проверять законность сделки, в том числе наличие у каждой из сторон права на её совершение.

Нотариальное удостоверение сделок обязательно в случаях:

1) указанных в законе;

2) предусмотренных соглашением сторон, если по закону для сделок данного вида эта форма не требуется. Если в соответствии с п. 2 нотариальное удостоверение является обязательным, несоблюдение этого условия влечёт ничтожность сделки.

Бывают случаи, когда одна сторона полностью или частично исполнила сделку, требующую нотариального удостоверения, а другая сто-

рона уклоняется от такого удостоверения сделки. Суд по требованию исполнившей сделку стороны вправе признать сделку действительной. В этом случае последующее нотариальное удостоверение сделки не требуется.

Некоторые сделки требуют **государственной регистрации.** Государственная регистрация — это особое решение органов власти, т. е. это публично-правовой акт, влияющий на гражданские правоотношения. Осуществляют регистрацию специальные государственные органы.

Если законом предусмотрена государственная регистрация сделок, то правовые последствия сделки наступают после её регистрации. Например, требует регистрации переход права собственности от одного лица к другому в случае совершения сделки купли-продажи недвижимого имущества.

Подлежит государственной регистрации также сделка, предусматривающая изменение условий зарегистрированной сделки.

Бывают случаи, когда сделка, требующая государственной регистрации, совершена в надлежащей форме, но одна из сторон уклоняется от её регистрации. В такой ситуации суд по требованию другой стороны вправе вынести решение о регистрации сделки. В этом случае сделка регистрируется в соответствии с решением суда.

Сторона, необоснованно уклоняющаяся от нотариального удостоверения или государственной регистрации сделки, должна возместить другой стороне убытки, вызванные задержкой в совершении или регистрации сделки.

Условия действительности и недействительности сделок. Сделка является **действительной,** если соблюдаются следующие условия:

- содержание сделки соответствует требованиям закона;
- соблюдается строго обязательная форма сделки, например нотариальная;
- соблюдаются требования к правоспособности и дееспособности субъектов сделки;
- воля каждого из субъектов сделки соответствует их волеизъявлению.

Сделка, в которой соблюдаются эти условия, является действительной, т. е. порождает те правовые последствия, которые стороны хотели достигнуть.

Недействительность сделок. Недействительные сделки бывают двух видов: оспоримые и ничтожные.

Оспоримая сделка — это сделка, недействительная по основаниям, установленным законом, в силу признания её таковой судом, а **ничтожная сделка** является таковой независимо от такого признания.

Требование, заявленное в суд, о признании оспоримой сделки недействительной по основаниям, предусмотренным законом, также мо-

жет быть предъявлено стороной сделки или иным лицом, указанным в законе.

Оспоримая сделка может быть признана судом недействительной, если она нарушает права или охраняемые законом интересы лица, оспаривающего сделку, если повлекла неблагоприятные для него последствия.

Таким образом, сделка признаётся оспоримой, если ею нарушаются права и охраняемые законом интересы лица, оспаривающего сделку. Нарушение прав и интересов данного лица может выразиться в том, что сделка повлекла для этого лица неблагоприятные последствия (например, потерю какого-либо имущества).

В частности, к оспоримым относятся сделки, совершённые под влиянием заблуждения, обмана, насилия, угрозы, а также так называемые *кабальные сделки*.

Признаётся кабальной сделка, совершённая под влиянием стечения тяжёлых жизненных обстоятельств на крайне невыгодных для одной из сторон условиях. В качестве иллюстрации кабальной сделки приведём следующий пример.

Мария узнала, что её престарелая мать нуждается в срочной операции, стоимость которой составляет 300 тыс. р. Марии негде было взять такие деньги, поэтому она решила продать принадлежащую ей пустующую комнату, рыночная стоимость которой составляла 600–660 тыс. р. Однако поиск покупателей и оформление документов могли занять от нескольких месяцев до года, а деньги были нужны немедленно. И тут соседка предложила ей купить эту комнату, но не по рыночной стоимости, а как раз за 300 тыс. р. Мария была вынуждена согласиться, чтобы спасти мать.

Перед нами типичный пример кабальной сделки. Если Мария представит в суд все перечисленные нами выше обстоятельства, договор купли-продажи комнаты может быть признан недействительным.

В числе оспоримых сделок также сделки, совершённые под влиянием обмана, угрозы, насилия. Если такие факты имели место, то суд признает сделку недействительной. Например, один гражданин, угрожая ножом, заставил женщину отдать ему деньги. Передача денег — сделка как бы добровольная. Но совершённая под угрозой сделка может стать недействительной, если женщина обратится в суд и суд примет решение о недействительности такой сделки.

Другой пример. Оспоримой является сделка, совершённая подростком в возрасте от 14 до 18 лет без согласия родителей, опекунов, попечителей в случаях, когда такое согласие требуется. Например, подросток в возрасте 15 лет продал компьютер приятелю. Родители несовершеннолетнего продавца могут обратиться в суд, и суд может признать такую сделку недействительной.

Закон допускает оспаривание сделки в интересах третьих лиц. Но такая возможность должна быть предусмотрена законом и должно быть доказано, что сделкой нарушены права и интересы третьих лиц.

Если оспоримая сделка может быть лишь прекращена на будущее время, суд, признавая сделку недействительной, прекращает её действие на это время.

Ничтожность сделки не зависит от признания её таковой судом. Это означает, что сделка является ничтожной в силу самого факта нарушения ею требований закона или иного правового акта. Но при этом также нужно, чтобы сделка посягала на публичные интересы либо права и охраняемые законом интересы третьих лиц.

В суд, как общее правило, можно обратиться стороне сделки, считающей сделку ничтожной, или иному лицу (например, прокурору) с требованием о применении последствий недействительности ничтожной сделки.

Закон допускает возможность обращения в суд с требованием о признании недействительной ничтожной сделки независимо от применения последствий её недействительности. Но это требование может быть удовлетворено, если лицо, предъявляющее такое требование, имеет охраняемый законом интерес в признании этой сделки недействительной.

Такое решение законодателя восполняет существовавший ранее пробел, поскольку о подобной возможности (заявить требование о признании сделки ничтожной) в ГК РФ вообще ничего сказано не было. Данный вопрос, правда, решался судебной практикой. Но она всё же не закон.

В ГК РФ предусмотрено весьма принципиальное правило, согласно которому заявление о недействительности сделки не имеет правового значения, если ссылающееся на недействительность сделки лицо действует недобросовестно. В этом проявляется действие принципа законности, сформулированного в ГК РФ.

Недействительная сделка (оспоримая или ничтожная) является недействительной с момента её совершения.

Недействительность сделки влечёт за собой обязанность каждой из сторон возвратить другой всё полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре (в том числе тогда, когда полученное выражается в пользовании имуществом, выполненной работе или предоставленной услуге) возместить стоимость имущества, выполненной работы или предоставленной услуги.

Такие последствия именуются **реституцией.** Реституция бывает двусторонней, односторонней. В гражданском праве большинство недействительных сделок (как ничтожных, так и оспоримых) имеет последствием реституцию двустороннюю. *Двусторонняя реституция* —

возврат обеих сторон в первоначальное положение, т. е. стороны сделки обмениваются тем, что успели передать друг другу.

Односторонняя реституция имеет цель вернуть всё полученное по сделке добросовестной стороне (именно она восстанавливается в первоначальное положение) и наказать недобросовестную сторону, которая ничего не получает, поскольку всё ей причитающееся поступает в доход государства. В частности, односторонняя реституция установлена в качестве последствия кабальных сделок, сделок с применением угрозы или насилия.

В некоторых установленных законом случаях реституция не применяется, а применяется более суровое правило. Это означает, что всё полученное каждой из сторон сделки передаётся в доход государства. Данное последствие недействительности сделки крайне редкое явление.

Такие последствия применяются, если сделка противоречит основам правопорядка и нравственности.

Соотношение оспоримых и ничтожных сделок. Общий подход состоит в том, что в принципе, как правило, сделка является оспоримой, т. е. становится недействительной по решению суда. Ничтожная сделка — это сделка, которая нарушает требования закона или иного правового акта. Её ничтожность прямо предусмотрена законом. Таким образом, оснований считать сделку ничтожной значительно меньше по сравнению с оспоримыми сделками.

Законом предусмотрено также, что сделка, совершённая с целью, заведомо противной основам правопорядка или нравственности, ничтожна. В случаях, предусмотренных законом, суд может взыскать в доход Российской Федерации всё полученное по такой сделке сторонами, действовавшими умышленно, или применить иные последствия, установленные законом.

Ничтожны также мнимая и притворная сделки. *Мнимая* сделка — это сделка, совершённая лишь для вида, без намерения создать соответствующие ей правовые последствия.

Например, лицо заключает договор дарения квартиры своему знакомому. На самом же деле всё остаётся по-прежнему. Тот, кто якобы подарил квартиру, продолжает в ней жить. Договор он мог заключить, например, для того, чтобы доказать, что не обладает недвижимым имуществом.

Ничтожна также *притворная* сделка, т. е. сделка, которая совершена с целью прикрыть другую сделку, в том числе сделку на иных условиях. К сделке, которую стороны действительно имели в виду, с учётом существа и содержания сделки применяются относящиеся к ней правила.

Для примера приведём следующий случай из практики. В целях скрыть факт заключения договора купли-продажи недвижимости

стороны заключили договор дарения недвижимости. В этом случае договор дарения является притворной сделкой.

? Вопросы для самопроверки

1) Что такое сделка? 2) Чем различаются воля и волеизъявление субъектов сделки? 3) Является ли волеизъявлением молчание? 4) Какие виды сделок вам известны? 5) Что представляет собой форма сделки? 6) Когда требуется удостоверение сделок у нотариуса? 7) Каковы условия действительности сделок и условия недействительности сделок? 8) Что такое ничтожные и оспоримые сделки? 9) Приведите примеры недействительных сделок по основаниям их недействительности. 10) Какие из последствий недействительности сделок имеют наиболее негативный для сторон характер?

✓ Задания

Сергей Т. намеревался продать свою квартиру по рыночной стоимости. Однако к нему обратились трое неизвестных граждан с требованием подарить квартиру на имя одного из них. В противном случае граждане угрожали жизни самого Т. и членов его семьи. Испугавшись, Т. подписал все необходимые документы. Через некоторое время по телевизору Т. увидел, что его обидчики арестованы, причём всем пострадавшим от них было предложено заявить свои претензии. Какие гражданско-правовые требования может предъявить Т.? Каковы гражданско-правовые последствия заключённого под влиянием угрозы договора дарения?

Мысли мудрых

«Высказанная воля на вступление в сделку
является незыблемой».

«Порок в сделке влечёт её прекращение».

Римские юридические изречения

§ 6. Гражданско-правовой договор

Зачем нужны договоры? Какими бывают виды договоров? Отличаются ли чем-то договоры от сделок? Можно ли быть уверенным в том, что договор исполнят? Все ли договоры предусмотрены в гражданском кодексе?

Договор является одним из основных регуляторов рыночной экономики. Договорные отношения в настоящее время используются в деятельности всех субъектов гражданского права. Поэтому грамотное составление и исполнение договоров имеют не только юридическое, но и экономическое значение.

Понятие и значение договора. Как вы уже знаете, договор — это дву- или многосторонняя сделка. По договору у одной стороны возникает право требовать совершения определённых действий, а у другой — обязанность их совершить. Это наиболее простой вид договора. Возможен и другой вариант, когда у одной стороны по отношению к другой стороне имеются как права, так и обязанности (например, договор купли-продажи книги). Продавец обязан передать книгу покупателю и имеет право получить за книгу плату. Покупатель имеет право требовать передачи ему книги и обязан заплатить за неё установленную договором цену.

Действия, которые стороны осуществляют в рамках исполнения договора, составляют *содержание* данного договорного правоотношения.

Договор имеет большое значение и для права, и для экономики. В рыночной экономике действует очень важный для договоров принцип: **принцип свободы договора.** Что собой представляет свобода договора, чем важен этот принцип? Принцип свободы договора складывается из *следующих возможностей:*

- решать, заключать договор или не заключать;
- выбирать, какой именно договор заключать: предусмотренный ГК РФ или не предусмотренный ГК РФ, но отвечающий общим началам и принципам гражданского права;
- выбирать сторону, с которой будет заключён договор;
- определять условия договора и тем самым устанавливать содержание будущего договорного правоотношения и др.

Общее правило состоит в том, что каждая из сторон, имеющая право вступать в договорные отношения, обладает всеми перечисленными возможностями. Исключения из этого правила могут быть установлены только законом.

Виды договоров. Договоры могут быть:

— возмездными (за плату) и безвозмездными (без оплаты или иного встречного удовлетворения):

— публичными, т. е. договорами, которые должны заключаться с каждым, кто обратится за заключением этого договора (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования и т. д.). Эти договоры заключают лица, осуществляющие предпринимательскую или иную приносящую доход деятельность;

— договорами присоединения (условия этих договоров определены одной из сторон в стандартных формах и принимаются другой стороной, не иначе как путём присоединения к предложенному договору в целом);

— рамочными, которые определяют общие условия обязательных взаимоотношений сторон. Эти общие условия могут быть конкретизированы и уточнены сторонами путём заключения отдельных договоров или иными способами на основании или во исполнение рамочного до-

говора (например, рамочный договор о поставках товаров, содержащий общие условия поставок, конкретизируемых в спецификациях, согласованных обеими сторонами). ГК РФ предусмотрены и другие виды договоров (предварительные, опционные и др.).

Заключение договора. При заключении договора основное внимание должно быть уделено его условиям. Какие-то условия необходимо обязательно включить, без каких-то можно и обойтись.

Наиболее важные условия договора называют *существенными:* если какое-то из них отсутствует, договор считается незаключённым. Возьмём договор купли-продажи. Для этого договора, как правило, существенным является условие о его предмете. Например, стороны подписали договор купли-продажи на 500 тонн товара. Но какого товара, не сказали. Значит ли это, что покупатель может потребовать у продавца любой товар? Нет, не значит. Условие о предмете должно быть достаточно определённым, так как является существенным для данного вида договора, впрочем, как и для любого другого. В нашем примере, хотя договор был подписан, он считается юридически не заключённым, так как в нём отсутствовало существенное условие о предмете договора (не был назван конкретный товар или товары).

Кроме предмета важными являются также условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные (например, плата по договору жилищного найма) или необходимые для данного вида договоров, а также те условия, о которых заявлено одной из сторон (т. е. признанные существенными сторонами) и по которым должно быть достигнуто соглашение.

Заключение договора — сложный процесс.

Согласование условий договора может осуществляться при личной встрече лиц, его заключающих, например, путём переговоров о заключении договора.

Договор может заключаться путём обмена письмами.

Процесс заключения договора складывается из двух частей, именуемых офертой и акцептом. *Оферта* — это предложение лица, обращённое к другому лицу, заключить договор на соответствующих условиях. *Акцепт* — это согласие, данное адресатом оферты на заключение договора. Например, директор завода по производству детских игрушек, находящегося в Вологде, пишет письмо в Москву директору магазина «Детский мир»: «Не хотите ли Вы приобрести у нас по 30 наименований игрушек — зайца, кота, слона, стоимостью 50 р. каждая?» Это оферта, поскольку из письма ясно следует, что и на каких условиях планируется продать. Директор магазина отвечает: «Да, согласны купить у Вас 30 игрушек по предложенной Вами цене». Данный ответ — акцепт, поскольку письмо содержит согласие полное и безоговорочное.

Обратим внимание на очень важное правило: договор будет считаться заключённым в тот момент, когда ответ директора магазина (акцепт) будет получен директором завода. Именно с этого момента возникает обязанность продавца обещанные игрушки передать, а покупателя их оплатить. За неисполнение любой обязанности может наступить ответственность.

Бывает ещё *публичная*, т. е. оферта, адресованная неопределённому кругу лиц. Например, кто-то сделал объявление в газете о продаже дома с указанием, какой дом, в какой местности и др. Это предложение рассчитано на встречное предложение тех, кто прочитает газету. Тот, кто обратится к продавцу дома с предложением купить дом, делает уже конкретное предложение (оферту) о его покупке конкретному лицу. Если лицо, давшее публичную оферту, соглашается с встречным предложением, т. е. акцептует его, то договор будет заключён. Правда, данная сделка должна быть совершена обязательно в письменной форме и в установленном порядке зарегистрирована.

Заключить договор можно ещё одним способом — посредством проведения торгов. Этот способ обычно используют в том случае, когда существует слишком много желающих заключить конкретный договор. В качестве примера рассмотрим следующую ситуацию.

Бизнесмен М. построил бизнес-центр на пересечении крупнейших городских магистралей. Бизнес-центр содержал 25 помещений, которые предполагалось передать в аренду под офисы, рестораны, магазины. М. дал рекламное объявление (которое не является офертой), надеясь, что 25 контрагентов пожелают заключить с ним договор аренды помещений. Однако выяснилось, что заинтересованных субъектов оказалось не 25, а 200. С кем заключать договор?

В таких ситуациях целесообразно объявить торги. Торги осуществляются в форме аукциона и конкурса, а также в иной форме, предусмотренной законом.

Аукцион предполагает, что договор будет заключён с тем, кто предложит наибольшую цену.

Конкурс — такая форма торгов, в которой побеждает тот, кто сможет предложить наилучшие условия. Например, вышеназванный бизнесмен М. объявляет, что готов заключить договор аренды одного из помещений, но только если там будет магазин цветов; при этом договор будет заключён с тем претендентом, который сможет представить наиболее интересный интерьер и имеет в штате не менее пяти квалифицированных специалистов по цветам.

Претенденты представят свои предложения, и договор будет заключён с тем, чей интерьер больше всего понравится гр. М. (при условии соблюдения остальных требований). В случаях, предусмотрен-

ных законом, проведение торгов обязательно. Договор заключается по результатам торгов.

Исполнение договора. Заключив договор, стороны приступают к его исполнению. Если договор будет исполнен так, как следует из его содержания, то он прекратит своё существование и стороны уже ничего не будут друг другу должны. Именно поэтому они очень заинтересованы в том, чтобы исполнение было надлежащим.

Случается, что не всегда легко выяснить, является или нет представленное исполнение надлежащим. Чтобы это сделать, необходимо рассмотреть определённые параметры надлежащего исполнения.

Прежде всего это исполнение в строгом соответствии с требованиями закона и условиями договора. Условия договора нельзя изменять в одностороннем порядке. Например, после заключения договора купли-продажи детских игрушек в рассмотренном нами выше примере директор завода написал директору магазина: «Я вынужден извиниться, но поскольку по независящим от меня обстоятельствам увеличилась стоимость транспортировки, игрушки будут стоить не по 50, а по 60 р.». Такое заявление само по себе не может изменить содержание договора (в данном случае цену игрушек), так как является исходящим только от одной стороны (односторонним). Если покупатель не даст согласия на изменение условия о цене, то договор сохранит свою силу в прежней редакции. Оплачивать игрушки можно будет по ранее оговорённой цене — 50 р. В случае спора между сторонами по этому условию окончательное решение принимает суд по заявлению одной из заинтересованных сторон об изменении условий договора.

Ещё одним параметром надлежащего исполнения является исполнение в должном месте. Это место не всегда легко определить. Например, 5 сентября вы взяли в долг у вашего друга 1000 р., пообещав отдать через месяц, 5 октября, при этом вы подписали договор, в котором было сказано, что в случае просрочки вы отдадите не 1000 р., а 1200. Позвонив другу через три недели, вы узнали, что в течение ещё двух недель он будет находиться на отдыхе в другом городе. В каком месте необходимо отдать другу деньги, чтобы не оказаться в просрочке?

Для таких ситуаций ГК РФ устанавливает специальные правила. Прежде всего рассматриваемое обязательство является денежным. А денежное обязательство считается исполненным надлежаще в месте жительства (нахождения) кредитора.

Специальное правило о месте исполнения обязательств установлено для обязательств, предусматривающих перевозку товара. Местом исполнения обязательства будет место сдачи товара перевозчику. Именно в этот момент продавец будет считаться надлежаще исполнившим договор, т. е. передавшим его покупателю. С этого момента продавец

считается исполнившим своё обязательство по передаче товара покупателю.

Место исполнения обязательства, связанного с недвижимостью, определяется местом нахождения этой недвижимости.

ГК РФ содержит общее правило определения места исполнения договора. Оно состоит в том, что если договор не подпадает под одну из перечисленных ситуаций (т. е. не является денежным, не предполагает перевозку и передачу недвижимости), то местом его исполнения является место жительства (нахождения) должника.

Ещё одним условием надлежащего исполнения договора является исполнение его в должной валюте. Основное правило состоит в том, что договоры между российскими сторонами должны исполняться в российской валюте — рублях. Стороны могут включить в договор условие, в соответствии с которым цена товара определяется в иностранной валюте (или так называемых у. е. — условных единицах), но платёж осуществляется в рублях по курсу Центрального банка России на момент платежа.

Обеспечение исполнения договоров. Договорные отношения — это отношения обязательственные, которые очень отличаются от вещных (об этих отличиях мы говорили в § 2). В правоотношениях вещных у субъекта есть вещь, с которой связан его интерес. В правоотношениях обязательственных интерес субъекта — кредитора — связан с действиями другого лица — должника. К сожалению, кредитор не всегда может должнику полностью доверять. Конечно, лучше всего найти очень надёжного партнёра, который не подведёт и исполнит договор надлежащим образом. Но бывают случаи, когда даже надёжный партнёр не в состоянии выполнить обязательство в связи с изменившимися обстоятельствами.

Для того чтобы контрагент мог при желании обезопасить себя от недобросовестности своего контрагента либо просто от возможности неисполнения обязательства по иным причинам, ГК РФ допускает использование определённых способов, обеспечивающих исполнение договорных и иных обязательств (гл. 23). Мы рассмотрим некоторые из них — задаток, залог, поручительство, неустойку.

Задаток — это деньги, которые выдаются плательщиком в счёт будущих платежей. Например, один субъект хочет купить у другого 20 мешков картофеля и обещает заплатить за него 4 тыс. р. через три месяца. При этом в качестве гарантии платежа передаётся задаток 500 р.

Что же произойдёт, если стороны передумают исполнять договор?

Если продавец, получивший задаток, скажет, что передавать картофель не намерен, он будет обязан вернуть сумму задатка в двойном размере. Если же покупатель, дав задаток, передумает покупать кар-

тофель и платить остальную сумму, он теряет задаток, который так и остаётся у продавца.

В этом и состоит обеспечительная функция задатка. Тот, кто отказался от исполнения договора, окажется в невыгодном материальном положении.

Важно знать, чем задаток отличается от аванса. *Аванс* — это предварительная оплата, т. е. внесение части платежа за товар, работы, услуги. Если после передачи аванса стороны не исполнят договор, аванс в любом случае подлежит возврату — обеспечительной функции у него нет.

Чтобы не было путаницы в понимании задатка и аванса, условие о задатке должно быть прямо предусмотрено в договоре. Если такого указания в договоре не будет, все заранее уплаченные суммы будут рассматриваться как аванс.

Залог. С понятием залога сталкивались многие участники договорных отношений. С гражданско-правовой точки зрения залог — это имущество, передаваемое должником кредитору в качестве гарантии того, что должник исполнит обязательство надлежащим образом. В силу залога кредитор по обеспеченному залогом обязательству (залогодержатель) имеет право в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения должником этого обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества (предмет залога). Преимущество перед другими кредиторами имеют лица, которым принадлежит заложенное имущество. Рассмотрим ситуацию на примере.

Коммерческий банк выдал индивидуальному предпринимателю Г. кредит в размере 2 млн р. В качестве обеспечения своевременного возврата кредита Г. предоставил в залог банку принадлежащий ему, Г., на праве собственности мини-завод по производству бетонных блоков. Стоимость этого завода составляла примерно 2,8 млн р. Г. не смог своевременно возвратить кредит. По решению суда была осуществлена в установленном порядке продажа мини-завода на аукционе. Из вырученных 2,5 млн 2 млн р. (сумма кредита) будет передана банку. Банку причитаются также в целях погашения долга проценты за пользование кредитом. Всё, что останется после названных выплат, подлежит возврату Г.

При использовании залога в качестве меры обеспечения обязательства кредитор обеспечивает свой интерес за счёт имущества, принадлежащего должнику.

Способом обеспечения обязательств является также **поручительство.** В этом случае для кредитора важна личность того, кто даёт поручительство.

Поручительство предполагает, что, в случае если должник не исполнит обязательство, его должно будет исполнить третье лицо — *поручитель.* При этом кредитор поставлен в достаточно выгодное по-

ложение. Если должник не исполнил обязательство в установленный срок, кредитор имеет право обратиться за исполнением обязательства по своему выбору либо к должнику, либо к поручителю. Поручитель обязан выполнить требование кредитора. Затем он будет иметь право взыскать выплаченные суммы долга с должника.

Ещё один способ обеспечения исполнения договора — **неустойка.** Это установленная законом или договором денежная сумма, подлежащая взысканию с должника в случае неисполнения им договора. Например, в договоре заёмщика с банком сказано, что, если кредит не будет возвращён вовремя, заёмщик обязан выплачивать 0,1% от суммы задолженности в день. Это и будет неустойкой, причём такая неустойка носит название *пени.* Ещё один вид неустойки называется *штрафом.*

В качестве примера установления неустойки в виде штрафа можно привести ситуацию, когда в договоре сказано, что за просрочку исполнения должник уплачивает, например, 2000 р.

Правовое значение способов обеспечения исполнения договоров состоит в том, что их использование повышает надёжность гражданского оборота. Участники правоотношений могут быть более уверенными в исполнении обязательства.

Отдельные виды договоров по их содержанию. Классификация договоров может основываться на разных критериях. Так, поскольку договор является сделкой, возможно использование всех тех критериев, о которых мы говорили применительно к сделкам в § 5.

Существует и иная классификация, характерная только для договоров, в зависимости от содержания договора, его предмета.

По данному критерию выделяют договоры, направленные на передачу имущества в собственность; договоры, направленные на передачу имущества во временное пользование; договоры по производству работ и оказанию услуг; договоры по созданию и реализации результатов творческой деятельности и др.

Остановимся на договорах, направленных на передачу вещи: договоры купли-продажи, мены, дарения и др.

Купля-продажа. Договор купли-продажи охватывает очень широкий круг правоотношений, поскольку включает несколько разновидностей. Это договоры розничной купли-продажи, поставки, контрактации, энергоснабжения, продажи недвижимости, продажи предприятия (гл. 30 ГК РФ).

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

Для некоторых предметов купли-продажи (например, для ценных бумаг) могут быть установлены специальные условия купли-продажи.

Нормы о договоре розничной купли-продажи содержат немало правил, направленных на защиту интересов покупателя. Защита эта осуществляется путём предоставления покупателю дополнительных прав и возможностей. Например, покупатель по договору розничной купли-продажи имеет право в течение 14 дней с момента покупки обменять доброкачественный товар, если он по какой-то причине не понравился. Для обмена некачественного товара установлены более длительные сроки.

С **договором поставки** связаны отношения предпринимателей по покупке и продаже оптовых партий товаров в течение установленных договором сроков.

Договор контрактации предполагает передачу сельскохозяйственной продукции, выращенной (произведённой) самим производителем заготовителю этой сельскохозяйственной продукции.

Договор энергоснабжения регламентирует отношения сторон, связанные с потреблением электроэнергии. У этого договора довольно необычный предмет — электрический ток; он невидим, однако обладает всеми свойствами товара и поэтому подлежит продаже.

По договору **купли-продажи** недвижимости в собственность покупателя передаются недвижимые вещи, к которым относятся земельные участки, квартиры, здания, сооружения и т. п. Поскольку все эти объекты являются сложными и дорогостоящими, их передача сопровождается государственной регистрацией.

Мена предполагает передачу в собственность одной стороной договора другой стороне вещи (товара) в обмен на другую вещь (товар). Для мены установлено следующее правило: право собственности на обмениваемые товары переходит сразу после исполнения обязательства передать соответствующие товары обеим сторонам. Это означает, что если вы, к примеру, решили поменять книгу на футбольный мяч и отдали книгу сегодня, договорившись мяч получить завтра, то собственником книги вы будете оставаться до момента получения мяча, т. е. до второй передачи обмениваемой вещи.

Дарение предполагает безвозмездную передачу имущества одним лицом другому. По договору дарения даритель безвозмездно передаёт или обязуется передать одаряемому вещь в собственность либо имущественное право требования к себе или к третьему лицу либо освобождает или обязуется освободить одаряемого от имущественной обязанности перед собой или перед третьим лицом. Если даритель непосредственно передаёт вещь одаряемому, то сделка может быть совершена устно. Например, в день рождения гости вручают подарки тому, кто родился в этот день.

Дарение может быть совершено и в письменной форме по желанию сторон. Например, вы были должны вашему знакомому 300 р., а он вам сообщил, что освобождает вас от возврата долга и больше вы ему ничего не должны. Произошло дарение путём освобождения от имущественной

обязанности. В этом случае нужно закрепить обещание письменно. Законом (ГК РФ) предусмотрены случаи, когда дарение запрещено или ограничено. Договор дарения движимого имущества должен быть совершён в письменной форме, а недвижимого ещё и подлежит регистрации.

Договор ренты в последнее время используется всё активнее, поэтому очень важно понимать его правовую сущность.

К договорам, направленным *на передачу имущества во временное пользование,* относятся договоры аренды, ссуды (гл. 34 ГК РФ), жилищного найма (гл. 35 ГК РФ).

Аренда представляет собой передачу любого имущества (как движимого, так и недвижимого) во временное пользование за плату, а **ссуда** — договор по передаче имущества в пользование безвозмездное.

Договор жилищного найма является самостоятельным договорным типом; его нельзя отождествлять с договором аренды.

Жилищный найм знаком, наверное, всем. Этот договор бывает двух видов — социальный найм и коммерческий найм.

При *социальном* найме квартира находится в собственности государства или муниципального образования. Такая квартира передаётся в пользование по цене ниже рыночной и практически бессрочно. *Коммерческий* найм предполагает уплату за пользование квартирой по рыночной стоимости. При этом срок договора регламентирован (он не может превышать пять лет).

Социальный жилищный найм регулируется сейчас Жилищным кодексом Российской Федерации. Договор социального найма необходим для защиты экономически слабых слоёв населения, которые не имеют возможности приобретать жильё по рыночным ценам.

Договоры, направленные на *выполнение работ* и *оказание услуг,* весьма распространены, поскольку есть великое множество разновидностей работ и услуг. Например, это работы по строительству либо капитальному ремонту, услуги медицинские, ветеринарные, правовые, консультационные, информационные и т. д. Особо можно выделить услуги транспортные, услуги по хранению, услуги, связанные с представлением интересов субъекта перед третьими лицами, услуги финансовые и т. д.

Как уже отмечалось, перечень договоров, содержащийся в ГК РФ, не является исчерпывающим. Стороны могут заключить договор, не поименованный в ГК РФ, либо соединить в своём договоре элементы различных договоров. В качестве примера можно привести договор аренды с правом выкупа — он сочетает в себе элементы договоров аренды и купли-продажи.

? Вопросы для самопроверки

1) Что такое договор? 2) Свободны ли стороны при заключении договора, и если да, то в чём эта свобода проявляется? 3) Каковы этапы

заключения договора? 4) Что такое оферта и акцепт? 5) Когда и зачем заключаются договоры на торгах? 6) Как следует исполнять договоры? 7) Какие способы обеспечения исполнения договоров известны и в чём их суть? 8) Что вам известно об отдельных группах различных видов договоров? 9) Имеют ли право субъекты заключить договор, ГК РФ не предусмотренный?

Задания

1. Бизнесмен Т. заключил с ООО «Привет» договор поставки партии бананов. В договоре было сказано, что Т. каждый месяц в течение полугода привозит на склад ООО тонну бананов, после чего ООО оплачивает привезённый товар по цене 19 тыс. р. за тонну. Через месяц Т. проинформировал ООО, что бананы он больше привозить не может, а вместо них по той же цене будет продавать киви, доставку которых ООО должно обеспечить само, так как его автомобиль находится в ремонте. Каковы последствия заявления Т.? Может ли ООО настаивать на поставке бананов Т. в соответствии с договором? Ответ поясните.

2. Художник Б., проживающий в Мурманске, заключил договор с картинной галереей города Саратова о том, что в течение трёх месяцев, с 17 августа по 17 ноября текущего года, создаст две копии полотен И. К. Айвазовского. В случае просрочки Б. обязался уплатить 20 тыс. р. штрафа. 10 ноября Б. заключил договор перевозки с автокомбинатом, который обязался доставить картины. Однако дорога заняла 10 дней. Имеет ли право картинная галерея требовать выплаты штрафа за просрочку? Свой ответ аргументируйте.

Мысли мудрых

«Все равны при вступлении в договор».

«Предложение заключить договор должно быть чётким, определённым, не допускающим толкования».

Римские юридические изречения

§ 7. Наследование и его правовая регламентация

Каким образом наследуется имущество? Обязательно ли составлять завещание? Любое ли имущество можно передать по наследству? Что делать, если наследодатель имел долги?

Наследование представляет собой сложный комплекс отношений, связанных с переходом имущества от умершего человека к иным субъектам. При этом передаются не только вещи, имущественные права, но и долги наследодателя. Если наследников несколько, то далеко не

всегда они могут между собой договориться о том, как наследство делить. Поэтому правовая регламентация наследования, и в частности распределения наследства между наследниками, имеет очень большое значение.

Понятие наследования и наследуемого имущества. Наследование — это переход имущества от наследодателя к наследнику. Наследование тесно связано с вопросами собственности — передать наследникам можно только то имущество, на которое наследодатель имел право собственности. Исключение из этого правила должно быть предусмотрено законом (например, применительно к земельным участкам, которые могут находиться в пожизненном наследуемом владении).

Сейчас нам кажется очевидным, что после смерти человека его имущество кому-то должно передаваться. Но так было не всегда. Истории известны периоды, когда наследование отменялось либо очень сильно ограничивалось (например, наследовать могли только дети и никто больше). К чему это приводило? К тому, что значительная часть имущества переходила государству. Запрет наследования был одним из способов ликвидировать частную собственность. Впоследствии этот запрет был отменён.

В настоящее время наследование понимается очень широко. Цель правовой регламентации данных отношений состоит в том, чтобы передать наследникам всё имущество наследодателя. Это имущество называется *наследственной массой*.

Что же входит в состав наследственной массы?

Прежде всего это то имущество, которое имелось у наследодателя на момент открытия наследства. Под открытием наследства понимают день смерти наследодателя. Если на день смерти имущество к наследодателю не перешло, оно из наследственной массы исключается.

В наследственную массу входит абсолютно всё имущество умершего — и вещи, и права, и обязанности. Например, субъект взял кредит на 25 лет, купив на эти деньги квартиру. После его смерти к наследникам перейдут, во-первых, квартира, во-вторых, обязанность возвращать кредит банку, если он не был возвращён наследователем, так как эта обязанность является имущественной.

Не включаются в состав наследственной массы права и обязанности, являющиеся неимущественными, т. е. личными. Такие права и обязанности в момент смерти наследодателя прекращаются. В качестве примера личных отношений можно привести права и обязанности, связанные с выполнением каких-либо художественных работ. Например, художник должен был написать картину, но до своей смерти не успел. Его обязанность написать картину к наследникам не переходит, так как неразрывно связана с личностью умершего. Переход в порядке наследования долгов наследодателя осуществляет-

ся одновременно ко всем наследникам. Невозможно получить только право на имущество и не получить обязанности наследодателя. Переход всего имущества наследодателя к наследникам называется *универсальным правопреемством*.

Существуют две формы наследования — по завещанию и по закону.

Завещание — это документ, к составлению и оформлению которого предъявляются серьёзные требования. В этом документе физическое лицо выражает свою волю, связанную с передачей принадлежащего ему имущества.

В настоящее время всё большее количество людей оставляют завещания, однако делают это далеко не все. Если завещание отсутствует (а также в некоторых других ситуациях, с которыми мы подробнее ознакомимся чуть позже) и, следовательно, наследодатель не выразил своей воли, не сказал, к кому должно перейти его имущество, вопросы наследования решает закон. Такое наследование называется наследованием *по закону*.

Для того чтобы возникли отношения, связанные с наследованием, необходимо, чтобы наследство открылось. Наследство открывается в день смерти наследодателя.

Место открытия наследства — это последнее место жительства наследодателя. Однако место жительства гражданина может быть неизвестно, либо он может жить за границей, имея имущество в России, либо у него может быть несколько мест жительства. В этих сложных ситуациях местом открытия наследства будет являться место нахождения наиболее ценного имущества. Рассмотрим следующий пример.

Предприниматель И. имел в собственности три квартиры — в Москве, Санкт-Петербурге и Мурманске, проживая при этом с семьёй в Лондоне. После смерти И. возник вопрос о месте открытия наследства и о том, к какому нотариусу обращаться. Выяснилось, что наибольшую стоимость имеет квартира, находящаяся в Мурманске. Это означает, что именно Мурманск будет считаться местом открытия наследства. Естественно, туда необходимо будет приехать всем наследникам или кому-либо из них с доверенностями от остальных, обратиться к нотариусу, чтобы оформить все документы, связанные с принятием наследства.

Наследодатель и наследник. Наследодателем может быть *только физическое лицо,* т. е. только человек, потому что только человек может умереть. Применительно к юридическому лицу говорят не о смерти, а о прекращении (посредством ликвидации либо реорганизации) деятельности юридического лица — наследственные отношения в этих ситуациях не возникают.

Наследодателем может быть любой человек независимо от возраста — даже младенец, проживший несколько часов после рождения. Вполне возможно, что с момента рождения он стал собственником какого-либо имущества. Соответственно, это имущество в случае его смерти перейдёт уже к его наследникам. От возраста зависит не возможность перехода имущества к наследникам, а возможность оставлять завещание (это можно делать только с 18 лет — момента возникновения полной правоспособности). Таким образом, физическое лицо, не достигшее 18 лет, может быть наследодателем только по закону.

Кроме детей, не достигших 18 лет, завещание не имеют права оставлять граждане, лишённые дееспособности судом по причине психического заболевания. Такие субъекты не могут понимать значения своих действий, поэтому законодатель не предоставил им права распоряжаться своим имуществом. Наследоваться это имущество будет по закону.

Наследник — *любой субъект,* а не только физическое лицо. Наследниками могут быть и юридические лица, и публично-правовые образования, но только в том случае, если наследодатель этого пожелает. Таким образом, юридические лица и публично-правовые образования могут быть наследниками только по завещанию, в то время как физические лица наследуют как по завещанию, так и по закону.

Очевидно, что наследник потому и является таковым, что находился с наследодателем в добрых отношениях, не причинял зла ему и его близким. В противном случае такие субъекты не должны получать имущество наследодателя. Подобные субъекты ГК РФ называет недостойными наследниками. В частности, не наследуют ни по закону, ни по завещанию лица, которые умышленно совершили противоправные действия в отношении наследодателя либо кого-нибудь из наследников, если эти действия способствовали призванию этих лиц к наследованию либо увеличению их доли в наследственном имуществе.

Например, сын, чтобы получить всё имущество отца, совершил покушение на своего брата, который являлся вторым наследником. Факт нападения делает данного человека недостойным наследником, вследствие чего после смерти отца он не будет наследовать вовсе, т. е. всё имущество перейдёт его брату. Но что же делать, если в подобных ситуациях человек раскаялся, осознал свою вину, хочет её исправить и загладить? Прежде всего необходимо, чтобы раскаявшегося нарушителя простил сам наследодатель. Соответственно, если наследодатель умер, раскаяние на получение наследства никак не повлияет. Если наследо-датель простил недостойного наследника, необходимо, чтобы он оставил завещание, в котором об этом наследнике было упомянуто. Иначе недостойный наследник имущество наследодателя не получит.

Ещё одна категория недостойных наследников — родители, лишённые родительских прав. После смерти детей такие родители не наследуют. Однако относится это только к наследованию по закону. По завещанию вполне можно оставить что-либо своему родителю, лишённому родительских прав.

Наследование по завещанию. В завещании выражена односторонняя воля наследодателя. Современное гражданское право придаёт воле граждан очень большое значение.

Завещание — это сделка строго личная — только сам наследодатель имеет право составлять завещание. Именно поэтому наследодателями по завещанию могут стать только физические лица старше 18 лет (обладающие дееспособностью в полном объёме).

Недопустимыми являются ситуации, когда завещание составлено двумя или более лицами, даже если эти лица — супруги. Такое завещание можно признать недействительным.

Завещание является сделкой односторонней, так как для его составления не требуется волеизъявления каких-либо иных лиц, в частности наследников. Для того чтобы составить завещание, достаточно воли только одного человека — наследодателя.

Завещание как сделка вступает в силу только после открытия наследства, т. е. в момент смерти наследодателя. Именно поэтому гражданин имеет право составлять любое количество завещаний. Правовое значение будет иметь только одно завещание — последнее, так как только оно вступит в силу. В жизни бывают ситуации, когда наследодатель очень преклонного возраста пишет несколько завещаний, в каждом из которых передаёт свою единственную квартиру разным людям. Ситуация складывается сложная с моральной точки зрения, но юридически квартира достанется тому, кому она была завещана последним по дате составления документом.

Мы уже выяснили, что в завещании выражается воля наследодателя. Поскольку после того, как завещание вступит в силу, у наследодателя уже невозможно будет что-либо выяснить (например, какова была его истинная воля и была ли она), важно, чтобы всё это было выяснено при составлении завещания. Именно поэтому ГК РФ уделяет большое внимание вопросу оформления завещания.

Общее правило состоит в том, что завещание должно быть *удостоверено нотариально.* Нотариус проверяет, имеет ли право наследодатель составить завещание, т. е. дееспособен ли он. Кроме того, нотариус читает текст завещания и сообщает наследодателю, если есть какие-то основания признать завещание недействительным.

О содержании завещания ни в коем случае не должно стать известно третьим лицам, если наследодатель этого не желает. Поэтому ГК РФ устанавливает, что информация, полученная о содержании за-

вещания, не должна разглашаться. Эта информация составляет нотариальную тайну.

Для того чтобы о содержании завещания не знал абсолютно никто, законодатель предусмотрел такую интересную форму, как *закрытое завещание*. В российском гражданском праве эта форма появилась совсем недавно — с 2002 г., но многим она знакома по фильмам.

Суть закрытого завещания в том, что наследодатель пишет его сам, ни с кем не советуясь. Затем он запечатывает завещание в конверт и отдаёт нотариусу в присутствии двух свидетелей. Нотариус сообщает наследодателю об основных требованиях, предъявляемых к составлению завещания, несоблюдение которых может повлечь недействительность завещания. После этого нотариус запечатывает завещание в другой конверт, на котором указывает информацию о наследодателе.

Как видим, о содержании такого завещания не знает никто — только сам наследодатель. После его смерти у нотариуса собираются потенциальные наследники и иные заинтересованные лица — осуществляется оглашение завещания. Возможно, в этот момент наследники узнают, что дедушка-миллионер все свои миллионы направил на содержание зоопарка. А может, в конверте окажется просто чистый лист бумаги. Наследодатель на всё это имеет право.

Рассмотрим немного подробнее, каким должно быть содержание завещания. Прежде всего при составлении завещания реализуется принцип свободы завещания.

Наследодатель по своему усмотрению может указать, каким лицам какое его имущество переходит.

Наследодатель может лишить наследства каких-либо наследников, не объясняя причин.

Содержанием завещания, помимо названного, по усмотрению наследодателя могут быть некоторые другие параметры.

Указание на то, что если один наследник по каким-то причинам не примет наследство, то имущество переходит другому. Эта ситуация имеет название «подназначение наследника» или «наследственная субституция». Рассмотрим её на примере. Гр. Д. написал в завещании: «Всё моё имущество переходит моему другу А. Подназначаю наследником гр. Ф.». Это означает, что если А. по каким-либо причинам не станет наследником, т. е. не примет имущество, то оно перейдёт Ф. Если бы наследник не был подназначен, имущество перешло бы наследникам А.

Указание в завещании на обязанность наследника передать определённым лицам какое-то имущество либо что-то для них сделать носит название «завещательный отказ» или «легат». Пример легата:

«Я, гр. Б., оставляю всё своё имущество сыну, а он должен передать коллекцию марок моему другу С., а также разрешить пожизненно проживать в моей квартире моей давней знакомой Г.». Сын обязан выполнить волю отца; С. и Г. будут называться *отказополучателями* или *легатариями*.

Указание в завещании на то, что наследник обязан совершить определённые действия для общественного блага (например, организовать публичную библиотеку из книг наследодателя), называется «завещательное возложение».

В завещании может быть указано на определённого человека, который будет исполнять завещание. Называется такой человек *исполнителем завещания* либо душеприказчиком. Исполнение завещания — это поиск наследников, раздел между ними имущества и осуществление передачи этого имущества. При отсутствии душеприказчика завещание исполняют сами наследники на основании договорённостей между собой.

Кроме того, проявлением принципа свободы завещания является то, что наследодатель в завещании может отменить либо заменить уже имеющееся завещание. Например, 25 декабря наследодатель написал, что автомобиль завещает внуку. А в завещании от 27 декабря было сказано, что положение о передаче внуку автомобиля отменяется; автомобиль передаётся внучке.

Наследование по закону. Наследование по закону осуществляется, если невозможно наследование по завещанию. Оно невозможно либо потому, что завещание не было составлено, либо по каким-то причинам было признано недействительным, либо завещанием охвачено не всё имущество.

Например, наследодатель указал в завещании, что квартира переходит дочери, машина — другу, а коллекция картин — жене. Но у этого наследодателя имелись ещё дачный участок, денежные средства в банке и коллекция монет. В отношении имущества, оставшегося незавещанным, будут применяться правила наследования по закону.

Создавая нормы, регламентирующие наследование по закону, законодатель стремился как бы угадать, смоделировать, кому, скорее всего, оставил бы имущество наследодатель по своей воле. Раз нет завещания, законодатель самостоятельно решил этот вопрос.

Прежде всего в законе установлена последовательность очередей наследников. Смысл очереди в том, что вначале наследует первая очередь, затем, если наследники первой очереди отсутствуют, наследуют наследники второй очереди. Если нет обеих очередей, наследует следующая, третья очередь и так далее — до седьмой очереди. Наследники одной очереди получают имущество в равных долях.

В настоящее время закон устанавливает следующие очереди наследников:

1) дети, супруги, родители наследодателя;

2) братья, сёстры, бабушки, дедушки как со стороны отца, так и матери наследодателя;

3) дяди, тёти наследодателя;

4) прадедушки, прабабушки наследодателя;

5) двоюродные внуки и внучки, двоюродные бабушки и дедушки;

6) двоюродные правнуки и правнучки, двоюродные племянники и племянницы, двоюродные дяди и тёти.

Если нет наследников предшествующих шести очередей, к наследованию призываются в качестве седьмой очереди пасынки, падчерицы, отчим, мачеха.

Иждивенцы умершего лица, т. е. те лица, которых умерший содержал, наследуют всё имущество только если отсутствуют иные наследники (если иные наследники имеются, то иждивенцы наследуют в составе той очереди, которая призывается к наследованию; например, если призывается первая очередь, то вместе с наследниками этой очереди, если вторая, то вместе с наследниками второй очереди и т. д.).

Нужно сказать ещё об одной разновидности наследников. Это наследники, имеющие обязательную долю в наследстве по завещанию. Если наследодатель имеет несовершеннолетних детей либо нетрудоспособных иждивенцев, то, даже завещая своё имущество какому-то определённому лицу (возможно, и не родственнику), наследодатель не может лишить несовершеннолетних детей и нетрудоспособных иждивенцев их обязательной, установленной законом доли в наследственном имуществе.

Как видим, смысл распределения наследников по очередям в том, чтобы степень родства убывала с каждой последующей очередью. Это необходимо, чтобы имущество наследодателя получали как можно более близкие родственники. В то же время не должны быть обойдёнными и остальные родственники.

Рассмотрим ситуацию на примере. У наследодателя есть два сына от разных браков, супруга, отец и два брата. Как между ними будет распределяться наследство? Во-первых, наследники первой очереди — дети, супруга, отец. Это означает, что наследники второй очереди — братья — к наследованию не призываются. Во-вторых, наследников первой очереди четверо. Это означает, что всё имущество наследодателя должно быть разделено на 4 равные части. Заметим, что дети от предыдущих браков наследуют по общим правилам, а вот бывшие супруги к наследованию не призываются.

В перечне из названных нами очередей наследников отсутствуют такие близкие родственники, как родные внуки и внучки, правнуки

и правнучки, а также племянники и племянницы, двоюродные братья и сёстры наследодателя. Они также будут наследниками по закону, но не в порядке очерёдности, а особым образом — *по праву представления*.

Рассмотрим право представления на примере внука наследодателя. Если после смерти наследодателя остаются его сын и внук, то наследником является сын, а внук по закону ничего не наследует (он будет наследником имущества деда после смерти своего отца — сына наследодателя). Если же на момент открытия наследства сын наследодателя умер, то внук будет как бы представлять этого сына (своего отца) в наследственном имуществе. При этом, если внуков несколько, они получат на всех только одну долю — долю своего отца — сына наследодателя.

Например, после смерти гр. К. у него остались жена, мать и пятеро внуков — сыновей дочери, умершей несколько лет назад. Как будет делиться наследственная масса? На три части. По одной трети достанется наследникам первой очереди — жене и матери, а оставшаяся одна треть — пятерым внукам, которые наследуют не в порядке очерёдности, а по праву представления, т. е. представляют свою умершую мать в имуществе наследодателя.

По таким же правилам решается вопрос о наследовании по праву представления племянников и племянниц, если к моменту открытия наследства нет в живых братьев и сестёр наследодателя (чьими детьми являются племянники и племянницы). При этом важно учесть, что братья и сёстры — наследники второй очереди, поэтому племянники и племянницы будут наследовать по праву представления, только если у наследодателя отсутствуют дети, супруг, родители.

Как видим, в настоящее время перечень наследников по закону очень широкий. Но он тем не менее ограничен. Это означает, что более дальние родственники, не перечисленные в законе, к наследованию не призываются. Таким образом, в нашей правовой системе крайне маловероятна ситуация, знакомая многим по зарубежным фильмам, когда наследство по закону совершенно неожиданно для себя получает, например, внучатый племянник сестры бабушки.

В принципе возможна ситуация, когда никаких наследников, которых можно призвать к наследованию, у наследодателя нет. Либо все они лишены им права наследовать, либо являются недостойными наследниками, либо просто не пожелали принять наследство. Итак, имущество есть, а наследовать некому. В таких ситуациях наследственная масса называется *выморочным имуществом*. Выморочное имущество передаётся публично-правовому образованию — Российской Федерации, субъекту Федерации, муниципальному образованию.

Принятие наследства и отказ от наследства. Смерть наследодателя, как мы уже выяснили, означает открытие наследства, а также

вступление в силу завещания (если оно имеется). Для того чтобы наследники стали собственниками имущества, одного факта смерти наследодателя недостаточно, даже если наследник единственный.

Чтобы получить права на наследственное имущество, необходимо принять наследство. **Принятие наследства** — это, по сути, заявление о своём желании вступить в права наследования. Это желание может быть выражено одним из способов: фактическим либо юридическим. *Фактическое принятие* — это совершение действий по отношению к имуществу, например вселение в дом наследодателя, уплата налога на имущество, которое было завещано данному наследнику, и т. п. *Юридическое принятие* наследства — это направление нотариусу по месту открытия наследства заявления о своём намерении получить наследственную долю.

Очень важно запомнить следующее правило: без принятия наследства право на него получить невозможно. А срок для принятия наследства установлен в *6 месяцев* со дня смерти наследодателя. Нужно это для того, чтобы выявить всех наследников, заинтересованных в получении наследства. По окончании шестимесячного срока нотариус будет знать, сколько появилось наследников, и соответственным образом разделит между ними имущество.

Непринятие наследства автоматически означает, что наследник от наследства отказался. При этом не имеет значения, знал либо не знал наследник о смерти наследодателя. Например, у наследодателя были сын и брат, причём сын узнал о смерти отца только через 8 месяцев, а брат написал заявление на получение наследства и получил его. Если бы сын в течение 6 месяцев принял наследство (фактически или юридически), то брат, как наследник второй очереди, не наследовал бы вообще. Однако сын может восстановить своё право наследования, если докажет, что он пропустил срок на принятие наследства по уважительной причине. Но данный вопрос при отказе брата наследодателя отдать наследство решается только через суд.

Наследники не всегда заинтересованы в принятии наследства. Причины могут быть разные (например, наличие у наследодателя долгов). Наследник в такой ситуации обязан будет оплачивать эти долги, правда, только в пределах стоимости того имущества наследодателя, которое к нему перешло. Наследник может быть не заинтересован в осуществлении расчётов с кредиторами и по этой причине не принять наследство. Для этого достаточно просто промолчать в течение 6 месяцев.

Могут быть и другие причины. Например, бабушка завещала квартиру своей дочери и внучке, а дочь хочет, чтобы внучке, т. е. её дочери, досталась вся квартира. Мать может написать нотариусу заявление об отказе от наследства с указанием того субъекта, в чью пользу отказ осуществляется, либо просто промолчать в течение шести месяцев.

Но если есть в наличии другие наследники первой очереди, то сделать заявление нотариусу необходимо в течение шестимесячного срока для принятия наследства.

? Вопросы для самопроверки

1) Что такое наследование? 2) Какие формы наследования вам известны? 3) Как определяется место открытия наследства и каково его значение? 4) Может ли несовершеннолетний ребёнок быть наследодателем? 5) Какие субъекты называются недостойными наследниками? 6) Каковы понятие и признаки завещания? 7) Что такое закрытое завещание? 8) Какие положения можно включить в завещание? 9) В какой последовательности имущество наследодателя передаётся наследникам при наследовании по закону? 10) Зачем нужны такие категории, как принятие наследства и отказ от наследства?

✓ Задания

1. После смерти гр. З. его имущество перешло к сыну, дочери и жене. После этого выяснилось, что незадолго до смерти З. взял в долг у своего знакомого Я. 15 тыс. р. сроком на 2 месяца. Я. предъявил к наследникам требование об уплате этой суммы. Обязаны ли наследники исполнить это требование? Если да, то в каких долях?

2. Елена Х. являлась собственником квартиры, полученной по наследству от бабушки, а также автомобиля, подаренного отцом. В завещании Елена указала, что всё её имущество должно перейти к её брату; при этом она лишает наследства в каком бы то ни было виде свою мать, которая не занималась её воспитанием. После смерти Елены права на её имущество заявили отец, мать, дедушка и брат. Кому и на каком основании должно перейти имущество?

3. Гр. П. проживал с матерью в сельском доме, принадлежавшем матери на праве собственности. После смерти матери П. остался жить в этом доме, но к нотариусу с какими бы то ни было заявлениями не обращался. Через 12 месяцев к нотариусу поступили два заявления о принятии наследства: во-первых, от сёстры П. (в заявлении было указано, что она проживает в другом городе и ничего не знала о смерти матери, а брат ей этого не сообщил); во-вторых, от сестры матери. Подлежат ли данные заявления удовлетворению? Кто и на каких основаниях станет наследником?

Мысли мудрых

«Воля наследодателя всегда на первом месте».

«Чем больше наследников по закону, тем меньше случаев выморочности имущества».

Римские юридические изречения

§ 8–9. Право интеллектуальной собственности

Что такое интеллектуальная собственность и зачем она нужна? Что такое интеллектуальные права? Кому они принадлежат? Как они возникают и как долго существуют? Какие действия наиболее часто приводят к их нарушению?

Роль интеллектуальной собственности в современном мире. Интеллектуальная собственность — словосочетание, которое у всех на слуху. Действительно, в современном обществе отношения по поводу интеллектуальной собственности возникают так же часто, как и отношения собственности. Процесс создания интеллектуальной собственности, приобретения и оборота прав на её использование является одним из важнейших показателей уровня развития экономики страны и благосостояния общества. Интеллектуальные права и продукция, созданная на основе новейших научно-технических разработок, составляют основу современной экономики, которую принято называть инновационной экономикой.

Хотя инновации как общественное явление появились очень давно (первыми из них с уверенностью можно признать орудия труда первобытного человека, ибо он сначала их придумал в уме, а потом соорудил), право, регулирующее отношения в области создания и использования интеллектуального продукта, появилось относительно недавно. Это случилось примерно три века назад, т. е. гораздо позднее, чем возникло право собственности.

Право интеллектуальной собственности — относительно новая область гражданского права, которая во всём мире продолжает развиваться и совершенствоваться. Не составляет исключения и Россия, где в 2008 г. была принята четвёртая часть Гражданского кодекса Российской Федерации, нормы которой целиком посвящены регулированию прав на объекты интеллектуальной собственности и в которую периодически вносятся изменения.

Понятие права интеллектуальной собственности. Право интеллектуальной собственности содержит нормы, регулирующие отношения по поводу, во-первых, результатов интеллектуальной деятельности, а во-вторых, приравненных к ним средств индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий.

Результаты интеллектуальной деятельности — это продукт мыслительной, умственной деятельности человека. Закон охраняет в качестве интеллектуальной собственности не любые результаты интеллектуальной деятельности, а те, которые отвечают установленным в законе требованиям. Для каждого вида интеллектуальной собственности эти требования сформулированы специально, но требованием, которое предъявляется практически ко всем таким результатам, является новизна. Если человек производит, например, в уме сложение или ум-

ножение, его деятельность будет носить умственный характер, но полученный результат не будет отличаться от тех результатов, которые получат другие люди, сложившие или умножившие те же числа. Но если человек придумает техническое устройство, позволяющее производить эти математические действия, которое не было ранее известно, то такой результат умственной деятельности может быть признан интеллектуальной собственностью. Новизна объекта интеллектуальной деятельности показывает, что это *результат творческой деятельности.*

Использование придуманного устройства на практике позволяет на его основе создавать товар, например вычислительную технику, которая будет значительно ускорять процесс вычисления. Однако эта техника, например, электронно-вычислительная машина, уже будет иметь форму вещи, на неё возникнет право собственности у того, кто её произвёл. И производитель может распорядиться ею как товаром и получить прибыль. Но имеет ли такой производитель товара в форме вещи использовать техническую идею, результат интеллектуальной деятельности в своей практической деятельности?

Ответ на этот вопрос даёт право интеллектуальной собственности: кто создал результат интеллектуальной деятельности, тому и принадлежат права на этот результат. Наш производитель вправе использовать этот результат, если он сам его создал.

Права на результат интеллектуальной деятельности именуются *интеллектуальными правами* и принадлежат *автору* — гражданину, физическому лицу, творческим трудом которого создана интеллектуальная собственность.

Если результат интеллектуальной деятельности создан совместно более чем одним автором, то эти лица именуются *соавторами.*

Не признаются авторами лица, которые содействовали созданию результата, оказывая автору организационную, финансовую, консультативную, техническую и иную поддержку. Например, не может быть признан автором спонсор.

Сравнивая объекты права собственности — материальные объекты — с объектами интеллектуальной собственности — идеальными объектами, можно сделать основной вывод об их различиях. Материальные объекты способны к гражданскому обороту, они могут переходить от одного собственника к другому, например, на основании договора или завещания. Идеальные объекты, по сути информацию, невозможно отчуждать. Иллюстрацией служит широко известное выражение: «Если у тебя есть одно яблоко и у меня есть одно яблоко и мы ими обменяемся, то у каждого будет по яблоку. Но если у меня есть идея и у тебя есть идея и мы ими обменяемся, у каждого будет по две идеи». Поэтому оборот интеллектуальной собственности, т. е. собственно результатов интеллектуальной деятельности, невоз-

можен. Однако право использовать такой результат, которое первоначально принадлежит автору в большинстве случаев, способно переходить от автора (*первоначального правообладателя*) к другим лицам — физическим и юридическим, а также к государству и муниципальным образованиям (*последующим правообладателям*). Это право именуется **исключительным правом**, и оно представляет собой товар, ибо потребность в нём у других лиц может быть удовлетворена на основании возмездных сделок. Поэтому, если наш производитель вычислительной техники, о котором мы говорили ранее, приобретёт у автора право использовать при её создании его техническую идею, интеллектуальную собственность, то его предпринимательская деятельность будет законной.

К результатам интеллектуальной деятельности приравнены **средства индивидуализации** — обозначения, позволяющие выделить нечто из числа себе подобного. Например, фирменное наименование юридического лица и товарный знак. **Фирменное наименование юридического лица** есть только у коммерческих организаций. Оно позволяет отличить одно коммерческое юридическое лицо от другого. **Товарный знак** позволяет отличать товар одного производителя от аналогичного товара другого производителя.

Вышеназванные средства индивидуализации приравниваются к результатам интеллектуальной деятельности исключительно в юридических целях. Это объясняется тем, что средства индивидуализации также относятся к идеальным объектам. Их оборот невозможен, но права на их использование могут переходить от одного правообладателя к другому как товар.

Средства индивидуализации содержат информацию о производителе товара, о самом товаре, предприятии, на котором товар изготовлен, с которой в сознании других лиц — потребителей этого товара, реальных или потенциальных покупателей этого товара — соотносится мнение о деловой репутации производителя или продавца товара, об особых качествах и свойствах самого товара, работы или услуги. Соответственно использование таких средств индивидуализации, которые хорошо известны на рынке, повышает конкурентоспособность товара. Согласитесь, что при всех равных возможностях покупатель охотнее приобретёт товар, обозначенный хорошо известным ему товарным знаком или произведённый широко известной коммерческой организацией. В этом не только гарантия покупки качественного товара, но и зачастую удовлетворение моральных амбиций покупателя. Кстати, в современном потребительском обществе последний аргумент иногда выходит на первое место.

Поскольку результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации могут быть выражены на определённом ма-

териальном носителе, интеллектуальные права на эти результаты и средства не зависят от права собственности на их материальный носитель как вещь. Поэтому приобретение права собственности на такой материальный носитель вовсе не означает, что собственник одновременно становится обладателем интеллектуальных прав. Например, право собственности на листочек бумаги, который был кому-то подарен и на котором написаны стихи, вовсе не означает, что собственник этой рукописи может считаться автором стихов или имеет право на их публикацию.

Интеллектуальные права. Интеллектуальные права возникают по поводу объектов интеллектуальной собственности, т. е. различных результатов творческой деятельности и средств индивидуализации. Эти права многообразны. Современное российское законодательство делит интеллектуальные права на три группы.

Первая группа включает в себя *личные неимущественные права.*

Эти права принадлежат авторам и не могут переходить к другим лицам. Основным личным правом является *право авторства* — право считаться автором результата интеллектуальной деятельности. Автором произведения считается гражданин, имя которого указано на оригинале или копии произведения.

Другое личное неимущественное право автора — *право на имя.* Это значит, что он вправе использовать произведение или разрешать его использование другим лицам с указанием своего подлинного имени. Но автор может использовать вымышленное имя (псевдоним) либо вообще не указывать своё имя. В этих случаях возникает личная тайна — тайна псевдонима или анонима, раскрыть которую может либо сам автор, либо тот, кому он разрешит это сделать. Когда автор не раскрывает своего подлинного имени, его законным представителем, в том числе в суде, является издатель.

Выделяют также *право автора на неприкосновенность произведения* (без его согласия никто не может вносить в произведение изменения — сокращать его, адаптировать, снабжать иллюстрациями, пояснениями и пр.) и *право автора на защиту репутации* (в случае искажения или посягательства на искажение произведения, способного нанести ущерб репутации автора).

Право обнародовать произведение (совершить действия, вследствие которых произведение становится доступным неопределённому кругу лиц, например опубликовать его в печати, продемонстрировать на выставке, исполнить в концерте) и *право автора на отзыв произведения* (действия, свидетельствующие об отмене решения об обнародовании) также относятся к личным неимущественным правам.

Как видим, личные неимущественные права принадлежат авторам, хотя в редких случаях право на имя имеют также не только авторы,

но и лица, которые содействовали созданию произведения. Например, продюсеры вправе требовать указания своего имени, а если это юридические лица — своего наименования на экземплярах кинофильма (аудиовизуального произведения).

Вторая группа включает в себя только одно право, которое именуется *исключительным правом*. Содержание этого права включает три возможности поведения субъекта:

1) использовать интеллектуальную собственность любым не запрещённым законом способом, по своему усмотрению;

2) разрешать использование интеллектуальной собственности другому лицу в пределах, установленных договором;

3) запрещать использование интеллектуальной собственности другим лицам. При этом отсутствие прямого запрета не является разрешением.

Исключительное право, таким образом, выполняет *две важные специальные функции*. Во-первых, оно создаёт *правовую монополию* для правообладателя, поскольку только он один может использовать свой результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации. А эта монополия создаёт ему большие экономические возможности. Никто не может производить и продавать товар, в котором используется его интеллектуальная собственность. Например, издавать литературное произведение, записывать на компакт-диски исполнение музыкального произведения, указывать на товаре или использовать в рекламе товарный знак вправе только лицо, которое обладает исключительным правом на произведение, исполнение или товарный знак. Соответственно только это лицо будет единственным продавцом товара, в котором используются эти объекты интеллектуальной собственности. А если эти товары станут лидерами продаж, благодаря их интеллектуальной составляющей, — бестселлером, то такое монопольное положение сулит правообладателю ещё большую прибыль.

Во-вторых, исключительное право создаёт *юридический запрет* использования интеллектуальной собственности при отсутствии разрешения правообладателя. И это особенно важно, поскольку в этом весь смысл правовой охраны интеллектуальной собственности. Правда, такой юридический запрет рассчитан на общество, в котором достаточно развиты правосознание и правовая культура. И вот почему. Если собственник вещи может принять меры к её охране самостоятельно, например убрать в сейф, иным образом ограничить к ней доступ, то у интеллектуального собственника такой возможности, как правило, нет. Интеллектуальная собственность — это открытая информация, доступ к которой свободен. Более того, автор не только заинтересован в получении экономической выгоды от обнародования своего произведения, но ему также необходимы признание, известность, популяр-

ность. Поэтому он и стремится обнародовать своё произведение, хотя бы в Интернете. Но, имея к нему свободный доступ, другие лица не вправе использовать произведение, например копировать его и продавать копии, исполнять произведение на концертах. Если речь идёт о технических достижениях, например об изобретениях, то информация о них также доступна: сведения о поданных заявках на регистрацию изобретений публикуются. Каждый может ознакомиться с материалами заявки, в которых изобретение описывается с такой полнотой, которая позволяет его применять. Исключение составляют только секретные изобретения, которые содержат государственную тайну.

Но монополия интеллектуального собственника не абсолютна. В случаях, установленных в ГК РФ, допускается свободное, т. е. без согласия автора или иного правообладателя, использование отдельных видов результатов интеллектуальной деятельности. Правда, в ряде случаев такое свободное использование является возмездным, т. е. за плату, которую, как правило, собирают специальные организации, управляющие авторскими правами на коллективной основе. Затем эти платежи перечисляются авторам.

Наиболее типичный случай — использование произведений в личных, информационных, научных, учебных или культурных целях. Но при этом действует общее правило — не нарушать личных неимущественных прав автора. Например, школьник/студент вправе использовать в своём сочинении/дипломной работе чужой текст в качестве цитаты, но при этом обязательно надо указывать имя автора, название цитируемого произведения и избегать изменения, а тем более искажения цитируемого текста.

Зачастую автор не может самостоятельно использовать своё произведение, например, он не владеет иностранным языком, чтобы сделать его перевод, не имеет типографии, чтобы издать свой роман, не имеет завода, чтобы производить товар, в котором используется его изобретение. Поэтому он даёт разрешение другому лицу на подобное использование своей интеллектуальной собственности. Такое разрешение именуется **лицензией**, и отношения между автором и пользователем соответственно регулируются **лицензионным договором**. Автор или иной правообладатель может также распорядиться исключительным правом, передав его новому правообладателю в полном объёме бесповоротно на основании возмездного или безвозмездного договора об отчуждении исключительного права. Всё это свидетельствует о возможности правообладателя распорядиться исключительным правом, кроме случаев, когда закон ограничивает или запрещает такое распоряжение. Исключительное право можно использовать в качестве вклада в уставный капитал юридического

лица, в качестве предмета залога. Оно входит в состав наследственного имущества.

Таким образом, исключительное право возникает в отношении всех без исключения объектов интеллектуальной собственности, будь то результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации.

Есть интеллектуальные права, которые не относятся к личным неимущественным правам и не являются исключительным правом. Это, например, право получить вознаграждение за свободное использование произведения, подать заявку в патентное ведомство с ходатайством о выдаче патента, использовать информацию об исключительном праве, в том числе знак, оповещающий о принадлежности исключительных прав. Эти права составляют третью группу — «иные права».

Отдельные институты интеллектуальной собственности. Объекты интеллектуальной собственности весьма разнообразны. Поэтому законодатель формулирует специальные положения, которые учитывают особенности каждого объекта. Специальные нормы, рассчитанные на определённые группы объектов, объединяются в большие группы, которые именуются институтами интеллектуальной собственности:

— *авторское право*;
— *права, смежные с авторскими*;
— *патентное право*;
— *право на селекционные достижения*;
— *право на топологии интегральных микросхем*;
— *право на секрет производства («ноу-хау»);*
— *право на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий.*

В четвёртой части ГК РФ общие нормы, которые применяются в случаях, если они не изменены специальными нормами, содержатся в гл. 69 «Общие положения». Специальные нормы каждого института сформулированы в последующих отдельных главах, начиная с гл. 70 и заканчивая гл. 76.

Рассмотрим эти институты с большей или меньшей степенью подробности, чтобы уметь отличать одни объекты интеллектуальной собственности от других.

Авторское право. Нормы авторского права регулируют отношения по поводу результатов интеллектуальной деятельности в области науки, литературы и искусства. Эти результаты именуются произведениями. Объектами авторского права также признаются программы для ЭВМ и базы данных, которые не являются произведениями, а лишь приравниваются к литературным произведениям.

К объектам авторского права закон предъявляет только два условия:

— результат должен быть творческим;

— он должен иметь объективную форму выражения.

Первое условие понятно: в этом проявляется основное качество любого охраняемого объекта — новизна. Второе условие позволяет окружающим воспринимать данный результат. Форма объективного выражения может быть любой — устной, письменной, пространственной и т. п. Она может быть зафиксирована на электронных носителях (в цифровой форме).

По мере развития техники появляются новые возможности выражения творческой мысли. Если в каменном веке произведение изобразительного искусства выражалось, например, в форме наскального рисунка, то сейчас это может быть голографическое изображение. Поэтому постоянно появляются новые виды произведений. Чуть больше столетия назад мир ещё не знал произведений кинематографического искусства, а полтора столетия назад — произведений фотографического искусства.

Творчество в области науки, литературы и искусства отличает то, что головной мозг человека в процессе творчества перерабатывает реальные обстоятельства в такие творческие формы, которые свойственны именно данному автору, выражают его авторское видение. Так, если несколько человек попробуют в красках изобразить одно и то же, к примеру апельсин, то цветовая гамма у каждого автора будет отличаться определённой тональностью. У одного будет доминировать оранжевый цвет, у другого — жёлтый, у третьего проявится красноватый тон, у четвёртого где-то промелькнёт зелёный или даже фиолетовый оттенок. Этим индивидуальным особенностям восприятия действительности сопутствует также авторская фантазия, направленная на то, чтобы произвести наибольшее эмоциональное впечатление своим произведением. Поэтому авторским правом охраняется не содержание произведения, например его тема, сюжет, а его *форма*. Действительно, в мировой литературе насчитывается менее десятка основных сюжетов, комбинации которых лежат в основе всех литературных произведений. Но на чувства человека воздействует форма, в которой этот сюжет излагается, — авторская речь, язык, образы, персонажи. Именно это охраняется авторским правом в произведении.

Форма произведения в принципе неповторима в силу особенностей творчества в области науки, литературы и искусства. Поэтому не может быть двух одинаковых произведений — с одинаковыми персонажами, написанными слово в слово и с одинаковыми знаками препинания. Если такое и случится, значит мы имеем дело с плагиатом, присвоением авторства на чужое произведение.

В силу качества самого результата, невозможности создания самостоятельно, независимо друг от друга двумя авторами одинаковых произведений основанием возникновения авторских прав является собственно факт создания произведения. Для этого не требуются никакие формальности, например государственная регистрация произведения. Исключение составляют только программы для ЭВМ и базы данных, которые по желанию правообладателя могут быть зарегистрированы компетентным государственным органом.

На произведение как объект авторского права возникают личные неимущественные права, исключительное право и иные интеллектуальные права.

Личные неимущественные права существуют в течение всей жизни автора. Со смертью автора они прекращаются, но продолжает бессрочно существовать объект каждого из этих прав — авторство, имя автора, неприкосновенность произведения, репутация автора. Эти идеальные объекты также бессрочно охраняются государством, а в случае нарушения могут быть защищены любым заинтересованным лицом.

Исключительное право даёт возможность автору использовать произведение любым незапрещённым способом, например воспроизводить его (копировать, тиражировать), распространять оригинал или копии произведения, в том числе продавать их, исполнять произведение, переводить его на другой язык, перерабатывать произведение (переделывать повесть в сценарий для кинофильма, аранжировать музыкальное произведение).

Исключительное право существует в течение всей жизни автора, а после его смерти ещё 70 лет[1]. Если произведение создано в соавторстве, то 70 лет начинают исчисляться после смерти последнего из соавторов. Есть и специальные способы определения срока действия исклю-чительного права на произведения.

Когда истечёт срок действия исключительного права, произведение становится всеобщим достоянием. Это значит, что каждый вправе свободно использовать его, т. е. без согласия кого бы то ни было и без выплаты кому бы то ни было вознаграждения, но с обязательным указанием имени автора и наименования произведения. Это правило распространяется на любой объект исключительных прав в случае их прекращения.

Подробнее вопросы авторского права будут рассматриваться в последующих параграфах.

Права, смежные с авторскими правами. Это нормы, регулирующие отношения по поводу исполнения авторских произведений, запи-

[1] Правда, эти 70 лет начинают исчисляться с 1 января года, следующего за годом смерти автора, а не со дня его смерти.

си этих исполнений на фонограмму, сообщение радио- и телепередач в эфир или по кабелю, а также некоторых других объектов смежных прав. Смежные права производны от авторских прав на произведение, образно говоря, вырастают на них, зависят от них. Например, есть музыкальное произведение. Всегда ли сам автор может его исполнить? Чаще всего авторское произведение исполняют профессионалы — артисты. Не исключено, конечно, что и сам автор может исполнить произведение на высоком профессиональном уровне (как это делали, например, поэты В. Высоцкий, Б. Окуджава). А если это крупная и сложная музыкальная форма, такая как опера? Здесь уже автор не сможет использовать своё авторское право на исполнение. Нужен оркестр, возглавляемый дирижёром, певцы, а иногда и танцоры, а также режиссёр всей театральной постановки. И такая постановка именуется исполнением произведения автора. Исполнители, создавая свой собственный результат творческой деятельности — исполнение, приобретают личные неимущественные, исключительные и иные интеллектуальные права на него.

Исполнение можно записать на фонограмму или передать в эфир или по кабелю. Так возникают новые объекты, «растущие» на авторском праве, — фонограммы (записи исполнения произведения) и сообщения произведений или записей исполнений в радио- или телепередачах. На эти новые объекты возникают самостоятельные интеллектуальные права, прежде всего исключительное право. Эти права также возникают естественным путём вследствие создания самой интеллектуальной собственности, их регистрация не требуется. Срок действия исключительного права на эти объекты устанавливается в ГК РФ.

Патентное право регулирует отношения по поводу результатов интеллектуальной деятельности в области научно-технического творчества и технического конструирования.

Результаты творчества в этих областях имеют огромное значение в современной экономике, поскольку их использование позволяет создавать либо новую продукцию, аналогов которой ещё нет в мире, либо продукцию, обладающую новыми или улучшенными качествами по сравнению с ранее выпускаемой. Они также представляют собой технические решения, коренным образом меняющие технологические процессы — процессы создания материальных благ человеком, в том числе уменьшающие затраты материалов и энергии, снижающие нагрузку на окружающую природную среду.

Эти результаты составляют основу современной экономики, которую зачастую именуют инновационной экономикой. Инновации — это те технические новшества, достижения, которые в процессе их внедрения, использования на практике позволяют создавать новые, инновационные продукты (товары, работы, услуги). А этот новый продукт

способен более эффективно удовлетворять потребности человека, общества и государства.

К объектам патентного права относятся изобретения, полезные модели, промышленные образцы. Изобретения и полезные модели — это технические решения, которые различаются уровнем технической сложности и рамками практического применения. Менее ценной в экономическом отношении является полезная модель, которая не всегда и не во всех государствах признавалась объектом интеллектуальной собственности. Промышленный образец — это художественно-конструкторское решение изделия, поэтому этот объект имеет признаки не только технического, но и изобразительного творчества. Данную сферу творчества иногда именуют техническим дизайном.

В отличие от объектов, охраняемых авторским правом, патентное право охраняет в первую очередь содержание, т. е. саму техническую идею. Маленький пример: требуется снизить трение между двумя деталями механизма. Что можно предложить? Вариантов несколько. Во-первых, сделать трущиеся поверхности более гладкими, во-вторых, использовать в качестве смазки какое-нибудь вещество вроде масла, в-третьих, придать соприкасающимся поверхностям деталей такую форму, которая позволяла бы снизить их взаимное давление друг на друга. Можно использовать и комбинации всех этих способов. А можно придумать какой-то состав, который бы более эффективно снижал трение по сравнению с маслом. Это всё и есть технические решения — изобретения.

Тождественные результаты технического творчества в принципе могут быть получены независимо друг от друга разными авторами. И это очень часто встречалось в истории, вспомните хотя бы историю с созданием радио. В России его изобретателем считают А. С. Попова. Он изобрёл радио практически одновременно с итальянцем Г. Маркони, который считается в Европе его изобретателем. А в Америке изобретателем радио считается Н. Тесла. И все они — авторы — создали одинаковый интеллектуальный результат самостоятельно и независимо друг от друга.

Подобные ситуации порождают прямой вопрос: а кого из авторов следует признать обладателем исключительного права? Если всех авторов, то это право утрачивает свою основную функцию — монополию на использование изобретения. А если сохранить монополию, то за кем из авторов? Ответ прост: за тем, кто был первым. В патентном праве в этой связи существует специальный термин — приоритет. Здесь действует формальное правило — кто первый обратился в компетентный орган государственной власти с просьбой зарегистрировать своё изобретение или другой объект патентного права, у того и приоритет. Таким образом, приоритет не у того, кто первым изобрёл, а у того, кто первый обратился к государству с просьбой запатентовать объект.

Процесс патентования сложен. Он включает в себя проверку (экспертизу) результата на предмет соответствия установленным в законе требованиям. Если результаты экспертизы положительные, то техническое решение регистрируется (заносится в соответствующий реестр), а заявителю выдаётся патент.

Патент — это охранный документ, который удостоверяет авторство, приоритет и исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец. Отсюда и название — *патентное право*.

В результате государственной регистрации изобретения, полезной модели, промышленного образца возникает исключительное право на эти объекты.

Срок действия исключительного права ограничен законом. Например, исключительное право на изобретение действует в течение 20 лет с момента подачи заявки в патентное ведомство.

В отличие от исключительного права на объекты авторского права правообладатель изобретения и других объектов может досрочно прекратить действие патента, отказавшись от него или перестав уплачивать патентные пошлины. Возможность досрочного прекращения исключительного права объясняется моральным старением самого объекта, когда потребность в нём прекращается.

Право на селекционные достижения. Нормы данного права регулируют отношения по поводу новых сортов растений и пород животных. Эти результаты также входят в число таких объектов интеллектуальной собственности, которые могут быть использованы в инновационном процессе, особенно в аграрной сфере.

Право на топологии интегральных микросхем. Под топологией интегральной микросхемы понимается зафиксированное на каком-либо материальном носителе пространственно-геометрическое расположение элементов микросхемы и связей между ними. Это основной интеллектуальный результат, используемый в электронной промышленности, которая играет большую роль в инновационно-ориентированной экономике. Темпы развития технической мысли в этой сфере невероятно высоки. Достаточно вспомнить, какого размера были электронные изделия ещё десять лет назад, каковы были объём их памяти и функциональные возможности, и сравнить их с теми изделиями, которые производятся сегодня, чтобы сделать вывод о том, какую роль в этом играет топология интегральной микросхемы.

Право на секрет производства («ноу-хау»). Секрет производства — это сведения любого характера (производственные, технические, экономические, организационные и др.). Но они признаются интеллектуальной собственностью при наличии следующих условий:

1) эти сведения имеют реальную или потенциальную коммерческую ценность для правообладателя, если они неизвестны третьим лицам;

2) к этим сведениям нет свободного доступа у третьих лиц на законном основании;

3) правообладатель устанавливает и соблюдает в отношении этих сведений режим коммерческой тайны (обеспечивает сохранение этих сведений в тайне, в том числе обязывая соблюдать конфиденциальность своих работников, которые имеют к ней доступ в связи с исполнением служебных обязанностей).

Права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий. Нормы этого института права интеллектуальной собственности регулируют отношения по поводу:

1) фирменных наименований;

2) товарных знаков и знаков обслуживания;

3) наименований мест происхождения товаров;

4) коммерческих обозначений.

На эти объекты возникают исключительные права. Личных неимущественных прав на них не возникает, иные интеллектуальные права возникают крайне редко.

Фирменное наименование — средство индивидуализации конкретного юридического лица — коммерческой организации, под которым это лицо выступает в гражданском обороте.

Юридическое лицо — коммерческая организация обязана иметь полное фирменное наименование на русском языке, а также вправе иметь сокращённое наименование на русском языке, полные или сокращённые фирменные наименования на языках народов Российской Федерации или иностранных языках.

Закон содержит запреты на включение некоторых сведений (слов) в фирменное наименование любого юридического лица. Например, включать в фирменное наименование официальное наименование «Российская Федерация» или «Россия», а также производные от них слова можно только в том случае, если на это получено разрешение компетентного органа государственной власти.

Юридическое лицо приобретает исключительные права на фирменное наименование, но не вправе распорядиться этим правом, потому что это запрещено законом. Оно может только само использовать фирменное наименование или запрещать его использование другим. Но разрешать другим использовать своё фирменное наименование не вправе.

Товарный знак и *знак обслуживания* — обозначения, позволяющие отличить товар или услугу одного производителя от аналогичного товара или услуги другого производителя. В качестве товарных знаков могут быть зарегистрированы словесные, изобразительные, объёмные и другие обозначения или их комбинации в любом цвете или цветовом сочетании.

На товарный знак и знак обслуживания возникают исключительные права в результате государственной регистрации этих обозначений. Эти права удостоверяются свидетельством и охраняются в течение десяти лет. Срок охраны можно продлевать ещё на десять лет неоднократно, обращаясь с соответствующей просьбой в регистрирующий орган (патентное ведомство).

В регистрации товарного знака может быть отказано по основаниям, установленным в четвёртой части ГК РФ. В частности, не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, тождественных или сходных до степени смешения с ранее зарегистрированным товарным знаком другого заявителя либо вводящих потребителя в заблуждение относительно товара или его производителя.

На практике же нередко встречаются случаи, когда недобросовестный производитель использует для позиционирования своего товара на рынке чужой товарный знак или близкий до степени смешения, предлагая в действительности покупателю товар, вовсе не отвечающий свойствам и качеству товара, производимого истинным правообладателем.

В соответствии с международными договорами в России охраняются так называемые общеизвестные товарные знаки независимо от того, зарегистрированы они в нашем государстве или нет.

Наименование места происхождения товара. Это также средство, индивидуализирующее товар. Таким наименованием является современное или историческое, официальное или неофициальное, полное или сокращённое наименование географического объекта — страны, населённого пункта или производные от него слова. Это географическое место должно отличаться такими климатическими, природными условиями или навыками его жителей, вследствие которых произведённый в этом месте товар приобретает особые качества. Поэтому с помощью этого средства индивидуализируется не всякий товар, а только тот, который произведён в данной местности. В России зачастую такими наименованиями могут обозначаться изделия народных промыслов, например вологодское кружево, палехские шкатулки, хохломская роспись, жостовские подносы, каслинское литьё, а также иные товары потребительского назначения — минеральные воды, вина, мёд и др.

Хотя на наименование места происхождения товара у производителя такого товара возникают исключительные права, они не обладают абсолютной монополией. Любой другой производитель может приобрести исключительное право на аналогичное наименование при условии, что будет производить товар в той же местности. Наименование места происхождения товара, а также исключительное право на него подлежат государственной регистрации в патентном ведомстве и подтверждаются свидетельством. Срок действия свидетельства — десять

лет с момента подачи заявки на регистрацию. При определённых условиях срок его действия можно продлить.

Коммерческое обозначение позволяет субъектам предпринимательской деятельности индивидуализировать своё промышленное, торговое или иное предприятие. Поэтому под коммерческим обозначением зачастую понимают вывеску, хотя правообладатель может использовать это обозначение в рекламных целях, на бланках, счетах, в иной документации, на товарах или упаковке товара. Исключительное право на коммерческое обозначение возникает в результате его использования и не требует государственной регистрации. Одно коммерческое обозначение может быть использовано для индивидуализации нескольких предприятий, принадлежащих правообладателю.

Срок действия исключительного права на коммерческое обозначение законом не ограничен.

? Вопросы для самопроверки

1) Какие результаты интеллектуальной деятельности охраняются как интеллектуальная собственность? 2) Какие средства индивидуализации признаются объектами интеллектуальной собственности? 3) Какие интеллектуальные права вам известны? 4) Каково содержание исключительного права? 5) Почему исключительное право на изобретение возникает в результате государственной регистрации этого результата интеллектуальной деятельности, а исключительное право на произведение науки, литературы или искусства возникает без такой регистрации? 6) Что такое патент и права на какие результаты интеллектуальной деятельности охраняются патентом? 7) Какие виды результатов интеллектуальной деятельности создают основу для инновационного развития экономики? Какие личные неимущественные права вам известны? Кому они принадлежат и в течение какого срока охраняются? 8) Какие виды фирменных наименований вам известны?

✓ Задания

1. Литературное произведение (роман) известного, но ныне умершего писателя, пользующееся большой популярностью, было переработано молодым автором в сценарий, который он предложил киностудии для создания кинофильма. Узнав об этом, наследники умершего писателя запретили использовать данный сценарий и вообще создавать кинофильм.

Вопрос: правомерны ли действия наследников, если писатель умер 30 января 1993 г.?

2. Между писателями А. и Б. долгое время велась переписка. После смерти этих писателей наследники писателя А. решили издать их письма.

Вопрос: кому принадлежит право собственности на письма как на вещь, а кому принадлежат исключительные права на них как на интеллектуальную собственность и вправе ли наследники писателя А. издать всю переписку?

3. В патентное ведомство Российской Федерации была подана заявка на получение патента на изобретение нового способа снижения трения при высокой скорости вращения металлической детали в замкнутом металлическом корпусе. Для этого предлагалось покрывать серебром трущиеся поверхности. При высокой скорости вращения серебро расплавляется и действует как смазка. Но в отличие от смазочных веществ, изготовленных на жировой основе, оно не выгорает при высокой скорости вращения.

В процессе проведения проверки заявленного технического решения было обнаружено, что для тех же целей — снижения трения — в Англии в XVII в. серебрили жерла пушек.

Вопрос: какое решение должно принять патентное ведомство по результатам экспертизы — выдать патент на изобретение или отказать в выдаче патента?

§ 10–11. Авторское право

Есть ли авторы у законов? Что такое плагиат? Поможет ли «антипиратский закон» защитить авторские права? Является ли реферат, подготовленный на основе опубликованных материалов, самостоятельным авторским произведением?

Практически каждое самостоятельное научное, литературное, музыкальное произведение (исключение составляют, в частности, некоторые фольклорные произведения) имеет своего автора или авторов. Имена одних широко известны, других знают немногие. Но независимо от популярности у каждого из авторов есть определённые права. Они охраняются нормами авторского права.

Вопрос об авторском праве стал особенно актуален в связи с широким распространением различных видов СМИ, а также с вхождением Интернета в жизнь современного человека. Очень много информации оказывается сегодня в открытом доступе, что, с одной стороны, упрощает для человека поиск нужного материала, а с другой — приводит к возможным нарушениям в области авторского права.

Понятие авторского права. Понятие авторского права следует рассматривать в двух аспектах: в объективном и субъективном.

Авторское право *в объективном смысле* — это совокупность правовых норм, регулирующих имущественные и личные неимущественные отношения по поводу создания и использования произведений науки, литературы и искусства.

Авторское право *в субъективном смысле* — это личные неимущественные и имущественные права, которые принадлежат лицам, создавшим произведения литературы, науки и искусства.

В юридической науке выделяют ряд функций авторского права. Первая из них — признание авторства и охрана произведений науки, литературы и искусства. Авторское право устанавливает охрану этих произведений с момента их создания.

Вторая функция проявляется в установлении режима использования произведений. Нормы авторского права предусматривают, кто и на каких условиях вправе использовать охраняемое произведение. В силу ст. 138 ГК РФ обладатель авторского права имеет исключительное право использования. Третьи лица вправе использовать произведение лишь с согласия обладателя исключительных авторских прав.

Третья функция авторского права выражается в наделении авторов произведений науки, литературы и искусства и иных правообладателей комплексом личных и имущественных прав. Защита данных прав составляет содержание четвёртой функции авторского права.

Можно утверждать, что назначением авторского права является охрана прав и интересов авторов произведений науки, литературы и искусства. К принципам авторского права относятся:

- свобода творчества;
- сочетание личных интересов автора с интересами общества;
- неотчуждаемость личных неимущественных прав;
- свобода авторского договора.

Источниками авторского права, как и гражданского права в целом, служат международные договоры РФ, законы и иные правовые акты РФ. Согласно Конституции РФ и ГК РФ, источниками авторского права являются отдельные статьи ГК, статьи принятых в соответствии с ГК иных федеральных законов, а также указы Президента РФ, постановления Правительства РФ, акты министерств и иных федеральных органов исполнительной власти по гражданско-правовым вопросам науки, литературы и искусства, не противоречащие ГК РФ и другим федеральным законам.

Субъекты и объекты авторского права. Согласно ГК РФ, субъекты авторского права — это лица, которые обладают субъективным правом автора на результат труда. Это авторы произведений и их правопреемники. **Автор** — физическое лицо, творческим трудом которого создано произведение.

Обладателями авторского права могут быть российские граждане, иностранцы, лица без гражданства, их наследники и иные правопреемники (независимо от состояния здоровья, возраста, а также гражданской правоспособности). Субъективные авторские права возникают

у автора в результате факта создания произведения. Его права в юридической литературе называются первоначальными.

Итак, важнейшими субъектами авторского права являются, конечно же, авторы произведений — лица, творческим трудом которых созданы произведения.

Отметим, что творцом произведения может быть любое физическое лицо независимо от возраста, гражданства и состояния дееспособности. В соответствии с современным российским законодательством авторами произведений признаются только физические лица.

По закону авторские права у создателя произведения возникают сразу, как только достигнутый творческий результат облекается в объективную форму, обеспечивающую его восприятие другими людьми, т. е. фактически с момента создания произведения в каком-либо виде.

Авторское право на произведение, созданное творческим трудом двух и более лиц, принадлежит им совместно независимо от того, образует произведение одно неразрывное целое или состоит из частей, каждая из которых имеет также и самостоятельное значение (ст. 1258 ГК РФ). Такие авторы называются соавторами.

Субъектами авторских прав являются и правопреемники. К ним в первую очередь относятся наследники — физические лица, получившие права автора по наследству.

Наследование авторских прав может происходить как по закону, так и по завещанию. В отличие от прав на произведения самих авторов, которые носят пожизненный характер, авторские права наследников ограничены установленным законом сроком, в частности, они действуют в течение 70 лет после смерти автора, считая с 1 января года, следующего за годом смерти (ст. 1281 ГК РФ).

Не так давно общественный резонанс вызвало желание наследников Л. Н. Толстого оцифровать и официально выложить в Интернете 90-томное собрание сочинений писателя. Не нарушит ли это авторское право? Какова цель такого проекта? Праправнучка классика Фёкла Толстая утверждает, что Лев Николаевич написал 90 томов и завещал свои произведения безвозмездно распространять и перепечатывать, и потому потомки и хранители его творческого наследия планируют выкладывать его работы для всеобщего доступа бесплатно. Одновременно на портале tolstoy.ru в максимально доступной форме будет выкладываться всё то, что есть в научном обороте под именем Льва Толстого, — рукописи, дневники, переписка, работы исследователей творчества и жизни классика, в том числе и современных учёных, с которыми будут вестись переговоры по учёту их авторских прав при выкладке работ в Интернет.

Помимо наследников авторские права могут переходить к иным правопреемникам: издательствам, театрам, киностудиям и другим ор-

ганизациям, занимающимся использованием произведений. Последние приобретают авторские права на основании заключённых с авторами и наследниками авторских договоров. Передача авторских прав данным организациям объясняется тем, что у них имеются возможности распространения, доведения до массового потребителя этих произведений; закон предусматривает такую возможность с целью обеспечить широким слоям населения доступ к культурным ценностям.

После присоединения нашей страны в 1973 г. к Всемирной конвенции об авторском праве (1952) на всех печатных изданиях (книгах, журналах, конвертах грампластинок и т. п.) стал проставляться *знак охраны авторского права,* который состоит из трёх элементов: латинской буквы «С» в окружности ©; имени обладателя исключительных авторских прав; года первого опубликования произведения. Значок © (copyright), помещённый на каждом экземпляре произведения, используется лишь для оповещения о правах автора на данное произведение. Его отсутствие не означает отсутствие авторско-правовой защиты.

Объектами авторского права являются произведения науки, литературы и искусства, существующие в какой-либо объективной форме: письменной, устной, звукозаписи или видеозаписи, изображения, объёмно-пространственной и др. Часть произведения может использоваться самостоятельно и признаётся объектом авторского права. При этом авторское право *не распространяется* на идеи, методы, процессы, системы, способы, концепции, принципы, открытия, факты.

Согласно закону, основными объектами авторского права являются: 1) литературные произведения (включая программы для ЭВМ); 2) драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения; 3) хореографические произведения и пантомимы; 4) музыкальные произведения с текстом или без текста; 5) аудиовизуальные произведения (кино-, теле- и видеофильмы, слайдфильмы, диафильмы и другие кино- и телепроизведения); 6) произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства; 7) произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства; 8) произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства; 9) фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии; 10) географические, геологические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и другим наукам; 11) производные произведения (переводы, обработки, аннотации, рефераты, резюме, обзоры, инсценировки, аранжировки и другие переработки произведений науки, литературы и искусства); 12) сборники (энциклопедии, антологии).

Объектами авторского права признаются лишь такие произведения, которые обладают предусмотренными законом признаками: творческим характером произведения и объективной формой его выражения.

Творчеством считается деятельность человека, порождающего нечто качественно новое и отличающееся неповторимостью, оригинальностью и уникальностью. Не всегда наличие этих признаков очевидно, подчас дело приходится решать в суде. Приведём несколько примеров.

В одном судебном споре, рассматривавшемся в суде общей юрисдикции в Москве, возник вопрос об охраняемости авторским правом словосочетания «Петербургские тайны» как названия созданного в 1990-х гг. телевизионного сериала и литературного сценария, использованного при создании этого телесериала. Было установлено, что в 1865 и 1872 гг. в Санкт-Петербурге вышли в свет два литературных произведения, принадлежавшие разным авторам, но называвшиеся одинаково — «Петербургские тайны». В этой связи у авторов телесериала и литературного сценария, созданных в 1990-х гг., не могло появиться нового авторского права на это название, даже если эти последние авторы ничего не знали о существовании произведений XIX в. и даже если они вложили в него новый смысл.

21 мая 2002 г. Савёловский суд Москвы отказал в иске В. Волохова (автора пьесы «Игра в жмурики», вышедшей в свет в 1989 г.) к Д. Донцовой (автору детективного романа «Игра в жмурики», вышедшего в свет позже) по поводу нарушения права истца на название пьесы, ибо ещё раньше (в 1974 г.) это название использовалось писателем Станиславом Лемом.

Таким образом, авторское право охраняет не все объективно новые творческие результаты, а лишь те из них, которые являются уникальными, не повторяющимися при параллельном творчестве. Такие неповторяющиеся творческие результаты называют оригинальными.

Для того чтобы творческий результат приобрёл общественную значимость и характер объекта авторского права, он должен быть воплощён в какой-либо объективной форме — *письменной* (рукопись или нотная запись), *устной* (публичное произнесение речи, публичное исполнение музыки), *звуко- и видеозаписи* (механической, магнитной, цифровой, оптической и т. п.), *изображения* (рисунок, чертёж, фотокадр и др.).

Объектом авторского права может быть не только произведение в целом, но и часть произведения, которая является результатом творческой деятельности и может быть использована самостоятельно.

Не являются объектами авторского права: 1) официальные документы (законы, судебные решения, иные тексты законодательного, административного и судебного характера), а также их официальные переводы; 2) государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена,

денежные знаки и иные государственные символы и знаки); 3) произведения народного творчества; 4) сообщения о событиях и фактах, имеющие информационный характер.

Личные неимущественные и имущественные права автора. В результате создания произведения науки, литературы и искусства его автор становится обладателем целого ряда субъективных авторских прав как личного неимущественного, так и имущественного характера. Эти права в действующем авторском законодательстве и доктрине авторского права традиционно именуются исключительными *авторскими правами*.

Основаниями возникновения субъективных авторских прав являются два юридических факта: создание произведения и переход авторских прав в результате правопреемства, например по наследству или по договору. Обладателями субъективного авторского права могут быть физические и юридические лица, как российские, так и иностранные.

К *личным неимущественным правам автора* относятся:

1) право признаваться автором произведения (право авторства) — основное, неотделимое и неотчуждаемое право автора; это юридически обеспеченная возможность лица считаться автором произведения и вытекающая отсюда возможность требовать признания данного факта от других лиц;

2) право на имя, которое заключается в том, что автор имеет право сам использовать или разрешает использовать произведение под подлинным именем автора, под условным именем (псевдонимом) или без обозначения имени (анонимно);

3) право на обнародование, которое заключается в возможности автора обнародовать или разрешать обнародовать произведение в формах: письменной, устной, объёмно-пространственной, в форме звуко- или видеозаписи, изображения и других; сущность данного права можно определить как юридически обеспеченную автору возможность публичной огласки созданного им произведения;

4) право на защиту репутации автора, включающее в себя право на защиту произведения от всякого искажения или иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству автора;

5) право на отзыв, т. е. право отказаться от ранее принятого решения об обнародовании произведения, публично оповестив об отзыве произведения, которое может быть реализовано при условии возмещения пользователю причинённых таким решением убытков, включая упущенную выгоду.

С момента создания произведения за его автором закрепляется право на защиту произведения, включая его название, от всякого искажения или иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству автора.

При издании, публичном исполнении или ином использовании произведения запрещается без согласия автора вносить какие-либо изменения как в само произведение, так и в его название.

Личные неимущественные права принадлежат автору независимо от его имущественных прав и сохраняются за ним в случае уступки исключительных прав на использование произведения.

Имущественные права автора. Имущественные права автора предусмотрены ст. 16 ФЗ «Об авторском праве и смежных правах», согласно которой автору в отношении его произведения принадлежат исключительные права на использование произведения в любой форме и любым способом.

Имущественные права автора связаны с его возможностями по использованию произведения. Исключительные права автора на использование произведения означают право осуществлять или разрешать следующее:

1) воспроизводить произведение (*право на воспроизведение*). Право на воспроизведение есть право на повторное придание произведению объективной формы, допускающей его восприятие третьими лицами;

2) самостоятельно распространять экземпляры произведения любым способом: продавать, сдавать в прокат и т. д. (*право на распространение*);

3) импортировать экземпляры произведения в целях распространения, включая экземпляры, изготовленные с разрешения обладателя исключительных авторских прав (*право на импорт*);

4) *права на публичный показ* и *на публичное исполнение*;

5) сообщать произведение (включая показ, исполнение или передачу в эфир) для всеобщего сведения путём передачи в эфир и (или) последующей передачи в эфир (*право на передачу в эфир*);

6) сообщать произведение (включая показ, исполнение или передачу в эфир) для всеобщего сведения по кабелю, проводам или с помощью иных аналогичных средств (*право на сообщение для всеобщего сведения по кабелю*);

7) переводить произведение (*право на перевод*);

8) переделывать, аранжировать или другим образом перерабатывать произведение (*право на переработку*);

9) *право авторов на практическую реализацию соответствующих проектов* и др.

Исключительные права автора на использование дизайнерского, архитектурного, градостроительного и садово-паркового проектов включают также практическую реализацию таких проектов. Автор принятого архитектурного проекта вправе требовать от заказчика предоставления права на участие в реализации своего проекта при раз-

работке документации для строительства и при строительстве здания или сооружения, если иное не предусмотрено в договоре.

Использование произведения автора другими лицами (пользователями) осуществляется на основании *авторского договора*.

Авторский договор. Авторским договором называют соглашение, в силу которого автор произведения передаёт или обязуется передать имущественные права на произведение в пределах и на условиях, предусмотренных сторонами.

Предмет договора — результат творческой деятельности, т. е. произведение и связанные с ним исключительные права на использование произведения в любой форме и любым способом.

Сторонами авторского договора являются:

1. *Автор*, в качестве которого может выступать любое лицо независимо от возраста, пола и правоспособности. Авторы, достигшие совершеннолетия, заключают авторские договоры самостоятельно или же действуют через поверенных и агентов. За лиц, не достигших 14 лет, авторские договоры заключают их родители (опекуны). Несовершеннолетние авторы в возрасте от 14 до 18 лет имеют право заключать договоры самостоятельно, без согласия родителей и попечителей.

После смерти автора договор заключается с его наследниками по закону или по завещанию, обладающими гражданской правоспособностью. Если наследников несколько, для заключения авторского договора необходимо их общее согласие.

Если произведение создано в результате коллективной творческой деятельности, то договор должен быть заключён со всеми авторами.

2. *Пользователь авторского произведения* — специальная организация, основной целью создания которой является осуществление деятельности по изданию, тиражированию, редактированию произведений либо иной схожей деятельности.

Сторона, не исполнившая или ненадлежащим образом исполнившая обязательства по авторскому договору, обязана возместить убытки, причинённые другой стороне, включая упущенную выгоду. Если автор не представил заказное произведение в соответствии с условиями договора заказа, он обязан возместить реальный ущерб, причинённый заказчику.

К существенным условиям договора относятся: предмет; способы использования произведения; срок и территория, на которые передаётся право; размер вознаграждения и (или) порядок определения размера вознаграждения за каждый способ использования произведения; порядок и сроки выплаты вознаграждения, а также другие условия, которые стороны сочтут существенными для данного договора.

Предметом договора не могут быть права на использование произведения, неизвестные на момент заключения договора, а также

права на использование произведений, которые автор может создать в будущем.

При отсутствии в авторском договоре условия о сроке, на который передаётся право, договор может быть расторгнут автором по истечении пяти лет с даты его заключения, если пользователь будет письменно уведомлён об этом за шесть месяцев до расторжения договора. В случае отсутствия в авторском договоре условия о территории, на которую передаётся право, действие передаваемого по договору права ограничивается территорией Российской Федерации.

Договор заключается в письменной форме. Авторский договор об использовании произведений в периодической печати может быть заключён в устной форме.

Нарушения авторских прав. Авторское право вовсе не делает невозможным использование авторских идей, текстов в произведениях иных авторов. Однако следует помнить, что допускается без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения, но *с обязательным указанием имени автора*, произведение которого используется, и источника заимствования репродуцирование в единичном экземпляре без извлечения прибыли.

Одним из видов нарушения авторских прав является **плагиат**. Под плагиатом понимается умышленное присвоение авторства чужого произведения науки или искусства, технических решений или изобретений.

В последнее время в нашей стране участились случаи плагиата в дипломных и диссертационных исследованиях. Для борьбы с этим явлением сейчас делаются важные шаги. Так, создаются специальные компьютерные программы для выявления в таких работах случаев некорректного заимствования из открытых источников в Интернете и других источников. Ряд высших учебных заведений размещает курсовые и дипломные работы студентов в открытом доступе. Однако в этом случае возникает вопрос: не нарушается ли авторское право студента, подготовившего опубликованную работу? Обсудите эту проблему в классе.

Нарушение имущественных авторских прав называется **контрафакцией** или в просторечии пиратством. Контрафактом считается продукт, созданный на основе существующего оригинала. В современных условиях мировой индустрии очень часто появляются такие виды контрафакта, как, в частности, использование чужого логотипа или настолько похожего, что их легко перепутать. Например, изменяется или пропускается одна буква в известном названии продукции. В таком случае производители подделок имеют возможность отрицать наличие контрафакта на том основании, что оригинальное имя не использовалось. При этом рядовой покупатель часто не знает точно, как выглядит искомый логотип, и опирается при покупке на смутно зна-

комую картинку. Достаточно часто подделывается внешний вид товара, его дизайнерское решение. Это актуально для таких вещей, как предметы декора, мебель, одежда и т. д. Юридическая ответственность также распространяется на незаконное использование мультимедиапродукции, книг и компьютерных программ — пиратство, а также незаконное использование запатентованных технических решений.

Во многих европейских странах сами деятели искусства пытаются вести борьбу с «интеллектуальным воровством». Девизом этого движения стали слова: «Моя голова принадлежит мне».

Российское государство в последнее время уделяет большое внимание защите авторского права. Так, в 2013 г. вступил в силу Закон «О внесении изменений в законодательные акты Российской Федерации по вопросам защиты интеллектуальных прав в информационно-телекоммуникационных сетях», который получил неофициальное название «антипиратский закон». Закон предусматривает возможность блокировки операторами интернет-ресурсов, на которых размещены видео- или кинофильмы без разрешения правообладателя, а также ссылки на них.

Ответственность за нарушение авторских прав. Под защитой авторских прав понимается совокупность мер, направленных на восстановление или признание авторских прав и защиту интересов их обладателей при их нарушении или оспаривании. В соответствии с этим защищённость права предполагает адекватную ответственность нарушителя.

Выделяют две основные формы защиты авторских прав:

- юрисдикционную, которая обеспечивается посредством деятельности государственных органов, в том числе судов (она распадается на сферу гражданского и уголовного судопроизводства и производства по делам об административных правонарушениях в сфере авторских прав);
- неюрисдикционную, охватывающую действия граждан и организаций по защите авторских прав, осуществляемые ими самостоятельно, без обращения к государственным или иным компетентным органам.

Наибольшее практическое значение имеют, безусловно, юрисдикционные формы защиты.

За совершённое правонарушение в авторско-правовой сфере в отношении нарушителя, согласно российскому законодательству, может наступать ответственность трёх видов:

- гражданско-правовая;
- административная;
- уголовная.

Гражданско-правовая ответственность наступает в тех случаях, когда не признаётся законное право автора произведения, неправомерно используются результаты интеллектуальной деятельности, в частности не заключается соглашение, и в ряде других. Санкци-

ей может стать выплата компенсации, размер которой колеблется от 10 тыс. р. до 5 млн р.

Административная ответственность за нарушения авторских прав устанавливается положениями Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Она предусмотрена за распространение произведений и фонограмм в целях извлечения коммерческой прибыли, если экземпляры являются контрафактными; на экземплярах указана ложная информация об изготовителях, о местах производства, а также об обладателях авторских и смежных прав.

Административная ответственность предусматривает возможность взыскания с нарушителей штрафов, перечисляемых в государственный бюджет, а также конфискацию контрафактных экземпляров произведений и фонограмм.

Уголовная ответственность за нарушения авторских прав предусмотрена ст. 146 УК РФ. Уголовно наказуемы приобретение, перевозка, хранение контрафактных экземпляров произведения в целях сбыта, совершённые в крупных размерах. Нарушители авторских прав могут быть подвергнуты штрафу до 200 тыс. р., обязательным работам до 240 часов, лишению свободы до двух лет. Если действия совершены группой лиц по предварительному сговору, а также лицом с использованием служебного положения, наказание ужесточается. Так, срок лишения свободы может достигать шести лет.

Уголовная ответственность может наступить и для тех, кто занимается плагиатом, т. е. присвоением авторских прав, в тех случаях, если действия нарушителя причинили крупный ущерб автору или правообладателям. Такое правонарушение наказывается, в частности, штрафом до 200 тыс. р. или арестом на срок от трёх до шести месяцев.

Приведём примеры из практики. В 2004 г. в Зеленоградском суде Москвы было рассмотрено уголовное дело по ст. 146 УК РФ. На один год лишения свободы условно было осуждено лицо, организовавшее изготовление контрафактных оптических дисков на оборудовании, арендованном у Зеленоградского завода музыкальных технологий. По данному делу было изъято 234 493 пиратских оптических диска, в том числе 60 тыс. CD с записью музыкальных произведений в исполнении американских артистов. К взысканию с преступника присуждено 180 тыс. долл. США в пользу компаний Sony, EMI, а также некоторых других правообладателей, чьи права были нарушены.

В 2010 г. гражданин К. поставил детский спектакль, в котором незаконно использовал персонажей известного мультипликационного сериала. Были также изготовлены большие куклы, полностью копирующие героев мультфильма. В суде вина нарушителя была доказана, он получил два года условно и был оштрафован на 50 тыс. р. в пользу правообладателя.

? Вопросы для самопроверки

1) Кого можно считать автором произведения? 2) Что такое авторское право? 3) В чём разница в понимании авторского права в объективном и субъективном смысле? 4) Назовите основные объекты авторского права, проиллюстрировав их конкретными примерами. 5) Назовите имущественные и личные неимущественные права автора. 6) Какие вам известны основные нарушения в области авторских прав? 7) Как закон пресекает такие нарушения?

✓ Задания

1. На основании текста параграфа и личного социального опыта приведите примеры нарушения авторских прав на современном этапе. Знаете ли вы, какие санкции были применены к нарушителям?

2. Ваш друг написал рассказ. Может ли он опубликовать его в местном молодёжном журнале? Что он должен предпринять, чтобы защитить свои авторские права?

3. Студенты защищали курсовые работы. Выяснилось, что у двух студентов абсолютно одинаковые работы. Первый студент при группе назвал второго плагиатором. Справедливо ли его утверждение? Аргументируйте свой ответ.

4. Опираясь на текст параграфа, проиллюстрируйте конкретными примерами имущественные и личные неимущественные права автора.

§ 12. Защита гражданских прав и ответственность в гражданском праве

Что понимается под защитой гражданских прав? Кто осуществляет защиту гражданских прав? Что понимается под ответственностью в гражданском праве и чем она отличается от уголовной? Как заставить причинителя вреда компенсировать убытки?

Все граждане и организации вступают в те или иные гражданские правоотношения, т. е. имеют какие-либо гражданские права и обязанности. Но эти права могут быть нарушены другой стороной или иными причинителями вреда. Свои права нужно уметь защищать от нарушений, а в случае нарушения необходимо знать, как восстановить нарушенное право и привлечь нарушителя к ответственности. Необходимо учитывать, что гражданская ответственность существенно отличается от уголовной.

Формы и способы защиты имущественных и неимущественных прав. Защиту гражданских прав, как правило, осуществляют суд, арбитражный суд и третейский суд. Под судом понимается *суд общей*

юрисдикции. Этот суд рассматривает споры, в которых, как правило, хотя бы одной стороной является физическое лицо. *Арбитражные суды* рассматривают споры главным образом с участием юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

Третейский суд (арбитраж) — суд негосударственный. Он создаётся при соответствующих организациях, часто при торгово-промышленных палатах. Для передачи дела в такой суд нужно, чтобы стороны спора предварительно договорились, т. е. заключили соглашение (третейская оговорка), о передаче возникшего между ними спора в третейский суд. Гражданско-правовые споры, которые имеют право рассматривать государственные суды, могут быть по соглашению сторон переданы на рассмотрение третейского суда (арбитража). Для рассмотрения конкретного спора каждая из сторон избирает судью. Два избранных судьи избирают третьего (председателем состава), либо он назначается в установленном законом порядке. Законом установлены изъятия из этого общего правила.

Права защищаются с помощью установленных ГК РФ способов.

Способ защиты выбирается судом в зависимости от характера нарушенного права (имущественное, неимущественное) и допущенного нарушения права. Способы защиты прав предусмотрены статьёй 12 ГК РФ. Одним из весьма существенных способов является восстановление положения, которое существовало до нарушения права. Например, кто-то взял деньги в долг и их не отдаёт, несмотря на то что срок возврата прошёл. Кредитор имеет право обратиться в суд, и суд может восстановить его право, приняв решение о взыскании суммы займа с должника. Есть и такой способ защиты гражданских прав, как возмещение убытков. Рассмотрим такой пример: одно предприятие должно было поставить другому предприятию определённые товары. Товары пришли, но плохого качества. В результате многие из них не могли быть проданы покупателям, и предприятие-покупатель, таким образом, понесло убытки, так как стоимость этих товаров оплатило. Покупатель имеет право возместить за счёт продавца все свои убытки (подробнее об убытках будет сказано позднее). Договором может быть предусмотрен и такой способ защиты, как штраф, который должник обязан уплатить наряду с убытками.

В приведённых случаях речь шла о правах имущественных. Но и неимущественные права могут быть нарушены. Здесь также возможны соответствующие компенсации потерь. Кроме того, при необходимости возможно применение иных способов защиты.

В качестве примера рассмотрим следующую ситуацию: в газете была опубликована заметка, в которой сказано, что молокозавод выпускает некачественную продукцию. Молокозавод представил доказательства того, что эта информация была ложной. Тем не менее объёмы продаж

молока и молочных продуктов, выпускаемых заводом, заметно снизились.

Для защиты прав молокозавода недостаточно взыскать с газеты-нарушителя деньги, компенсирующие убытки от публикации непроверенной информации. Молокозавод может быть заинтересован в публикации опровержения, в котором будет сказано, что на самом деле выпуска некачественной продукции никогда не было. Публикация опровержения является одним из способов защиты неимущественного права — деловой репутации.

Возможен и такой случай. Кто-то допустил в адрес какого-либо лица оскорбление в газете или журнале, опубликовал порочащие человека сведения. В этом случае потерпевший также может требовать компенсации своих реальных убытков и требовать извинений от оскорбившего его лица, опровержения в средстве массовой информации. Кроме этого он может потребовать возместить ему моральный вред. Под моральным вредом понимается причинение физических или нравственных страданий гражданину.

Что же делать, как поступать, если ваши гражданские права нарушены? Нужно себя защищать, обратившись в суд, который применит для вашей защиты способы, предусмотренные ГК РФ.

Выше были изложены некоторые способы защиты, применяемые судом. Но законом предусмотрены и такие способы защиты, которые потерпевшее лицо может применить само, не прибегая к суду. К таким способам защиты относятся самозащита и меры оперативного воздействия на нарушителя прав.

Самозащита — это способ защиты, применяемый непосредственно самим лицом, права которого нарушены, без обращения к государственным органам.

Для самозащиты характерно то, что субъект защищает себя путём физического воздействия на нарушителя или его имущество. Но данный способ защиты имеет свои пределы. Он применяется, когда в силу сложившейся обстановки человек, на которого, например, напали, защищает сам себя, применяя физическое воздействие к нарушителю (сбивает его с ног, убегает от него и т. д.). В этом случае вред, который был причинён нарушителю и его одежде, компенсации не подлежит. Или кто-то замахивается на вас каким-то стеклянным предметом. Вы вырываете этот предмет из рук нападающего и разбиваете его. Убыток этот возмещению не подлежит, так как вы действовали путём самозащиты.

Очень важно запомнить, что субъект, применяя какой-либо способ самозащиты, обязан позаботиться о том, чтобы этот способ был не опасен для окружающих и не превышал пределов, необходимых для самозащиты. В уголовном праве это называется *необходимой обороной*.

В качестве примеров недозволенных способов самозащиты можно привести следующие ситуации. Владелец дачи, опасаясь воров, огородил свой участок колючей проволокой, по которой пустил электрический ток. Подросток, который хотел посмотреть, что же такое построено за забором, получил серьёзные ожоги от соприкосновения с электрическим током. Здесь явное нарушение пределов самозащиты.

Такая самозащита недопустима, поскольку ею создаётся реальная опасность для жизни и здоровья других людей. Поэтому подросток, получивший ожог, имеет право на возмещение причинённого ему вреда.

Другой пример. Хулиган в тёмном переулке начал обижать девушку. Она применила приём каратэ, которым владела в совершенстве, после чего хулиган упал, затем встал и попытался убежать. Однако девушка достала из сумочки пистолет и выстрелила в хулигана, ранив его.

Несложно заметить, что в этом примере самозащитой (необходимой обороной) будет применение приёма каратэ, а вот выстрел из пистолета уже превышение пределов самозащиты (необходимой обороны). Соответственно девушка обязана будет возместить хулигану расходы, связанные с его лечением, и иные потери.

Обратите внимание: мы не касаемся вопросов уголовного права (может быть, вылечившись, хулиган будет отбывать наказание). Возможно, девушку привлекут к уголовной ответственности за незаконное ношение оружия. Нас интересуют сейчас только гражданско-правовые, т. е. имущественные, последствия.

И последняя ситуация, связанная с самозащитой, — *крайняя необходимость*. Это такой способ самозащиты, который предполагает причинение вреда, но только для того, чтобы предотвратить ещё более серьёзный вред. Например, во время шторма капитан корабля понимает, что перевозимый в трюмах груз настолько тяжёл, что судно может утонуть. В целях спасения самого судна и пассажиров капитан отдаёт приказ выбросить груз за борт.

Капитан действовал в целях самозащиты в ситуации крайней необходимости, поэтому вред, причинённый владельцу груза, является правомерным.

Следующая разновидность способов защиты гражданских прав — это **меры оперативного воздействия**. Меры оперативного воздействия являются сделками и применяются субъектами также самостоятельно, без обращения в суд.

Например, в договоре поставки стороны указали, что поставщик каждый месяц передаёт покупателю 20 тонн нефти, а покупатель оплачивает товар сразу после получения. Ещё в договоре было сказано, что если покупатель задержит оплату более чем на 3 дня, то следующую партию нефти он будет обязан оплатить не после, а до получения.

В этом примере речь идёт о переводе плательщика на предварительную оплату вследствие допущенного нарушения. Предоплата, конечно, невыгодна покупателю — гораздо удобнее расплачиваться за уже полученный товар. Перевод на предоплату — одна из мер оперативного воздействия на нарушителя.

Как видим, эту меру может применить само управомоченное лицо очень быстро, оперативно, без обращения в суд. Отсюда и название — меры оперативного воздействия.

Для того чтобы меры оперативного воздействия можно было применять, необходимо соблюдение важнейшего условия — конкретная мера должна быть названа в законе либо в договоре между субъектами. Так, в нашем примере перевод на предоплату не был бы законным, если бы стороны не внесли в договор соответствующее условие.

В заключение всё же хотелось бы обратить внимание на то, что в отношениях между людьми самый лучший способ защиты — это умение договариваться с тем, кто нарушил ваши права, умение убеждать в необходимости достичь соглашения в ликвидации последствий нарушения прав мирным путём.

Понятие и признаки гражданско-правовой ответственности. Перейдём к рассмотрению одного из наиболее значимых способов защиты нарушенных гражданских прав — гражданско-правовой ответственности.

Меры ответственности за нарушение гражданских прав и неисполнение гражданских обязанностей чаще всего применяет суд.

Решение суда является обязательным для всех субъектов. Если решение суда не исполняется добровольно, его можно исполнить принудительно.

Смысл ответственности состоит в том, что нарушитель, привлекаемый к ответственности, лишается каких-то прав либо на него возлагаются дополнительные обязанности. Эти права (которых нарушитель лишается) и дополнительные обязанности могут быть связаны с необходимостью заплатить определённую денежную сумму.

Для правильного понимания ответственности в гражданском праве очень важно разобраться, каковы её *признаки*. Выделим основные.

Ответственность носит **имущественный характер.** Для сравнения отметим, что в уголовном праве ответственность является личной. Уголовное право воздействует именно на личность нарушителя. Соответственно в рамках уголовных правоотношений потребовать от нарушителя заплатить тому лицу, чьи права нарушены, невозможно. Подобные выплаты осуществляются только в рамках правоотношений гражданских путём применения нормы о гражданско-правовой ответственности. Правда, решать этот вопрос может и уголовный суд в рамках рассматриваемого уголовного дела. Но в этом случае в уголовном

деле будет всё же рассматриваться гражданский иск, т. е. спор о гражданских правах и обязанностях.

Ответственность **одинакова за одинаковые нарушения,** т. е. размер и характер ответственности не зависят от личных качеств субъекта-нарушителя. Для сравнения отметим, что в уголовном праве эта зависимость есть: например, за одно и то же преступление по-разному будут наказаны человек, совершивший его впервые, и человек, совершивший преступление повторно (во втором случае наказание будет строже).

Ответственность носит **компенсационный характер.**

Это означает, что целью ответственности в гражданском праве является восстановление имущественного положения потерпевшего.

Так, если на гражданина на улице напали хулиганы, избили и отняли вещи, для гражданского права в принципе не имеет значения, посадят хулиганов в тюрьму или нет, — этим занимается право уголовное. С помощью норм гражданского права мы ответим на вопрос о том, сколько должны будут заплатить нарушители, чтобы убытки потерпевшего оказались полностью компенсированными.

Условия привлечения к ответственности в гражданском праве. Для того чтобы потерпевший получил компенсацию полученного вреда, т. е. для того чтобы привлечь нарушителя к гражданско-правовой ответственности, необходимо, чтобы были в наличии определённые условия. Эти условия являются *составом гражданского правонарушения.* Условий четыре: противоправность деяния, наличие вреда (убытков), причинная связь между деянием и убытками, вина причинителя. Рассмотрим каждое из этих условий.

Противоправность деяния. Означает, что нарушены какие-то положения закона либо договора. Если же вред наступил по причинам, не зависящим от причинителя, или если причинитель не мог предотвратить его, то такой вред не будет считаться противоправным (например, из-за сильного шторма уничтожен груз).

Наличие вреда и убытков. Под вредом понимается всякое умаление личного или имущественного блага. Поскольку мы говорим о том, что вред является именно условием гражданско-правовой ответственности, то при его отсутствии ответственность не наступит, даже при наличии противоправности. В качестве примера можно привес-ти следующую ситуацию. По договору поставки АО должно было получить от ООО партию ёлочных украшений стоимостью 50 тыс. р. Договор был заключён заранее, 20 сентября; срок исполнения был определён датой 20 декабря. Однако товар вовремя не поступил — поставщик нарушил договор. 21 декабря АО купило у другого контрагента точно такие же ёлочные украшения, заплатив за это не 50 тыс. р., а 45 тыс. р., поскольку за три месяца рыночные цены на данный товар уменьшились.

Как видим, противоправность была (так как договор был нарушен). А вот убытки отсутствуют, даже наоборот — в результате нарушения договора АО сэкономило 5 тыс. р. Если бы 21 декабря АО было вынуждено купить тот же товар за 57 тыс. р., то убытки в размере 7 тыс. р. можно было бы взыскать с ООО.

Необходимо разобраться, каким бывает вред, а также из каких параметров он складывается. В зависимости от того, личное или имущественное благо подверглось вредному воздействию, выделяют *моральный* и *материальный* (имущественный) вред.

О моральном вреде мы уже говорили. Это физические или нравственные страдания человека.

Имущественный вред в отличие от морального подлежит возмещению (при наличии оснований) в полном объёме. Складывается имущественный вред из двух составляющих. Во-первых, это так называемый реальный ущерб, во-вторых, это упущенная выгода.

Реальный ущерб — это те расходы, которые были затрачены или могут быть затрачены для восстановления имущества. Например, если в результате неправомерных действий у потерпевшего оказалась разбита машина, то реальным ущербом будет стоимость её ремонта. Но возможно, собственник этой машины как раз до повреждения договорился передать её в аренду, чтобы получать в виде арендной платы ежемесячно 5 тыс. р. Но из-за длительного ремонта договор аренды не состоялся. Не полученные за определённый период деньги от аренды и будут являться *упущенной выгодой*. Таким образом, упущенная выгода — это доходы, которые потерпевший мог получить или должен был получить, но не получил в результате нарушения его прав.

По общему правилу гражданско-правовая ответственность является полной, т. е. возмещению подлежит и реальный ущерб, и упущенная выгода. Законом или договором может быть предусмотрено иное, например возмещение только реальных потерь.

Причинно-следственная связь между противоправным деянием и убытками. Это означает, что вред вызван именно данным противоправным деянием, т. е. является его следствием.

В гражданском праве складываются иногда длинные цепочки причинно-следственных связей. Рассмотрим следующий пример. Покупатель приобрёл в магазине туфли, кожа на которых на следующий день после покупки потрескалась. Покупатель пришёл в магазин с претензией, а ему сказали, что виновата фабрика, которая такую обувь выпустила. Фабрика сообщила, что причина в некачественной коже, которую кожевенный завод продал фабрике. Кожевенный завод заявил, что заготовитель предоставил заводу плохую кожу. Заготовитель ответил, что кожа была плохая, так как отсырела по причине затяжных дождей.

Кто же будет отвечать за некачественную обувь, проданную покупателю?

В гражданском праве есть очень важное правило: причинно-следственная связь применяется в первом звене цепочки. Это означает, что магазин должен будет либо заплатить покупателю за некачественную обувь, либо обменять её на качественную. Затем магазин может предъявить требования фабрике — фабрика заплатит магазину. Фабрика, в свою очередь, может предъявить требования кожевенному заводу и т. д.

Вина нарушителя. Ответственность в гражданском праве по общему правилу (об исключениях скажем позже) возможна только в случае, если нарушитель виновен. Соответственно всегда очень важно определить, есть ли в наличии вина нарушителя либо её нет. А для этого необходимо ответить на вопрос о том, что же такое вина.

В *гражданском праве вина* — это непринятие субъектом всех мер, необходимых для предотвращения вредоносных последствий. Соответственно субъект является невиновным, если в данной конкретной ситуации сделал всё от него зависящее, чтобы ничего плохого не случилось.

В качестве примера рассмотрим следующую ситуацию. Гр. Е. заключил договор с АО, в соответствии с которым обязался осуществлять услуги по охране склада, принадлежащего АО. В обязанности Е. входило наблюдение за оградой склада в ночное время, для чего он должен был постоянно ходить вдоль неё. Случилось так, что на склад проникли воры и украли часть товара. Необходимо выяснить, была ли вина Е. Ответ на этот вопрос зависит от конкретных обстоятельств дела. Так, если выяснится, что Е. не ходил вдоль ограды, а спал, то он будет считаться виновным и соответственно будет обязан оплатить убытки АО. Если же выяснится, что Е. добросовестно ходил вдоль ограды, но, когда он находился на одной стороне, с другой стороны на территорию склада проникли преступники, вынесли товар и через 7 минут скрылись на машине, Е. будет считаться невиновным, так как всё от него зависящее для предотвращения ущерба по условиям договора с АО он сделал.

Кроме того, субъект считается невиновным, если на него воздействовали внешние обстоятельства, например болезнь. В гражданском праве действует принцип: вина причинителя вреда предполагается. Это означает, что причинитель вреда должен доказать свою невиновность (при наличии оснований).

В уголовном праве действует принцип невиновности. Вина обвиняемого и подсудимого должна быть доказана обвинителем (чаще всего прокурором).

Ответственность без учёта вины. Итак, мы выяснили, что по общему правилу отсутствие вины освобождает нарушителя от гражданско-правовой ответственности. Существуют ли из этого правила исключения?

В гражданском праве такие исключения существуют (для сравнения отметим, что в уголовном праве исключений нет совсем — уголовная ответственность возможна, только если субъект виновен). Причём по объёму исключения из принципа виновной ответственности в гражданском праве занимают достаточно много места. Речь идёт о ситуациях, когда ответственность наступает без учёта вины причинителя, т. е. даже тогда, когда он невиновен. Независимо от вины, например, несут ответственность профессиональные предприниматели — коммерческие юридические лица и индивидуальные предприниматели (подробнее о них говорилось в § 4).

Так, если индивидуальный предприниматель по причине болезни не исполнил договор, он не будет являться виновным, но нести ответственность будет всё равно. А вот гражданина, не являющегося предпринимателем, факт болезни, по причине которой договор не был исполнен, от ответственности освободит. Юридические лица — предприниматели также несут ответственность за неисполнение принятых на себя обязательств независимо от своей вины в их неисполнении. И индивидуальные предприниматели, и юридические лица освобождаются от ответственности в случае, если имела место *непреодолимая сила* (например, наводнение, землетрясение, военные действия и т. п.).

Ответственность без учёта вины наступает ещё для одной значительной по объёму категории субъектов — для владельцев так называемых источников повышенной опасности (ИПО), к которым относятся, в частности, собственники автомобилей, мотоциклов, тракторов и иных средств транспорта, а также сильнодействующих ядов, радиоактивных веществ и др. Эти средства несут в себе повышенную опасность для окружающих. Поэтому в целях защиты окружающих ГК РФ устанавливает, что владелец ИПО отвечает без учёта вины. Например, возникла следующая ситуация. Гр. Н., находясь за рулём своего автомобиля, совершил наезд на гр. О., в результате чего здоровью последнего был причинён вред. Как выяснилось, наезд произошёл в результате того, что у Н. сломались очки.

В такой ситуации вины Н. нет, но в силу прямого указания закона он, как владелец ИПО, будет обязан возместить О. весь причинённый наездом вред, включая оплату лечения, усиленного питания и т. д.

Более того, владелец ИПО несёт ответственность даже тогда, когда виноват в происшествии потерпевший. Например, наезд произошёл, когда водитель с разрешённой скоростью ехал на зелёный сигнал светофора, а потерпевший перебегал дорогу соответственно на красный сигнал. Даже в такой ситуации на владельца ИПО можно возложить обязанность возместить потерпевшему убытки. Суд может снизить размер возмещения или вовсе освободить от него, если со стороны потерпевшего имели место умысел или грубая небрежность.

Отметим очень важное правило: все случаи, когда субъект отвечает без учёта вины, обязательно должны быть названы в законе. Если в законе соответствующего упоминания нет, то отсутствие вины освободит причинителя вреда от каких бы то ни было платежей.

? Вопросы для самопроверки

1) Есть ли различие в способах защиты нарушенных личных и имущественных прав? 2) Какими способами мы можем защитить свои права? 3) Чем отличается самозащита права от мер оперативного воздействия? 4) Существуют ли пределы самозащиты (необходимой обороны)? 5) Что такое самозащита в условиях крайней необходимости? 6) Какие суды осуществляют защиту гражданских прав? 7) В чём состоят различия ответственности в гражданском и уголовном праве? 8) Каковы условия гражданско-правовой ответственности? 9) Из чего складывается понятие вреда? 10) В каких ситуациях причинитель вреда отвечает без учёта вины?

✓ Задания

1. В районной газете была опубликована заметка «Нас хотели отравить» (автор — журналист М.), в которой речь шла о продукции местного хлебозавода, в которой якобы используется просроченная мука. Хлебозавод предоставил газете доказательства того, что вся продукция у него очень качественная, и потребовал опубликовать опровержение, а также возместить убытки в размере 800 млн р., составляющие разницу в объёме продаж до и после появления заметки. Главный редактор отказался исполнить требования, заявив, что виноват во всём журналист М., который был уволен за допущенные нарушения. Имело ли место нарушение гражданских прав хлебозавода? Какие требования может предъявить хлебозавод к газете в судебном порядке?

2. Гр. П., возвращаясь с работы, подвергся нападению хулигана. Применив известный ему приём, Поташевич сбил хулигана с ног, затем связал и в довершение всего взял валявшуюся неподалёку палку и избил его. В результате хулиган получил сотрясение мозга, что потребовало длительного лечения и серьёзных финансовых расходов. Обязан ли П. возместить эти расходы, если да, то на каком основании?

3. Гр. З. обязался в течение трёх месяцев построить на дачном участке своего знакомого Л. небольшой домик. При этом в договоре было указано, что З. по окончании строительства получит вознаграждение в размере 40 тыс. р., а в случае просрочки заплатит штраф в размере 20 тыс. р. Срок окончания строительства был определён 20 августа. Однако реально З. окончил работы только 15 сентября, так как в июле

3 недели провёл в больнице. Л. отказался платить З. 40 тыс. р. и потребовал взыскать с него 20 тыс. р.

Какие права возникли у З.? Освобождает ли его от ответственности факт болезни?

Мысли мудрых

«Любая защита должна быть соразмерна нападению по параметрам средств, интенсивности, своевременности».

«Любые убытки должны быть возмещены причинителем в полном объёме».

Римские юридические изречения

Глава II. СЕМЕЙНОЕ ПРАВО

§ 13. Семейное право как отрасль права

Всякий ли союз между мужчиной и женщиной является законным браком? Почему в брак можно вступать лишь с 18 лет? Необходимо ли при вступлении в брак заключать брачный договор?

Семейное право, как и право гражданское, относится к частноправовой сфере, поэтому предмет и метод этих отраслей во многом совпадают. Не случайно некоторые юристы включают семейное право в состав гражданского права, подобно таким его разделам, как торговое, транспортное, страховое, наследственное право. Однако большинство учёных рассматривают семейное право в качестве самостоятельной отрасли, отмечая специфику его предмета и метода. Что же представляет собой семейное право и в чём его особенности по сравнению с гражданским правом?

Особенности семейного права. Предметом семейного права являются общественные отношения, возникающие из брака, кровного родства, принятия детей на воспитание в семью. Иными словами, семейное право регулирует определённый круг семейных отношений:

- возникающих в связи со вступлением в брак, прекращением брака и признанием его недействительным (брачные отношения);
- между супругами, родителями и детьми;
- между другими членами семьи — родственниками и иными лицами: дедушкой, бабушкой и внуками, родными братьями и сёстрами, фактическими воспитателями и воспитанниками;
- возникающих в связи с устройством в семью детей, оставшихся без попечения родителей (усыновление детей, установление над ними опеки и попечительства, определение детей на воспитание в приёмную семью).

Вероятно, вы обратили внимание на то, что за пределами семейного права остаётся довольно обширная область семейных отношений лично-доверительного характера. В самом деле, можно ли регулировать правовыми нормами взаимную любовь и уважение, законодательно установить, кто в семье будет мыть посуду, а кто ходить в магазин? Такие отношения находятся чаще всего под воздействием норм морали и нравственных представлений.

Круг семейных правоотношений подразделяется на две группы: личные (неимущественные) и имущественные. *Личные (неимущественные)* отношения возникают по поводу нематериальных благ, например при решении супругами вопросов семейной жизни. *Имущественные отношения* — это алиментные обязательства членов семьи, а также отношения между супругами по поводу их общего и раздельного имущества.

Семейные правоотношения по сравнению с отношениями гражданско-правовыми имеют ряд особенностей.

Во-первых, они *характеризуются* особым *субъективным составом*: супруги, родители, дети и др. Иными словами, участниками семейных правоотношений являются не посторонние (как в основном в гражданском праве), а близкие люди — члены семьи, причём все они граждане (физические, а не юридические лица).

Во-вторых, семейно-брачные отношения в основном *имеют личный характер*; производными от них (вторичными) являются имущественные отношения (например, алиментные обязательства). В гражданском праве, напротив, превалируют имущественные отношения (право собственности, обязательственные правоотношения), а личные занимают незначительное место.

В-третьих, семейно-брачные права и обязанности *являются неотчуждаемыми, «внеоборотными»*, т. е. непередаваемыми другим лицам. Их нельзя продать или купить, подарить или завещать. Например, родители не могут никому продать право (и обязанность) воспитывать своих детей. Гражданские же права и обязанности по преимуществу отчуждаемы, их в любой момент можно передать другому лицу возмездно или безвозмездно.

В-четвёртых, отношения в браке и семье *возникают из специфических юридических фактов*: брак, родство, материнство, отцовство, усыновление, принятие ребёнка на воспитание в приёмную семью. Это преимущественно факты-состояния (т. е. события длящегося характера), хотя не исключены и краткосрочные факты, характерные для гражданских правоотношений, например сделки (брачный контракт, соглашение о размере алиментов).

Методу семейного права в большей степени, чем методу права гражданского, свойствен элемент императивности, т. е. регулирования

отношений с помощью предписаний и запретов. Императивные нормы (например, условия вступления в брак, признание брака недействительным, лишение родительских прав, отмена усыновления) не могут быть изменены соглашением сторон. Отдельные императивные правила содержатся и в диспозитивных по своей сути нормах, т. е. нормах, дающих возможность свободно распоряжаться своими материальными правами. Так, российское законодательство предоставляет супругам широкие возможности для самостоятельного определения имущественных прав и обязанностей путём подписания брачного договора. Вместе с тем, согласно закону, брачный договор, как будет показано ниже, не может содержать условий, которые ставят одного из супругов в крайне неблагоприятное положение.

Отметим, что основным федеральным законом в области правового регулирования семейных отношений является *Семейный кодекс РФ* (СК РФ). Опираясь на положения Конституции РФ, принципы и нормы международного права, СК РФ определяет всю систему семейного законодательства. В её состав входят также часть норм Гражданского кодекса РФ, нормы других федеральных законов (например, «Об актах гражданского состояния») и законов субъектов РФ. Система семейного законодательства включает и некоторые подзаконные нормативные акты: указы Президента РФ, постановления Правительства РФ и пр.

Завершая разговор об особенностях семейного права, приведём его научное определение. **Семейное право** — это отрасль права, которая регулирует личные неимущественные и производные от них имущественные отношения между гражданами, возникающие из брака, кровного родства, принятия детей на воспитание в семью.

Юридические понятия семьи и брака. В юридическом смысле **семья** — это союз лиц, соединённых юридическими правами и обязанностями, вытекающими из брака, родства, усыновления или иной формы устройства детей на воспитание. Иными словами, семья понимается юридической наукой как круг лиц, связанных семейными правоотношениями — юридическими правами и обязанностями. Они возникают между следующими *членами семьи*: супругами, иногда бывшими супругами; родителями и детьми; усыновителями и усыновлёнными; родными братьями и сёстрами; дедушкой, бабушкой и внуками; отчимом или мачехой и пасынками или падчерицами; опекунами (попечителями) и подопечными; приёмными родителями и приёмными детьми.

От юридического понятия семьи следует отличать социологическое. Напомним, что в *социологическом аспекте* семья рассматривается как малая группа людей, основанная на браке и родстве и связанная общностью быта, интересов, взаимной заботой. Следовательно, социоло-

ги акцентируют внимание на духовной общности членов семьи, ставят во главу угла фактические семейные отношения.

Юридически семья может существовать и в том случае, когда семья в социальном плане уже распалась. Так, бывшие супруги после расторжения брака в некоторых случаях имеют право на взыскание алиментов друг с друга. Кроме того, семейные правоотношения могут существовать не только внутри одной семьи, но и между отдельными членами разных семей, когда, например, отец семейства имеет ещё и внебрачных детей.

Вместе с тем семья в социологическом смысле также может существовать при отсутствии семейных правоотношений. Например, союз мужчины и женщины, которые не состоят в зарегистрированном браке, но любят друг друга и живут вместе, рассматривается социологами как единая семья. Однако в юридическом понимании данный союз в нашей стране семьёй не является. Он не порождает юридических прав и обязанностей супругов. Например, их имущественные отношения будут регулироваться не семейным, а гражданским правом. Собственником имущества будет тот, кем оно приобретено или на чьё имя зарегистрировано. Поэтому прекращение фактического брака нередко приводит к тому, что один из супругов (чаще всего женщина) остаётся «у разбитого корыта».

Не влечёт правовых последствий в нашей стране и *религиозный брак,* заключённый по религиозным обрядам в церкви, мечети, синагоге и других культовых учреждениях. Он приравнивается к *фактическому браку.* Подчеркнём, что только юридически оформленный, т. е. *гражданский,* брак порождает семейные правоотношения супругов.

Брак в юридическом смысле — свободный и равноправный союз мужчины и женщины, имеющий целью создание семьи, заключённый с соблюдением установленных законом требований и порождающий взаимные права и обязанности супругов.

Каждый признак данного определения отражает существенные *характеристики* брака:

· Брак — это *союз мужчины и женщины.* В России признаются только разнополые браки.

· Брак — это *свободный союз.* Вступление в брак должно происходить свободно и добровольно. Супруги могут также свободно расторгнуть брак в судебном порядке или через органы ЗАГС, если не имеют общих несовершеннолетних детей и оба согласны на развод.

· Брак — это *равноправный союз.* Мужчина и женщина, вступающие в брак, имеют равные права и обязанности, о чём речь пойдёт ниже.

· Цель брака — *создание семьи.* Брак, заключённый без намерения создать семью, а только из корыстных побуждений (например,

получить возможность проживать в квартире супруга), является *фиктивным* и поэтому признаётся недействительным.

• Брак — это *союз, зарегистрированный в органах ЗАГС* (записи актов гражданского состояния).

• Брак — это такой *союз, который порождает между супругами юридические права и обязанности.*

Однако для заключения брака необходимы следующие *условия*: взаимное добровольное согласие лиц, вступающих в брак, и достижение ими брачного возраста — 18 лет. Этот возраст совпадает с наступлением в полном объёме гражданской дееспособности. При наличии уважительных причин (призыв жениха на военную службу, фактические брачные отношения, беременность несовершеннолетней невесты и др.) допускается снижение брачного возраста до 16 лет, а в исключительных случаях — ниже 16 лет. Решение этого вопроса отнесено к законодательной компетенции субъектов РФ.

Существуют также обстоятельства, создающие *правовой барьер* к заключению брачного союза. Ими являются: наличие другого зарегистрированного брака, близкого родства у будущих супругов или отношений усыновления (усыновлённый ребёнок полностью приравнивается законом к родным детям усыновителя). Запрещено вступать в брак лицам, признанным по суду недееспособными вследствие психического расстройства, ибо имеется опасность передачи заболевания по наследству. Таким образом, нормы семейного права стоят на страже интересов вступающих в брак и общественных интересов, а также имеют медико-биологическую и морально-этическую основу.

Факт государственной регистрации брака подтверждается выдачей супругам свидетельства о браке и вызывает возникновение семейных, в первую очередь супружеских, правоотношений.

Правовое регулирование отношений супругов. Супружеские правоотношения, как и семейные отношения вообще, могут быть личными и имущественными.

Личные правоотношения (права и обязанности) возникают между супругами по поводу нематериальных благ. Согласно СК РФ, супруги *имеют право на выбор фамилии* при заключении и расторжении брака. Они могут избрать в качестве общей фамилию мужа или жены, оставить свои добрачные фамилии или соединить их (двойная фамилия). В российском законодательстве нет юридического понятия «глава семьи», *все вопросы семейной жизни*: материнства, отцовства, воспитания, образования детей — супруги вправе решать *совместно на основе равенства и взаимного согласия.* Вступление в брак не ограничивает супругов в реализации конституционно закреплённых естественных и неотчуждаемых прав человека. В Семейном кодексе сказано, что каждый из супругов имеет право *на свободный выбор рода*

занятий, профессии, мест пребывания и жительства (п. 1 ст. 31). Иными словами, и муж, и жена вправе самостоятельно решать, работать ли по трудовому договору или заниматься предпринимательской деятельностью, продолжать учёбу на дневном отделении или перейти на вечернюю форму обучения, следовать за супругом в другую местность или сохранить прежнее место жительства. Однако юридическая свобода супругов не безгранична. Они *обязаны строить свои отношения в семье* на основе взаимоуважения и взаимопомощи, *содействовать* благополучию и укреплению своей семьи, *заботиться* о благосостоянии своих детей. И хотя эти юридические обязанности имеют преимущественно декларативный характер, в дружных семьях они исполняются добровольно путём взаимных уступок и договорённостей. Нежелание считаться с мнением другого, безответственность, пьянство, лень, грубость, скандалы, безразличное отношение к детям — основные причины распада семьи.

Имущественные правоотношения (права и обязанности) возникают между супругами по поводу их общей совместной собственности, а также взаимного материального содержания (алиментные обязательства). В отличие от личных имущественные отношения в большей степени подвержены правовому регулированию.

Алиментные права и обязанности могут возникнуть как между супругами, так и между бывшими супругами. Супруги обязаны материально поддерживать друг друга. В нормальных семьях обычно так и происходит. Однако если один из супругов отказывается от предоставления такой поддержки, то в некоторых случаях другой супруг может через суд защитить своё право на получение содержания (алиментов). Это право имеет жена (и бывшая жена) в период беременности и в течение трёх лет со дня рождения ребёнка; нуждающийся супруг (и бывший супруг), ухаживающий за ребёнком-инвалидом; нетрудоспособный и нуждающийся супруг или бывший супруг (при условии, что нетрудоспособность наступила в браке или не позднее одного года после расторжения брака). Отметим, что нетрудоспособными признаются лица пенсионного возраста и инвалиды, а нуждающимися — те, чьи доходы ниже прожиточного минимума. Обратите внимание: обстоятельства для взыскания алиментов с супругов и бывших супругов в основном совпадают. Вместе с тем для защиты интересов бывшего супруга, прежде всего женщины-домохозяйки на грани пенсионного возраста, которую оставляет муж, вводится дополнение. Согласно ст. 90 СК РФ, если брак был продолжительным, то суд может взыскать алименты в пользу супруга, достигшего пенсионного возраста в течение пяти лет после развода.

Суд вправе освободить супруга от обязанности содержать другого супруга или ограничить эту обязанность определённым сроком, при-

нимая во внимание интересы детей, непродолжительность брака или недостойное поведение супруга, требующего выплаты алиментов (например, когда супруг стал нетрудоспособным в результате злоупотребления алкоголем или наркотическими веществами).

Права и обязанности по поводу супружеской собственности. Для того чтобы семья выполняла свои функции, ей необходимы определённые материальные условия, имущество. СК РФ предусматривает *два возможных правовых режима* имущества супругов — законный (регулируется семейным законодательством) и договорный (регулируется брачным договором).

Законным режимом имущества супругов является режим их совместной собственности. Под *совместной собственностью* понимается имущество, нажитое супругами во время брака. Его видами являются *доходы* каждого из супругов: заработная плата, доходы от предпринимательской деятельности, гонорары за создание произведений науки, искусства и пр., пенсии, пособия и иные денежные выплаты, не имеющие специального целевого назначения, скажем, выплаты в случае увечья. К общему имуществу относятся также *вещи* (движимые и недвижимые), приобретённые за счёт общих доходов супругов, *ценные бумаги, паи, доли в капитале,* любое иное *имущество, нажитое супругами в браке.* При этом не имеет значения, на имя кого из супругов оно зарегистрировано, был ли у супруга самостоятельный доход или он занимался ведением домашнего хозяйства. Супруги пользуются *равными правами на имущество.* В соответствии с п. 1 ст. 35 СК РФ владение, пользование и распоряжение совместным имуществом должны осуществляться супругами по обоюдному согласию. Если *сделка* относительно общего имущества совершается одним из супругов, то бывает достаточным устное согласие другого. Иногда требуется и нотариально заверенное письменное согласие, например при заключении сделок с недвижимостью (скажем, при продаже загородного дома). В случае осуществления сделок вопреки установленным правилам они могут быть признаны судом недействительными.

Подчеркнём, что в состав общего имущества не входит *личное (раздельное) имущество супругов.* Каждый вправе владеть, пользоваться и распоряжаться своим личным имуществом самостоятельно, без согласия другого. К личному имуществу относится то, которое супруг нажил до брака или во время брака, но на средства, принадлежавшие ему до брака. Личным будет также имущество, полученное супругом в дар, по наследству, за выдающиеся заслуги и пр. Личными являются и вещи индивидуального пользования: косметика, обувь, одежда и пр. — за исключением драгоценностей и других предметов роскоши. Следует отметить, что личное имущество может трансформироваться в совместную собственность, если его стоимость значительно увеличилась в период

брака за счёт общего имущества супругов (например, на даче, принадлежащей жене, была проведена реконструкция, построены второй этаж, веранда и пр.).

С прекращением брака имущество делится *поровну*, включая и общие долги супругов, например невыплаченный кредит на покупку квартиры. Раздел общего имущества производится либо по соглашению супругов, либо в судебном порядке. Если одному из супругов передаётся имущество стоимостью выше его доли, то другой супруг имеет право на соответствующую компенсацию в денежной или иной форме. Суд может отступить от принципа равенства долей, если этого требуют интересы детей и заслуживающие внимания интересы одного из супругов (например, если муж по неуважительным причинам нигде не работал, тратил общие доходы только на себя в ущерб приобретению товаров первой необходимости). Законный режим имущества супруги могут изменить путём заключения брачного договора. На основании этого документа, заверенного нотариусом, возникает *договорный режим супружеской собственности*.

Брачный договор. Брачным договором называют соглашение лиц, вступающих в брак, или супругов, определяющее имущественные права и обязанности супругов в браке и (или) в случае его расторжения.

Какие же вопросы может решать брачный договор? В нём супруги вправе установить *режим совместной собственности* на личное имущество друг друга; *режим долевой (равной или неравной) собственности* на общее имущество (скажем, 1/3 — мужу и 2/3 — жене); *режим раздельной собственности* (имущество, приобретённое в браке каждым из супругов, будет принадлежать тому, на чьи средства оно приобретено). Возможен и *смешанный режим собственности*, сочетающий режим общности и раздельности. Например, дом, квартира будут находиться в общей совместной (или долевой) собственности, а текущие доходы и приобретённые на эти средства вещи — в собственности раздельной.

В данном соглашении могут содержаться также *условия по взаимному содержанию* как на период брака, так и на случай его расторжения. Например, супруги вправе установить, что жена, которая по договорённости с мужем оставила работу или учёбу, с тем чтобы больше времени уделять семье, будет получать от мужа содержание (определённую сумму в определённые промежутки времени).

Супруги вправе определить *способы участия в доходах друг друга*, а также установить *порядок несения каждым из них семейных расходов*. Так, в брачный договор можно внести положения о том, что 50% доходов от акций, приобретённых мужем до брака, поступают в собственность жены или, например, что муж расходует средства на

повседневные нужды семьи (на питание, ведение общего хозяйства), а жена — на обучение детей.

Закон позволяет включить в брачный договор и перечень имущества, которое будет передано каждому из супругов в случае их развода, а также любые иные положения, касающиеся как имущества, так и обязательств. Например, супруги могут трансформировать общие долги в долги личные. При этом они обязаны уведомлять своих кредиторов о заключении, изменении или расторжении брачного договора. В противном случае им придётся отвечать по своим обязательствам независимо от подписанных в брачном договоре условий (ст. 46 СК РФ).

Вместе с тем брачный договор не может ограничивать имущественную правоспособность или дееспособность супругов. Нельзя, например, включать запреты на совершение женой сделок по распоряжению её личным имуществом или на реализацию мужем права обращения в суд за защитой своих прав и пр. Недопустимы также положения, ограничивающие право нетрудоспособного нуждающегося супруга на получение содержания от другого супруга. Нельзя включать и условия, которые ставят одного из супругов в крайне неблагоприятное положение (например, предусмотреть отказ мужа от имущества, нажитого в браке).

Таким образом, брачный договор позволяет супружеской паре выработать наиболее благоприятный для себя режим имущества.

? Вопросы для самопроверки

1) Какие отношения регулируются семейным правом? 2) Чем оно отличается от права гражданского? 3) Что такое брак и семья в юридическом смысле? 4) Как осуществляется правовое регулирование личных и имущественных отношений супругов? 5) Чем отличается законный режим имущества супругов от режима договорного?

✓ Задания

1. Учёные различают фиктивный брак и брак по расчёту, который, хотя и заключается из корыстных побуждений, тем не менее направлен на установление супружеских прав и обязанностей, т. е. на создание семьи. Опираясь на факты истории и современности, приведите примеры фиктивного брака и брака по расчёту.

Какие ещё формы брака вам известны? Используйте в ответе материал параграфа.

2. Согласно п. 3 ст. 15 СК РФ, если один из вступающих в брак скрыл от другого наличие венерической болезни или ВИЧ-инфекции, последний вправе обратиться в суд с требованием о признании брака недействительным.

Актуальна ли эта правовая норма для современной России? Ответ поясните. Оцените её содержание с позиций принципов гуманизма. Аргументируйте ответ.

3. Супруг до брака создал изобретение, которое стало приносить доход в период брака. Является ли этот доход общим имуществом супругов? Аргументируйте ответ.

4. Супруги заключили брачный договор, где предусмотрели отказ от обязанности по взаимному содержанию как в период брака, так и после его расторжения, независимо от каких-либо обстоятельств. Однако нотариус не удостоверил этот брачный договор. Объясните почему.

Мысли мудрых

«В семье разлад, так и дому не рад».

Народная мудрость

«Удачный брак — это строение, которое нужно каждый день реконструировать».

А. Моруа (1885–1967), французский писатель

§ 14. Права, обязанности и ответственность членов семьи

Каждый ли ребёнок в семье — личность? Всегда ли родители действуют в интересах своих детей? Могут ли дети иметь личное имущество?

В предыдущем параграфе было раскрыто содержание супружеских правоотношений. Однако семейное право рассматривает, как известно, и вопросы взаимоотношений между другими членами семьи, прежде всего между родителями и детьми. Большое внимание в нём уделяется также вопросам устройства детей, оставшихся по разным причинам без попечения родителей. Этот круг вопросов и будет рассмотрен в данном параграфе.

Правоотношения родителей и детей. В основе возникновения правоотношений между родителями и детьми лежит *происхождение детей от родителей* (кровное родство), которое удостоверяется на основе необходимых документов в органах ЗАГС и сопровождается выдачей свидетельства о рождении ребёнка.

Права и обязанности родителей и детей аналогично правам и обязанностям супругов разделяются на две группы: личные (неимущественные) и имущественные (по поводу имущества и алиментных обязательств). Отличительные особенности родительских прав в том, что, во-первых, оба родителя в равной мере обладают правами и обязанно-

стями в отношении своих детей. Во-вторых, при осуществлении родительских прав и обязанностей должны сочетаться интересы родителей и детей. В-третьих, родительские права и обязанности ограничены во времени, они прекращаются по достижении ребёнком 18 лет (совершеннолетия). В-четвёртых, родительские права являются преимущественно их обязанностями. Причём обязанностям родителей корреспондируют права детей. Иными словами, обязанности родителей направлены на то, чтобы способствовать реализации прав ребёнка.

Личные права и обязанности родителей и детей. Согласно СК РФ, ребёнок имеет право *на имя, отчество и фамилию* (ст. 58). Родители вправе выбрать *любое имя* своему ребёнку. Отчество даётся по имени отца, а фамилия — по фамилии родителей. При разных фамилиях родителей ребёнку присваивается фамилия отца или матери.

Ребёнок имеет право *жить и воспитываться в семье,* получать от родителей заботу и воспитание (п. 2 ст. 54 СК РФ). Родители имеют право и обязаны *воспитывать* своих детей, *заботиться об их здоровье, физическом, психическом и нравственном развитии.* Однако способы воспитания должны исключать пренебрежительное, жестокое, грубое, унижающее человеческое достоинство обращение, оскорбление и эксплуатацию детей. С воспитанием тесно связан процесс образования. *Родители* обязаны обеспечить получение детьми *основного общего образования.*

Ребёнок имеет право *выражать своё мнение* при решении в семье любого вопроса, *затрагивающего его интересы* (ст. 57 СК РФ). Он вправе также быть заслушанным (непосредственно через своих представителей или соответствующий орган) в ходе любого судебного или административного разбирательства, в котором рассматриваются вопросы его жизни и воспитания. Учёт мнения ребёнка, достигшего 10 лет, является обязательным, если оно не противоречит его собственным интересам. Например, если сын хочет учиться в спортивной школе, а ему противопоказаны большие физические нагрузки, то родители могут поступить в данном случае по своему усмотрению.

Ребёнок имеет право *на защиту* (ст. 56 СК РФ). На родителей возлагается обязанность *защищать права и интересы ребёнка.* Мать и отец — законные представители ребёнка в отношениях с третьими лицами (воспитателем детского сада, учителем, тренером плавательного бассейна и др.). И если, скажем, тренер несправедлив к их ребёнку, грубо обращается с ним или допускает иные действия, нарушающие интересы сына (дочери), то родители вправе и обязаны защитить своё чадо.

Ребёнок вправе *знать своих родителей и проживать совместно с ними* (п. 2 ст. 54 СК РФ). Речь идёт главным образом о детях, которые найдены или воспитываются, скажем, матерью, а отец неизвестен. В этих случаях право ребёнка знать своих родителей реализу-

ется путём установления отца (матери) в судебном порядке, а право проживать с родителями — путём их розыска соответствующими государственными и муниципальными органами. Если родители проживают раздельно, то место жительства ребёнка определяется по месту жительства родителя, при котором остаётся ребёнок. Согласно закону, родители имеют право требовать *через суд возврата детей от любого лица, удерживающего их у себя.* Но всегда ли суд удовлетворяет это требование? Приведём пример: трёхлетний Сергей после расторжения брака родителей жил с мамой и бабушкой, отец фактически никакого участия в воспитании сына не принимал. Через семь лет мать умерла, и тут появился отец, который потребовал через суд передачи ему ребёнка. При рассмотрении дела выяснилось, что Сергей не знает отца, но очень привязан к бабушке и уезжать от неё не хочет. При таких обстоятельствах суд отказал отцу в иске, так как, во-первых, передача ребёнка из привычных для него условий, да ещё после смерти матери, может тяжело на нём отразиться, во-вторых, было принято во внимание желание самого ребёнка, достигшего 10-летнего возраста. Следовательно, закон охраняет родительские права, *если они не противоречат интересам ребёнка.*

Ребёнок имеет право *на общение с обоими родителями, другими близкими родственниками*: дедушками, бабушками, братьями, сёстрами и др. (ст. 55 СК РФ). В жизни, к сожалению, немало случаев, когда после расторжения брака один из родителей препятствует другому в общении с детьми. Между тем, согласно закону, родитель, проживающий отдельно, *вправе и обязан участвовать в воспитании ребёнка* и может с ним общаться. Соответственно другой родитель *не вправе* этому препятствовать. Противоправен также *отказ родителей* (или одного из них) *видеться с ребёнком кому-либо из родственников.*

Имущественные права и обязанности родителей и детей. Согласно СК РФ, *ребёнок имеет право на личное имущество* (п. 3 ст. 60). К личной собственности ребёнка относятся личные вещи, игрушки, его доходы (например, стипендия), имущество, полученное в дар или по наследству, а также любое другое имущество, приобретённое на собственные средства. Напомним, что права ребёнка на распоряжение личной собственностью определяются правилами ГК РФ о дееспособности несовершеннолетних. Так, имуществом детей до 14 лет распоряжаются в основном родители. Дети от 14 до 18 лет сами распоряжаются своим имуществом, но с согласия родителей.

В СК РФ (п. 4 ст. 60) закреплён *принцип раздельности имущества* детей и родителей. Иными словами, дети и родители не имеют права на имущество друг друга. Однако, если родители и дети проживают совместно, они вправе владеть и пользоваться имуществом друг друга по взаимному согласию.

Ребёнок имеет право *на содержание от своих родителей*. Родители, соответственно, *обязаны содержать своих детей*. Чаще всего родители добровольно выполняют эту обязанность, обеспечивая ребёнка всем необходимым для жизни, учёбы, развития. Если же кто-то из родителей устраняется от своей обязанности, то закон предусматривает возможность взыскания с него алиментов в размерах: на одного ребёнка — 25%, на двоих детей — 33,3%, на троих и более детей — 50% заработка и иного дохода. Отметим, что право на содержание имеют все дети, независимо от того, состоят ли их родители в юридическом или фактическом браке. Если содержание от родителей получить невозможно, то алиментные обязательства возлагаются на других членов семьи (бабушек, дедушек, сестёр, братьев).

Подчеркнём: родители, с честью выполнявшие свой долг по содержанию и воспитанию детей, в старости вправе рассчитывать на заботу и содержание своих детей. *Обязанность* совершеннолетних детей *содержать своих нетрудоспособных нуждающихся родителей* предусмотрена законом. Законодательно установлена также обязанность внуков содержать дедушек и бабушек, если они не могут получить содержание от своих детей и супругов.

Если родители *уклоняются* от выполнения своих родительских обязанностей или злоупотребляют родительскими правами, то в таких случаях родителей могут *лишить* родительских прав или *ограничить* в правах.

Лишение, ограничение и восстановление родительских прав. Лишение родительских прав — исключительная и одновременно высшая мера семейно-правовой ответственности. Рассмотрим её суть и правовые последствия на примере.

В органы внутренних дел одного из районов города N поступило заявление от граждан, в котором содержались следующие сведения: их сосед, гражданин А., постоянно пьянствует и издевается над своей четырёхлетней дочерью, жестоко избивает её, сквернословит при ней, выгоняет из дома жену — мать девочки. Она в связи с неудавшейся жизнью не следит за своей дочерью, иногда в течение нескольких суток оставляет её одну дома, не водит в детский сад. Соседи, которые постоянно пытаются защитить девочку, вынуждены выслушивать грубости и угрозы от её родителей. В итоге они обратились в органы внутренних дел с просьбой защитить ребёнка.

Полиция отреагировала на полученное заявление и установила, что факты, содержащиеся в нём, подтверждаются, а затем проинформировала об этом прокурора, а также органы опеки и попечительства. Те, в свою очередь, обратились в суд с иском о лишении обоих родителей родительских прав. Суд удовлетворил иск и указал, что ребёнок передаётся на попечение органам опеки и попечительства.

Вначале выясним: каковы же *основания для лишения* родителей девочки родительских прав? Ответ очевиден. Это, во-первых, уклонение матери и отца от выполнения своих обязанностей по воспитанию дочери, что выражалось в отсутствии заботы о ней (девочка сутками оставалась одна в квартире). Во-вторых, злоупотребление родительскими правами, т. е. использование их в ущерб интересам ребёнка (мать игнорировала услуги воспитателей-профессионалов, не водила дочь в детский сад). В-третьих, жестокое обращение с ребёнком, проявившееся в физическом и психическом насилии над ним (ребёнка избивали и оскорбляли). Отметим, что к основаниям для лишения родительских прав относятся также алкоголизм и наркомания родителей.

Рассмотрим теперь *порядок лишения* родительских прав. Вероятно, вы обратили внимание на роль суда в этом процессе. Возникает вопрос: почему же соседи не обратились напрямую в суд, а действовали через полицию? Дело в том, что круг лиц и органов, имеющих право обращаться с иском о лишении родительских прав, весьма ограничен. Он включает одного из *родителей* (независимо от того, проживает ли он вместе с ребёнком), лиц, *замещающих* родителей (усыновители, опекуны и др.), *прокурора,* а также органы или учреждения, на которые возложены *обязанности по охране прав несовершеннолетних* детей (например, органы опеки и попечительства, комиссии по делам несовершеннолетних, учреждения для детей-сирот, школы-интернаты, детские дома и пр.). Поскольку соседи не входили в круг правомочных лиц, им пришлось обращаться в полицию. Дальнейшие события говорят о том, что гражданские дела о лишении родительских прав рассматриваются с участием прокурора, а также органов опеки и попечительства. Причём предъявление именно этими органами иска в суд (как в данной ситуации) возможно, но не обязательно, а вот их непосредственное участие в судебном процессе обязательно. Оно является процессуальной гарантией соблюдения прав как родителей, так и детей (п. 2 ст. 70 СК РФ). Орган опеки и попечительства после тщательного и всестороннего изучения возникших обстоятельств даёт заключение по существу заявленного искового требования, т. е. отвечает на вопрос, целесообразно или нет лишать родительских прав конкретных лиц (лицо). Если суд не соглашается с этим заключением, то должен мотивировать своё решение.

Возможно, вы заметили, что в решении суда было указано, кому конкретно передаётся ребёнок на воспитание (в нашем случае органу опеки и попечительства). Такое решение суд принимает, когда оба родителя лишаются родительских прав и когда опекун (попечитель) ещё не назначен.

Каковы же *правовые последствия лишения родительских прав?* После вступления в силу решения суда родители утрачивают все пра-

ва и обязанности, основанные на факте родства с ребёнком (за исключением алиментных обязательств). Они лишаются также возможности приобретения некоторых личных прав в сфере семейных отношений (например, права быть усыновителями) и государственных пособий, установленных для граждан, которые имеют детей. *Родители не вправе требовать общения с ребёнком.* Контакты (свидания) допускаются только *по желанию самого ребёнка,* при условии, что это не окажет на него вредного влияния. Совершеннолетние дети *освобождаются от обязанности* по содержанию своих нетрудоспособных нуждающихся в помощи родителей, но *вправе получить наследство* от родителей. *Родители утрачивают право наследования* по закону.

Лишение родительских прав имеет бессрочный характер, но *не является бесповоротным* решением. Если родители изменят своё поведение, образ жизни и отношение к воспитанию ребёнка, то они *могут быть восстановлены в родительских правах.* Вопрос о восстановлении в родительских правах решается *в судебном порядке* по заявлению родителя, лишённого родительских прав, с обязательным участием органа опеки и попечительства и прокурора. Одновременно рассматривается требование о возврате ребёнка родителям. Требование предъявляется к тому лицу, на чьём попечении находится ребёнок. При этом удовлетворение требования о восстановлении в родительских правах *не влечёт автоматического удовлетворения требования о возврате ребёнка.* Такая ситуация возможна, например, когда ребёнок *привязался* к семье приёмных родителей и хочет остаться в ней, поддерживая одновременно контакты со своими родителями. Подчеркнём, что если ребёнок достиг 10-летнего возраста, то восстановление в родительских правах возможно только *с его согласия.*

Формой защиты прав и законных интересов ребёнка является также *ограничение родительских прав,* т. е. отобрание ребёнка у родителей без лишения их родительских прав. *Основание* — опасная для ребёнка обстановка, которая может возникать, во-первых, по вине родителей (скажем, частые скандалы в семье в связи с употреблением родителями спиртных напитков); во-вторых, по объективным обстоятельствам (например, тяжёлое хроническое заболевание одного из родителей). В первом случае ограничение родительских прав — это *санкция* за виновное, противоправное поведение родителей, причём санкция временная. Если в течение полугода родители не изменят своего поведения, то органы опеки и попечительства обязаны будут предъявить иск о лишении их родительских прав. Во втором случае ограничение родительских прав — *мера защиты,* поскольку отсутствуют признаки вины родителей. Круг лиц, которые могут подать иск об ограничении родительских прав, *более широкий* по сравнению с кругом лиц, которые могут подать заявление по делам о лишении родительских прав.

Он включает, например, близких родственников, образовательные учреждения и др. *Последствия ограничения родительских прав* по своему содержанию значительно у́же последствий лишения родительских прав. Родители, хотя и утрачивают право лично воспитывать ребёнка, тем не менее могут общаться с ним (разговаривать по телефону, гулять и пр.). Не прекращаются и алиментные обязательства, а также наследственные правоотношения. Отмена ограничения родительских прав по процедуре схожа с восстановлением в родительских правах. Однако согласия ребёнка, достигшего 10 лет, на отмену ограничения родительских прав не требуется.

Формы воспитания детей, оставшихся без попечения родителей. Выше отмечалось, что защита прав и законных интересов детей, оставшихся без родительского попечения, возлагается на органы опеки и попечительства. Они выявляют таких детей, ведут их учёт, обеспечивают устройство. При выборе форм устройства детей преимущество отдаётся *семейным формам воспитания.* К ним относятся усыновление (удочерение), опека и попечительство, приёмная семья.

Усыновление с правовой точки зрения — это установление между усыновителем и усыновлённым (ребёнком) правоотношений, аналогичных правоотношениям между кровными родителями и детьми. Усыновление производится *судом* по заявлению лица, желающего усыновить ребёнка. Для усыновления ребёнка в возрасте с 10 лет необходимо его согласие. Если родители ребёнка живы и не лишены родительских прав, то для усыновления необходимо их согласие. Нередко усыновляют маленьких детей, которые не знают или не помнят своих родителей. Эти дети думают, что усыновители — их родные отец и мать. Ребёнок тяжело переживает, если вдруг узнаёт, что на самом деле он не родной, а приёмный. Закон устанавливает обязанность всех органов и граждан сохранять тайну усыновления. Для сохранения тайны усыновления законодательством предусмотрен ряд правил, например изменение даты и места рождения. Усыновление может быть отменено, если усыновитель плохо выполняет свои обязанности или по каким-либо другим причинам ребёнок некомфортно чувствует себя в семье. Отмена усыновления производится по решению суда.

Опека и попечительство обычно устанавливаются, когда родители ребёнка по тем или иным причинам временно не могут его воспитывать, например уезжают в длительную командировку. В этих случаях опекунами становятся чаще всего близкие родственники. Но бывает, что ребёнок, оставшийся без попечения родителей, не знает или не имеет близких родственников либо они не изъявляют желания взять на себя опекунство. Тогда орган опеки может сам найти ребёнку опекуна.

Опека устанавливается над детьми, не достигшими 14 лет (малолетними), а попечительство — над несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет. Опекуны и попечители, как и родители, вправе и обязаны воспитывать детей, проживать вместе со своими подопечными. Но при этом между ними не возникает алиментных обязательств и наследственного правопреемства. Обязанности по опеке и попечительству исполняются опекуном *безвозмездно*. На *содержание ребёнка* опекуну ежемесячно выплачиваются денежные средства. Опекуны обязаны предоставлять *отчёт* об использовании этих средств органу опеки и попечительства. При наличии уважительных причин опекун может быть *освобождён* от выполнения опекунских обязанностей, а в исключительных случаях — *отстранён* от их исполнения.

Приёмная семья является относительно молодым институтом в семейном праве. Граждане (супруги или отдельные граждане), желающие взять на воспитание ребёнка или детей, именуются *приёмными родителями*, ребёнок, передаваемый на воспитание, — *приёмным ребёнком*, а такая семья — *приёмной семьёй*. В основе отношений в приёмной семье лежит договор о передаче ребёнка на воспитание в семью, который заключается между органами опеки и попечительства и приёмными родителями. Труд приёмных родителей по воспитанию детей *оплачивается*. Приёмные родители в отношении детей наделяются правами и обязанностями опекунов (попечителей). Поскольку создание приёмной семьи предполагает длительный характер взаимоотношений (на срок, установленный договором) между приёмными родителями и детьми, закон устанавливает условия и порядок возможного досрочного расторжения договора (например, когда пребывание ребёнка в семье перестало отвечать его интересам).

Завершая разговор о семейном праве, подчеркнём, что оно нацелено на укрепление семьи, на обеспечение в ней счастья каждого, и в первую очередь детей. Однако реальное состояние многих семей в нашей стране пока не отвечает нормативным требованиям.

? Вопросы для самопроверки

1) Каковы права и обязанности родителей и детей? 2) В чём особенности родительских прав? 3) Каковы основания и порядок взыскания алиментов на содержание детей? 4) Считаете ли вы справедливой норму закона, обязывающую совершеннолетних детей содержать своих престарелых, нуждающихся в помощи родителей? Ответ поясните. 5) Когда применяется такая мера, как лишение родительских прав? Каковы последствия этого акта? 6) В чём сходство и различие между лишением и ограничением родительских прав? 7) Каковы формы воспитания детей, оставшихся без попечения родителей?

Задания

1. После развода супругов жена, оставшаяся с тремя детьми 19, 14 и 5 лет, подала заявление в суд на взыскание алиментов с бывшего мужа. Определите размер алиментов, если его заработок составляет 15 тыс. р.

2. К какой группе (имущественных или неимущественных) относятся приведённые ниже семейные отношения:

а) решение вопроса о месте жительства ребёнка;

б) выбор родителями школы для обучения ребёнка;

в) подарок от детей в день серебряной свадьбы родителей;

г) выбор родителями имени ребёнку?

3. Малолетний Иван остался без попечения родителей. В органы опеки и попечительства с просьбой назначить опекуном Ивана обратились его родственники: тётя Ивана, лишённая родительских прав в отношении своего ребёнка; его дядя, геолог; старший брат Ивана 20 лет.

Кто из перечисленных лиц может быть назначен опекуном Ивана? Аргументируйте ответ.

4. Ирине (16 лет) после смерти бабушки по наследству принадлежит машина. Ира хочет продать её, чтобы купить себе шубу. Вправе ли она это сделать? Ответ поясните.

Мысли мудрых

«К родителям относись так, как ты желал бы, чтобы твои собственные дети относились к тебе».

Сократ (470–399 гг. до н. э.), древнегреческий философ

«Все счастливые семьи похожи друг на друга, каждая несчастливая семья несчастлива по-своему».

Л. Н. Толстой (1828–1910), русский писатель

Глава III. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ТРУДОВЫХ ОТНОШЕНИЙ

§ 15. Трудовые правоотношения

Существуют ли различия между самостоятельным и наёмным трудом? Каков правовой статус работника и работодателя? Возможно ли социальное партнёрство в сфере труда?

Правовое регулирование трудовых отношений между работодателем и работником на основе трудового договора осуществляется в соответствии с Трудовым кодексом РФ (ТК РФ) от 30 декабря 2001 г. и ины-

ми нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права.

Законодательство РФ о труде подробно регламентирует развитие трудовых отношений на всех стадиях действия трудового договора, начиная от его заключения и заканчивая его прекращением. Рассмотрим более подробно эти вопросы, обратив при этом особое внимание на развитие социального партнёрства в сфере труда, которое в настоящее время занимает важное место в установлении прав и обязанностей сторон трудовых отношений. Но вначале остановимся на характеристике видов труда, показав некоторые особенности их правового регулирования.

Самостоятельный и наёмный труд. Понятие трудовых отношений. Конкретный труд имеет множество разновидностей. Однако общество и государство заинтересованы в регламентации не всех отношений, возникающих в процессе осуществления различных видов труда. Причём и не все эти отношения нуждаются в правовом регулировании (например, это касается совместного труда членов семьи по ведению домашнего хозяйства, труда владельцев садовых и приусадебных участков, а также труда человека для поддержания собственной жизнедеятельности).

При осуществлении человеком индивидуальной трудовой деятельности в зависимости от экономического положения участников совместного труда необходимо различать две основные разновидности труда: **труд самостоятельный** (труд собственников) и **труд несамостоятельный,** т. е. наёмный труд (труд работников).

Самостоятельный труд осуществляется человеком в своих интересах, на базе принадлежащих ему собственных средств производства или орудий труда, а наёмный труд имеет место при использовании нанимателем труда других работников.

Трудовые отношения, основанные на наёмном труде, включаются в предмет трудового права, в который входят также и иные, непосредственно связанные с ними отношения (ст. 1 ТК РФ).

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

Заключение гражданско-правовых договоров, фактически регулирующих трудовые отношения между работником и работодателем, не допускается. В качестве юридической формы трудового отношения, урегулированного правом, выступает трудовое правоотношение, *объектом* и *основным содержанием* которого выступает *работа,* т. е. деятельность, связанная с непосредственной реализацией способности граждан к труду (рабочей силы).

Работник и работодатель: правовой статус. Работник и работодатель выступают участниками (субъектами) трудовых отношений.

Работником признаётся физическое лицо, вступившее в трудовое отношение с работодателем, т. е. заключившее *трудовой договор.* В качестве работника может выступать не только гражданин РФ, но и иностранец, а также лицо без гражданства.

Для вступления в трудовые отношения необходимо *достижение возраста 16 лет.* Можно заключить трудовой договор с лицом, *достигшим 15-летнего возраста,* для выполнения лёгкого труда, не причиняющего вреда его здоровью, если подросток получил общее образование или получает общее образование.

В некоторых случаях возможно заключение трудового договора с лицами *моложе 15 лет.* Учащиеся, *достигшие возраста 14 лет,* могут выполнять в свободное от получения образования время лёгкий труд, не причиняющий вреда их здоровью и без ущерба для освоения образовательной программы. Для заключения учащимся трудового договора необходимо согласие одного из родителей (попечителя) и органа опеки и попечительства. В театрально-зрелищных организациях и в кинематографии для участия в создании и (или) исполнении (экспонировании) произведений без ущерба здоровью и нравственному развитию можно заключить трудовой договор и с лицами, *не достигшими возраста 14 лет.* Трудовой договор от имени работника в этом случае подписывается его родителем (опекуном). В разрешении органа опеки и попечительства указываются максимально допустимая продолжительность ежедневной работы и другие условия, в которых может выполняться предлагаемая работа.

Приём граждан на некоторые виды работ предусматривается с более позднего возраста. Лица *в возрасте до 18 лет* не могут быть приняты на работы с вредными и (или) опасными условиями труда, на подземные работы, а также на работы, выполнение которых может причинить вред их здоровью и нравственному развитию (игорный бизнес, работа в ночных кабаре и клубах, производство, перевозка спиртных напитков, табачных изделий, наркотических и иных токсических препаратов, материалов эротического содержания и торговля ими). Перечень тяжёлых работ и работ с вредными или опасными условиями

труда, при выполнении которых запрещается применение труда лиц моложе 18 лет, утверждён Постановлением Правительства РФ № 163 от 25 февраля 2000 г.

Для определённого круга работ и должностей установлен более поздний возраст для вступления в трудовые отношения. Так, Президентом РФ может быть избран гражданин не моложе 35 лет (ст. 81 Конституции РФ). Федеральные законы могут предусматривать для занятия некоторых должностей иные требования к минимальному возрасту (например, судьёй можно стать лишь по достижении, как правило, 25 лет). В то же время для судей некоторых судов установлены более высокие возрастные рамки: для судьи краевого (областного) суда — 30 лет, судьи Верховного Суда РФ — 35 лет, судьи Конституционного Суда РФ — 40 лет.

Трудовой кодекс РФ не устанавливает предельного возраста для вступления в трудовые отношения. Вместе с тем федеральным законом для определённого круга работ и должностей могут быть установлены *ограничения по возрасту*. Например, предельный возраст пребывания на государственной гражданской службе для тех, кто занимает высокие государственные посты, составляет 70 лет. Но по достижении в таких случаях предельного возраста можно вступать в трудовые отношения для выполнения той работы (занятия должности), где нет ограничений по возрасту.

Работодателем может быть как физическое, так и юридическое лицо (организация), вступившее в трудовое отношение с работником. Большинство работодателей — юридические лица, хотя работодателем может быть и общественная организация, не являющаяся юридическим лицом.

Говоря о **юридических лицах,** выступающих в качестве работодателя, следует отметить, что не имеет значения ни форма собственности на имущество работодателя (государственная, муниципальная, частная), ни организационно-правовая форма работодателя (акционерное общество — АО, общество с ограниченной ответственностью — ООО и т. д.).

Работодатели — юридические лица осуществляют свои права и обязанности через органы управления в соответствии с законом, иными нормативными правовыми актами, учредительными документами и локальными нормативными актами.

Так, в государственных и муниципальных предприятиях органом управления является руководитель, который назначается собственником либо уполномоченным собственником органом и им подотчётен.

В негосударственных организациях права и обязанности работодателя осуществляют его исполнительные органы управления (например, директор, генеральный директор и др.).

Отдельные граждане, т. е. **физические лица,** могут быть работодателями:

• привлечении работников в целях личного обслуживания и помощи по ведению домашнего хозяйства (например, в качестве няни, домработницы, садовника и т. д.);

• использовании труда работников в целях осуществления предпринимательской деятельности;

• использовании труда работников для обеспечения своей профессиональной деятельности (например, в качестве личного секретаря, помощника и т. д.).

Если работодатель — физическое лицо, то он непосредственно сам осуществляет права и обязанности в трудовых отношениях, на условиях и в порядке, определяемых ТК РФ.

Основные права и обязанности работника и работодателя, закреплённые в ст. 2 ТК РФ, конкретизируются в иных нормативных правовых актах. Наиболее полно права и обязанности работника и работодателя отражаются в *локальных нормативных актах*, например, в правилах внутреннего трудового распорядка организации, в заключаемых каждым работником индивидуальных трудовых договорах, а также в коллективных договорах (соглашениях). Необходимо отметить, что в трудовых отношениях правам работника всегда соответствует обязанность работодателя и наоборот.

Социальное партнёрство в сфере труда. Переход в условиях рынка от централизованного регулирования трудовых отношений в большей степени к индивидуально-договорному и коллективно-договорному регулированию повысил роль и значение различных форм сотрудничества в сфере труда работников и работодателей (в лице их представителей), осуществляемого в рамках социального партнёрства, правовые основы которого закреплены в ТК РФ (см. раздел II).

Социальное партнёрство в сфере труда — это система сотрудничества работников (представителей работников) и работодателей (представителей работодателей), основным назначением которой является создание и применение трудовых норм, регламентация труда.

Социальное партнёрство может включать двусторонние соглашения между представителями работников и работодателем (представителями работодателей) и трёхстороннее взаимодействие с участием органа государственной власти или органа местного самоуправления.

С учётом территориально-отраслевого признака система социального партнёрства включает *шесть уровней:*

• *федеральный уровень,* устанавливающий основы регулирования отношений в сфере труда в РФ;

• *межрегиональный уровень,* устанавливающий основы регулирования отношений в сфере труда в двух и более субъектах РФ;

• *региональный уровень,* устанавливающий основы регулирования отношений в сфере труда в субъекте РФ;

• *отраслевой уровень,* устанавливающий основы регулирования отношений в сфере труда в отрасли (отраслях);

• *территориальный уровень*, устанавливающий основы регулирования отношений в сфере труда в муниципальном образовании;

• *уровень организации,* устанавливающий конкретные взаимные обязательства в сфере труда между работниками и работодателями.

Социальное партнёрство может осуществляться в *форме:*

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

• взаимных консультаций (переговоров) по вопросам регулирования отношений сферы трудового права, обеспечения гарантий трудовых прав работников и совершенствования трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права;

• участия работников, их представителей в управлении организацией;

• участия представителей работников и работодателей в досудебном разрешении трудовых споров.

Работники и работодатели — **стороны социального партнёрства,** действующие через своих полномочных представителей, являющихся **участниками** отношений социального партнёрства. Сторонами социального партнёрства могут выступать также органы государственной власти и органы местного самоуправления (точнее, органы исполнительной власти), когда они выступают в качестве работодателей, а также в других случаях, предусмотренных трудовым законодательством.

При отсутствии первичной профсоюзной организации либо её малочисленности, т. е. если она объединяет менее половины работников предприятия, представителем работников при проведении коллективных переговоров, заключении или изменении коллективного договора могут выступать указанная профсоюзная организация либо иной представитель. Какой именно орган будет представлять интересы работников, решается на общем собрании (конференции) организации (организаций), где может быть определён состав такого органа, его наименование, срок полномочий и т. д.

Интересы работодателя при проведении коллективных переговоров, заключении или изменении коллективного договора представляют *руководитель организации, работодатель — индивидуальный предприниматель (лично)* или *уполномоченные им лица,* а при проведении коллективных переговоров, заключении или изменении со-

глашений на различных уровнях — *соответствующие объединения работодателей*.

На *всех уровнях* социального партнёрства в сфере труда для обеспечения регулирования социально-трудовых отношений, ведения коллективных переговоров и подготовки проектов коллективных договоров, соглашений, а также для организации контроля за их выполнением образуются на равноправной основе по решению сторон *комиссии* из наделённых необходимыми полномочиями представителей сторон.

Так, на федеральном уровне образована постоянно действующая Российская трёхсторонняя комиссия по регулированию социально-трудовых отношений, осуществляющая свою деятельность в соответствии с федеральным законом. Членами этой комиссии являются представители общероссийских объединений профсоюзов, общероссийских объединений работодателей, Правительства РФ.

На уровне организации в рамках социального партнёрства принимается **коллективный договор** — правовой акт, регулирующий социально-трудовые отношения в организации или у индивидуального предпринимателя и заключаемый работниками и работодателем в лице их представителей (ст. 40 ТК РФ). Порядок заключения коллективного договора установлен законом.

В числе обязательств сторон, которые могут включаться в коллективный договор, такие обязательства, как: формы, системы и размеры оплаты труда; выплата пособий, компенсаций; механизм регулирования оплаты труда с учётом роста цен, уровня инфляции; занятость, переобучение, условия высвобождения работников; рабочее время и время отдыха; улучшение условий и охраны труда, в том числе женщин и молодёжи, и т. д.

Поскольку указанный перечень носит рекомендательный характер, то стороны через своих представителей могут сами определить структуру и содержание коллективного договора.

Действие коллективного договора распространяется на всех работников организации, индивидуального предпринимателя, а также на работников филиала, представительства и иного обособленного структурного подразделения организации.

На уровне выше организации заключается **соглашение** — правовой акт, регулирующий социально-трудовые отношения и устанавливающий общие принципы регулирования связанных с ними экономических отношений, заключаемый между полномочными представителями работников и работодателей на федеральном, межрегиональном, региональном, отраслевом (межотраслевом) и территориальном уровнях социального партнёрства в пределах их компетенции (ст. 45 ТК РФ). В ст. 45 назван лишь примерный перечень вопросов, включаемых в соглашение, среди которых могут быть такие, как: оплата труда, условия и ох-

рана труда, режимы труда и отдыха, развитие социального партнёрства, иные вопросы, определённые сторонами. Содержание и структура соглашений определяются по договорённости между представителями сторон, которые свободны в выборе круга вопросов для обсуждения и включения в соглашение.

Соглашение действует в отношении всех работодателей, являющихся членами объединения работодателей, заключившего соглашение, а также работодателей, которые не являются членами такого объединения, но уполномочили это объединение участвовать от их имени в коллективных переговорах и заключить соглашение либо присоединились к соглашению после его заключения, органов государственной власти и органов местного самоуправления в пределах взятых ими на себя обязательств. Соглашение действует в отношении всех работников, состоящих в трудовых отношениях с указанными работодателями.

Коллективный договор и соглашения заключаются на срок *не более трёх лет*. Стороны могут продлить действие коллективного договора и соглашения на срок также не более трёх лет.

Важно, что коллективные договоры и соглашения не могут содержать условий, ограничивающих права или снижающих уровень гарантий работников по сравнению с установленным трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права. Если такие условия включены в коллективный договор, соглашение, то они не подлежат применению (ст. 9 ТК РФ).

? Вопросы для самопроверки

1) В чём различие самостоятельного и несамостоятельного видов труда? 2) С какого возраста можно вступать в трудовые отношения? 3) В каких случаях граждане могут быть работодателями? 4) В каких документах закрепляются права и обязанности сторон трудовых отношений? 5) Что такое социальное партнёрство в сфере труда и сколько уровней включает система социального партнёрства? 6) Кто может представлять интересы работников и работодателей? 7) Какими могут быть структура и содержание коллективного договора, соглашений? 8) На какой срок может быть заключён коллективный договор, соглашение?

✓ Задания

1. Кассир супермаркета Антонова обратилась к директору супермаркета с просьбой принять её сына Сергея, учащегося в возрасте 14 лет, на работу в супермаркет фасовщиком овощей на несколько часов в день после окончания занятий в школе. Директор супермаркета отказал Антоновой в просьбе, заявив, что подростков в возрасте 14 лет можно принимать на работу только в период школьных каникул. Кро-

ме того, работа по фасовке овощей связана с поднятием и переноской тяжёлых ящиков, что противопоказано подросткам, и он опасается несчастного случая.

Правомерны ли действия директора супермаркета? Ответ поясните.

2. Дайте характеристику формам социального партнёрства и раскройте основные формы участия работников в управлении организацией.

3. Директор автосервиса и председатель профсоюзного комитета составили и подписали коллективный договор, после чего приказом директора было объявлено о вступлении договора в силу.

Законны ли действия директора автосервиса и председателя профсоюзного комитета? Свой ответ аргументируйте.

Мысли мудрых

«Труд — душа жизни».

Конфуций (ок. 551–479 гг. до н. э.), китайский философ

«Только два стимула заставляют людей работать: жажда заработной платы и боязнь её потерять».

Г. Форд-старший (1863–1947), американский промышленник

§ 16. Трудоустройство и занятость

Можно ли обеспечить взаимные права работника и работодателя? Почему рабочее время различается по продолжительности? Существуют ли различия на право использования отпуска?

Как сказано в ст. 37 Конституции РФ, труд свободен. Каждый имеет право свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию. Принудительный труд запрещён.

Большинство граждан нашей страны, реализуя принцип свободы труда, поступают на работу путём заключения трудового договора. Именно на основании трудового договора возникают трудовые отношения между работником и работодателем, в рамках которых стороны реализуют права и обязанности, касающиеся рабочего времени и времени отдыха, оплаты труда.

Трудовой договор. Согласно ст. 56 ТК РФ, **трудовой договор** — это соглашение между работником и работодателем, по которому стороны имеют взаимные права и обязанности, определяющие содержание трудового договора, т. е. все его условия.

В трудовом договоре должны быть указаны сведения о работнике и работодателе, необходимые для их идентификации (ФИО работника и данные о работодателе), место и дата заключения трудового договора.

Обязательными для включения в трудовой договор являются такие условия, как: место работы (с указанием конкретного цеха, отдела, участка) или местонахождение обособленного структурного подразделения (филиала, представительства); трудовая функция (работа по должности в соответствии со штатным расписанием, профессии, специальности с указанием квалификации, конкретный вид поручаемой работы); условия оплаты труда; режим рабочего времени и времени отдыха (если для данного работника он отличается от общих правил, действующих у данного работодателя); дата начала и срок выполнения работы и т. д.

Обязательные условия непременно должны быть оговорены сторонами, поскольку без них не может быть трудового договора.

Дополнительные условия трудового договора, например об испытании при приёме на работу; о неразглашении охраняемой законом тайны (государственной, служебной, коммерческой и иной); об обязанности работника отработать после обучения не менее установленного договором срока, если обучение производилось за счёт средств работодателя; об улучшении социально-бытовых условий работника и членов его семьи и т. д., могут касаться любых вопросов труда.

И если стороны трудового договора договорились об этих условиях, то их необходимо выполнять. Главное, чтобы эти условия не ухудшали положение работника по сравнению с установленными трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами.

По соглашению сторон в трудовой договор могут также включаться права и обязанности работника и работодателя, как установленные трудовым законодательством и иными актами, содержащими нормы трудового права, локальными нормативными актами (например, условия о порядке перевода, дисциплинарной и материальной ответственности, увольнении, охране труда, порядке разрешения трудовых споров и т. д.), так и вытекающие из условий коллективного договора, соглашения.

В силу заключения трудового договора эти условия обязательны для сторон и распространяются на них независимо от того, договаривались ли об этом стороны и были ли они включены в трудовой договор.

Трудовой договор необходимо отличать от гражданско-правовых договоров (подряда, поручения, на выполнение научно-исследовательских работ, возмездного оказания услуг, авторского договора и др.), связанных с применением труда.

Назовём некоторые из таких *отличительных признаков.*

Во-первых, работник обязан регулярно выполнять определённую, заранее обусловленную соглашением сторон трудовую функцию, т. е. работу по должности в соответствии со штатным расписанием, профес-

сии, специальности с указанием квалификации, конкретный вид поручаемой работнику работы, а не индивидуально-конкретное задание. Предметом трудового договора является живой труд, т. е. процесс труда, а не овеществлённый результат (продукт) труда, как в гражданско-правовых договорах.

Во-вторых, права и обязанности работника всегда носят личный характер, работник обязан участвовать личным трудом в производственной или иной трудовой деятельности работодателя: нельзя вступать в трудовые отношения или выполнять трудовые обязанности через представителя, поручать выполнение части своих трудовых обязанностей другим лицам — родственникам, коллегам, друзьям и др. Исключение из этого правила существует при надомном труде, когда можно привлекать к выполнению работы членов своей семьи.

Для гражданско-правовых договоров не обязательно личное выполнение сторонами условий договора, если только в законе или договоре не предусмотрено иное.

В-третьих, работодатель обязан своевременно и полностью выплачивать работнику заработную плату, как правило, два раза в месяц в соответствии с затраченным трудом по заранее установленным системам заработной платы, размерами тарифной ставки или оклада (должностного оклада), различного рода выплатами.

По гражданско-правовым договорам оплата производится по окончании работы за её конечный результат, в соответствии с ценой, обусловленной договором.

В-четвёртых, работник в процессе труда обязан соблюдать режим работы организации, подчиняясь правилам внутреннего трудового распорядка, дисциплине труда данного производства, точно и своевременно выполняя распоряжения работодателя и т. д. При этом работодатель обязан организовать труд работника и обеспечить ему здоровые и безопасные условия труда, соблюдать трудовое законодательство и иные акты, содержащие нормы трудового права.

В гражданско-правовых договорах исполнители работы самостоятельно и по своему усмотрению, на свой риск определяют способы её выполнения. Заключение гражданско-правовых договоров, фактически регулирующих трудовые отношения между работником и работодателем, не допускается.

Порядок заключения и расторжения трудового договора. Порядок заключения трудового договора определён в ТК РФ. Трудовой договор заключается **в письменной форме в двух экземплярах:** один экземпляр передаётся работнику, а другой экземпляр хранится у работодателя.

При заключении трудового договора **необходимо предъявить работодателю:** паспорт или иной документ, удостоверяющий личность; трудовую книжку (за исключением случаев, когда трудовой договор

заключается впервые или работник поступает на работу на условиях совместительства); страховое свидетельство обязательного пенсионного страхования; документ об образовании и (или) о квалификации или наличии специальных знаний при поступлении на работу, требующую специальных знаний или специальной подготовки; справку о наличии (отсутствии) судимости и (или) факта уголовного преследования либо о прекращении уголовного преследования по реабилитирующим основаниям, выданную в порядке и по форме, которые устанавливаются МВД России, при поступлении на работу, связанную с деятельностью, к осуществлению которой в соответствии с настоящим Кодексом, иным федеральным законом не допускаются лица, имеющие или имевшие судимость, подвергающиеся или подвергавшиеся уголовному преследованию.

Военнообязанные и лица, подлежащие призыву на военную службу, предъявляют документы воинского учёта.

Если лицо ранее не работало, то трудовую книжку и страховое свидетельство обязательного пенсионного страхования оформляет работодатель.

Федеральными законами, указами Президента РФ и постановлениями Правительства РФ может быть установлено требование о предоставлении с учётом специфики работы дополнительных документов.

Статья 64 ТК РФ запрещает **необоснованный отказ в приёме на работу** по мотивам, не связанным с деловыми качествами работника, — в зависимости от пола, расы, цвета кожи, национальности, языка, происхождения, имущественного, социального и должностного положения, возраста, места жительства (в том числе наличия или отсутствия регистрации по месту жительства или пребывания), отношения к религии, убеждений.

Запрещается отказывать женщинам в заключении трудового договора по мотивам, связанным с беременностью или наличием детей. При отказе в приёме на работу работодатель обязан сообщить по требованию обратившегося лица причину отказа в письменной форме.

Законодательство РФ предусматривает возможность заключения различных видов трудовых договоров.

Так, в зависимости от срока трудовые договоры могут заключаться: на неопределённый срок (заключаемый в большинстве случаев); на определённый срок не более 5 лет (срочный трудовой договор), если иной срок не установлен федеральными законами. Разновидностями срочного трудового договора являются трудовые договоры работников, заключивших такие договоры на срок до 2 месяцев либо на время выполнения сезонных работ.

Можно назвать и иные виды трудовых договоров: о работе по совместительству; с надомниками; с лицами, работающими в районах

Крайнего Севера и приравненных к ним местностях; с лицами, работающими вахтовым методом; с работодателями — физическими лицами и др.

Некоторые особенности правового регулирования труда отдельных категорий работников закреплены в разделе XII ТК РФ.

Условия трудового договора, предусмотренные сторонами при его заключении, являются для них **обязательными:** работодатель не имеет права требовать от работника выполнения работы, не обусловленной трудовым договором (ст. 60 ТК РФ).

Постоянное или временное изменение определённых сторонами условий трудового договора, т. е. изменение трудовой функции работника и (или) структурного подразделения (если структурное подразделение было указано в трудовом договоре), при продолжении работы у того же работодателя, а также перевод на работу в другую местность вместе с работодателем называется **переводом на другую работу.**

Перевод на другую работу допускается только с письменного согласия работника за исключением случаев, предусмотренных законом.

По письменной просьбе работника или с его письменного согласия может быть осуществлён перевод работника на постоянную работу к другому работодателю.

Не считается переводом и *не требует согласия работника* перемещение его у того же работодателя на другое рабочее место, в другое структурное подразделение, расположенное в той же местности, поручение работы на другом механизме или агрегате, если это не влечёт за собой изменения определёнными сторонами условий трудового договора.

В случае, когда по причинам, связанным с изменением организационных или технологических условий (изменения в технике и технологии производства, структурная реорганизация производства, другие причины), определённых сторонами, условия трудового договора не могут быть сохранены, допускается их изменение по инициативе работодателя без согласия работника за исключением изменения трудовой функции работника. Но при этом необходимо соблюсти определённые условия (извещение работника в письменной форме не позднее чем за 2 месяца; при несогласии работника с новыми условиями труда предложение ему другой работы; особые правила прекращения трудовых отношений). Обязательный для работника **временный перевод** на другую работу по инициативе работодателя допускается только в исключительных случаях, ставящих под угрозу жизнь или нормальные жизненные условия всего населения или его части (катастрофа природного или техногенного характера, производственная авария, несчастный случай на производстве, наводнение, голод, землетрясение, эпидемия и т. д.). Такой перевод допускается на срок до одного месяца

на не обусловленную трудовым договором работу у того же работодателя с оплатой по выполняемой работе, но не ниже среднего заработка по прежней работе.

Также обязателен для работника перевод на срок до одного месяца на не обусловленную трудовым договором работу у того же работодателя с оплатой по выполняемой работе, но не ниже среднего заработка по прежней работе, в случаях простоя (временной приостановки работы по причинам экономического, технологического, технического или организационного характера), необходимости предотвращения уничтожения или порчи имущества либо замещения временно отсутствующего работника, если это вызвано указанными выше чрезвычайными обстоятельствами. Однако при этом перевод на работу, требующую более низкой квалификации, допускается только с письменного согласия работника.

На всех работников распространяются **общие основания прекращения трудового договора,** предусмотренные ст. 77 ТК РФ.

Согласно ст. 80 ТК РФ, работник имеет право расторгнуть трудовой договор **по собственному желанию,** предупредив об этом работодателя в письменной форме не позднее чем **за 2 недели,** если иное не установлено законом. По соглашению между работником и работодателем трудовой договор может быть расторгнут и до истечения срока предупреждения об увольнении. При наличии установленных законом уважительных причин для увольнения работодатель обязан расторгнуть трудовой договор в срок, указанный в заявлении работника.

В ст. 81 Кодекса указаны случаи, когда трудовой договор может быть расторгнут **по инициативе работодателя** (перечень *не является исчерпывающим,* федеральными законами могут быть предусмотрены и иные случаи).

Для того чтобы увольнение работника с работы было законным, необходимо соблюдать установленный законом порядок увольнения по каждому из оснований.

Для отдельных категорий работников, помимо общих гарантий, предусмотрены **дополнительные гарантии при увольнении.** Например, работники в возрасте до 18 лет могут быть уволены по инициативе работодателя помимо соблюдения общего порядка увольнения только с согласия соответствующей инспекции труда и комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав; расторжение трудового договора по инициативе работодателя с беременными женщинами не допускается, за исключением случаев ликвидации организации либо прекращения деятельности индивидуальным предпринимателем и др.

Если работник был уволен с работы по уважительным причинам, у него может возникнуть право на выходное пособие, размер которого зависит от основания увольнения.

При увольнении работника работодатель обязан выдать ему трудовую книжку, сделав в ней запись об основаниях и дате увольнения.

Работник, незаконно переведённый или незаконно уволенный, подлежит восстановлению на прежней работе с оплатой, исходя из среднего заработка за весь период времени вынужденного прогула или разницы в заработке за всё время выполнения нижеоплачиваемой работы (ст. 394 ТК РФ).

Рабочее время и время отдыха. 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, которые в соответствии с настоящим Кодексом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ относятся к рабочему времени (ст. 91 ТК РФ).

Рабочее время различается по продолжительности: нормальное, сокращённое, неполное.

Нормальным рабочим временем является 40-часовая рабочая неделя (как пяти-, так и шестидневная) независимо от того, где трудится работник.

Сокращённая продолжительность рабочего времени (оплачиваемая как полное нормальное рабочее время) 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, условия труда на рабочих местах которых (по результатам специальной оценки условий труда) отнесены к вредным условиям труда 3-й или 4-й степени или опасным условиям труда, — не более 36 часов в неделю.

Продолжительность рабочего времени обучающихся организаций, осуществляющих образовательную деятельность, в возрасте до 18 лет, работающих в течение учебного года в свободное от получения образования время, не может превышать половины нормы для работника соответствующего возраста.

Сокращённую продолжительность рабочего времени имеют и другие категории работников. Так, для педагогических работников образовательных учреждений рабочее время устанавливается не более 36 часов в неделю, для медицинских работников — не более 39 часов в неделю и т. д.

Неполное рабочее время устанавливается по соглашению работника с работодателем в виде неполного рабочего дня или неполной рабо-

чей недели (можно сочетать и то и другое) с оплатой пропорционально отработанному времени или в зависимости от выполненного объёма работ.

Работа на условиях неполного рабочего времени не влечёт для работников каких-либо ограничений продолжительности ежегодного основного оплачиваемого отпуска, исчисления трудового стажа и других трудовых прав.

Продолжительность **ежедневной работы,** её начало и окончание, перерывы в течение рабочего дня предусматривают правила внутреннего трудового распорядка, а при сменной работе (работе в 2, 3 или 4 смены) — ещё и графики сменности.

При этом продолжительность ежедневной работы (смены) не может превышать: для работников в возрасте от 15 до 16 лет — 5 часов, в возрасте от 16 до 18 лет — 7 часов, а для учащихся, работающих в свободное от учёбы время, — 2,5 и 4 часа соответственно их возрасту.

Учёт рабочего времени ведёт работодатель, который применяет *три вида* учёта рабочего времени: 1) подённый (если все рабочие дни одинаковы по продолжительности); 2) недельный (когда каждую неделю отрабатывается одинаковое количество рабочих часов); 3) суммированный, чтобы продолжительность рабочего времени за учётный период (месяц, квартал и др., но не более 1 года) не превышала нормального числа рабочих часов за учётный период.

Работа, выполняемая по инициативе работодателя за пределами установленной для работника продолжительности рабочего времени: ежедневной работы (смены), а при суммированном учёте рабочего времени — сверх нормального числа рабочих часов за учётный период, называется **сверхурочной работой.**

Сверхурочная работа может выполняться только в исключительных случаях, в порядке и на условиях, установленных законом. Сверхурочные работы не могут превышать для каждого работника 4 часов в течение 2 дней подряд и 120 часов в год на каждого работника.

Привлечение к сверхурочной работе работников в возрасте до 18 лет не допускается.

Время отдыха — время, в течение которого работник свободен от исполнения трудовых обязанностей.

Видами времени отдыха являются:

- перерывы в течение рабочего дня (смены);
- ежедневный (междусменный) отдых;
- выходные дни (еженедельный непрерывный отдых);
- нерабочие праздничные дни;
- отпуска.

Перерывы в течение рабочего дня (смены) продолжительностью не более 2 часов и не менее 30 минут, которые в рабочее время не вклю-

чаются, предоставляются работнику для отдыха и питания. Время предоставления перерыва и его конкретная продолжительность устанавливаются правилами внутреннего трудового распорядка или по соглашению между работником и работодателем.

Перерывы между рабочими днями (сменами) — **ежедневный (междусменный)** отдых устанавливается графиками сменности и обычно продолжается 12–16 часов.

Еженедельный непрерывный отдых, т. е. выходные дни, должен быть не менее 42 часов. При 5-дневной рабочей неделе предоставляются 2 выходных дня в неделю, при 6-дневной рабочей неделе предоставляется 1 выходной день в неделю. Общий выходной день для всех работников — воскресенье.

Нерабочие праздничные дни — установленные ст. 112 ТК РФ свободные дни, посвящённые выдающимся событиям или памятным традиционным датам.

Отпуск — предоставляемый работникам непрерывный отдых (с оплатой или без оплаты) в течение определённого количества календарных дней.

Ежегодный оплачиваемый основной отпуск продолжительностью 28 календарных дней с сохранением места работы (должности) и среднего заработка предоставляется всем работникам. Отдельным категориям работников предоставляется удлинённый основной отпуск (например, несовершеннолетним — 31 календарный день в удобное для них время).

Право на использование отпуска за первый год работы возникает у работника по истечении 6 месяцев его непрерывной работы у данного работодателя. Отпуск за второй и последующие годы работы может предоставляться в любое время рабочего года в соответствии с очерёдностью предоставления ежегодных оплачиваемых отпусков, установленной у данного работодателя.

Ежегодные оплачиваемые дополнительные отпуска предоставляются различным категориям работников: занятым на работах с вредными и (или) опасными условиями труда; имеющим особый характер работы; с ненормированным рабочим днём; работающим в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях и др. Условия, продолжительность и порядок предоставления таких отпусков определяются в каждом конкретном случае соответствующими нормативными правовыми актами.

Дополнительные отпуска для отдыха, помимо предусмотренных законодательством, могут устанавливаться отдельным категориям работников в коллективных договорах и соглашениях.

По семейным обстоятельствам и другим уважительным причинам работнику по его письменному заявлению может быть предоставлен **отпуск без сохранения заработной платы,** продолжительность которо-

го определяется по соглашению между работником и работодателем. В некоторых случаях (например, участникам Великой Отечественной войны, работающим инвалидам и др.) работодатель обязан предоставить работнику такой отпуск определённой продолжительности (ст. 128 ТК РФ).

Заработная плата. Заработной платой называют вознаграждение за труд в зависимости от квалификации работника, сложности, количества, качества и условий выполняемой работы, а также компенсационные выплаты (доплаты и надбавки компенсационного характера, в том числе за работу в условиях, отклоняющихся от нормальных, за работу в особых климатических условиях и на территориях, подвергшихся радиоактивному загрязнению, и иные выплаты компенсационного характера) и стимулирующие выплаты (доплаты и надбавки стимулирующего характера, премии и иные поощрительные выплаты) (ст. 129 ТК РФ).

Заработная плата работнику устанавливается трудовым договором в соответствии с действующими у данного работодателя системами оплаты труда.

Системы оплаты труда, включая размеры тарифных ставок, окладов (должностных окладов), доплат и надбавок компенсационного характера, в том числе за работу в условиях, отклоняющихся от нормальных, системы доплат и надбавок стимулирующего характера и системы премирования, устанавливаются коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами в соответствии с трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права.

В отношении **работников организаций, финансируемых из соответствующих бюджетов,** Российская трёхсторонняя комиссия по регулированию социально-трудовых отношений ежегодно разрабатывает *единые рекомендации* по установлению на федеральном, региональном и местном уровнях систем оплаты труда и стимулирования труда.

Работодатели негосударственного сектора экономики сами определяют системы оплаты труда и стимулирования труда, решая эти вопросы, как правило, в индивидуально-договорном порядке, т. е. при заключении трудового договора между работником и работодателем.

Локальные нормативные акты, устанавливающие системы оплаты и стимулирования труда, принимаются работодателем с учётом мнения представительного органа работников.

В любом случае условия оплаты труда, определённые трудовым договором, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами, не могут быть ухудшены по сравнению с установленными трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права.

Трудовой кодекс РФ устанавливает **основные государственные гарантии** по оплате труда работников.

В частности, месячная заработная плата работника, отработавшего за этот период норму рабочего времени и выполнившего нормы труда (трудовые обязанности), не может быть ниже **минимального размера оплаты труда,** устанавливаемого федеральным законом.

При этом не допускается выплата заработной платы в бонах, купонах, в форме долговых обязательств, расписок, а также в виде спиртных напитков, наркотических, токсических, ядовитых, вредных и иных веществ, оружия, боеприпасов и других предметов, в отношении которых установлены запреты или ограничения на их свободный оборот.

Заработная плата выплачивается работнику, как правило, в месте выполнения им работы либо перечисляется на указанный работником счёт в банке на условиях, определённых коллективным или трудовым договором. Выплата заработной платы производится не реже чем каждые полмесяца в день, установленный правилами внутреннего трудового распорядка организации, коллективным договором, трудовым договором.

При выполнении работы в условиях, отклоняющихся от нормальных: на работах с вредными и (или) опасными и иными особыми условиями труда; в ночное время; при совмещении профессий; в выходные и нерабочие праздничные дни и т. д. — оплата труда работника производится в повышенном размере.

Законом ограничены удержания из заработной платы и их размеры, а также установлена ответственность, вплоть до уголовной, за задержку выплаты работникам заработной платы и другие нарушения оплаты труда.

? Вопросы для самопроверки

1) Что такое трудовой договор и в чём его отличие от гражданско-правовых договоров? 2) Что понимается под переводом работника на другую работу? 3) Каков порядок увольнения работника по собственному желанию? 4) Каков порядок увольнения работника по инициативе работодателя? 5) Что такое нормальное рабочее время? 6) В чём отличие сокращённого рабочего времени от неполного? 7) Какие есть виды времени отдыха? 8) Какова продолжительность ежегодного оплачиваемого отпуска? 9) В каких случаях может быть предоставлен отпуск без сохранения заработной платы? 10) Что вам известно об установлении заработной платы в бюджетных организациях и в негосударственном секторе экономики? 11) В чём заключаются основные государственные гарантии по оплате труда работников?

Задания

1. При приёме на работу экономиста Миронова инспектор отдела кадров потребовала от него следующие документы: а) паспорт; б) трудовую книжку; в) диплом об окончании вуза; г) характеристику с прежнего места работы; д) справку о состоянии здоровья; е) справку о доходах. Правомерно ли требование о предоставлении Мироновым всех перечисленных документов? Ответ поясните.

2. Хотя Соловьёва была принята на работу делопроизводителем, ей неоднократно поручали работу паспортиста. Поскольку Соловьёва зарекомендовала себя как добросовестный работник, то через полгода был издан приказ о её переводе на должность паспортиста-делопроизводителя. Не согласившись с таким переводом, Соловьёва обратилась с иском в суд, требуя восстановить её на прежней работе. Начальник Ерёмин в суде пояснил, что круг обязанностей у Соловьёвой практически не изменился, а зарплата повысилась почти в 1,5 раза, поэтому Ерёмин просил суд отказать Соловьёвой в иске. Выскажите своё мнение, какое решение должен вынести суд.

3. В связи с производственной необходимостью технику Носковой предложили выйти на работу в выходные дни — субботу и воскресенье, за что пообещали двойную оплату и дополнительные дни отдыха к отпуску. Отработав в субботу, Носкова в воскресенье на работу не вышла, поскольку в этот день ей было не с кем оставить ребёнка в возрасте 4 лет. Носковой работу в субботу оплатили только в одинарном размере, предоставив одновременно отгул на следующей неделе.

В каких случаях и на каких условиях возможно привлечение работников к сверхурочной работе в выходной день? Как компенсируется эта работа?

Мысли мудрых

«Уговор дороже денег».
Русская поговорка

«Закон не гарантирует обеда, хотя гарантирует обеденный перерыв».
В. Брудзинский (р. 1920), польский писатель

§ 17. Дисциплина труда

Можно ли обойтись без дисциплины труда? Зачем поощрять работника? Установлен ли в законе порядок и срок наложения дисциплинарных взысканий? Почему материальная ответственность касается обеих сторон трудового договора?

Как уже отмечалось ранее, одним из отличительных признаков трудового договора является обязанность работника в процессе труда

соблюдать режим работы у данного работодателя, подчиняясь правилам внутреннего трудового распорядка, дисциплине труда данного производства.

Дисциплина труда — обязательное для всех работников подчинение правилам поведения, определённым в соответствии с ТК РФ, иными федеральными законами, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами, трудовым договором организации (ст. 189 ТК РФ).

Правила внутреннего трудового распорядка. Поощрения за успехи в труде. Трудовой распорядок определяется локальным нормативным актом — **правилами внутреннего трудового распорядка,** которые утверждаются работодателем с учётом мнения представительного органа работников организации, как правило, в качестве приложения к коллективному договору.

Хотя закон не определяет структуру и содержание правил внутреннего трудового распорядка, обычно эти правила состоят из таких разделов, как:

- общие положения, предусматривающие, на кого именно правила распространяются;
- порядок приёма и увольнения работников (воспроизводятся кратко соответствующие положения Трудового кодекса РФ с учётом специфики данной организации);
- основные обязанности работника;
- основные обязанности работодателя;
- режим рабочего времени и времени отдыха;
- меры поощрения за успехи в труде;
- меры взыскания за нарушения дисциплины труда.

В некоторых отраслях экономики для отдельных категорий работников действуют **уставы и положения о дисциплине** (железнодорожный, морской и речной транспорт, связь и т. д.), утверждаемые Правительством РФ в соответствии с федеральными законами.

Поощрения за успехи в труде — публичное признание заслуг работника, добросовестно выполняющего трудовые обязанности.

Работодатель может поощрить работника, объявив ему благодарность, выдать премию, наградить ценным подарком, почётной грамотой, представить к званию лучшего по профессии и т. д. Работодателем могут быть применены и другие виды поощрений за труд, установленные коллективным договором или в правилах внутреннего трудового распорядка, иных локальных нормативных актах.

За особые трудовые заслуги перед обществом и государством работники могут быть представлены к **государственным наградам** в порядке, установленном законодательством РФ. Среди государственных на-

град — звание Героя Российской Федерации и Героя Труда Российской Федерации, ордена, медали, почётные звания и др.

К видам награждений за особые трудовые заслуги относятся также государственные премии, премии Президента РФ и Правительства РФ в различных областях — литературы, искусства, науки и техники и др.

Сведения о поощрениях и награждениях за трудовые заслуги вносятся в трудовые книжки работников.

Дисциплинарная ответственность. За совершение работником **дисциплинарного проступка,** т. е. неисполнение или ненадлежащее исполнение работником по его вине возложенных на него трудовых обязанностей, работодатель имеет право привлечь работника к **дисциплинарной ответственности** — общей или специальной.

Общая дисциплинарная ответственность (ответственность по правилам внутреннего трудового распорядка) регулируется Трудовым кодексом РФ и распространяется на всех работников, кроме тех, на кого распространяется специальная дисциплинарная ответственность.

В соответствии с ТК РФ работодатель имеет право применить следующие дисциплинарные взыскания: 1) замечание; 2) выговор; 3) увольнение по соответствующим основаниям.

Порядок и срок наложения дисциплинарных взысканий установлены законом. Так, до наложения дисциплинарного взыскания должно быть затребовано объяснение от работника в письменной форме. Приказ о наложении дисциплинарного взыскания должен быть объявлен работнику под роспись.

Специальная дисциплинарная ответственность установлена специальным законодательством, уставами и положениями о дисциплине для некоторых категорий работников. Эти акты предусматривают как иные меры дисциплинарных взысканий, так и некоторые особенности в их применении.

Не допускается применение дисциплинарных взысканий, не предусмотренных федеральными законами, уставами и положениями о дисциплине.

Дисциплинарные взыскания в трудовые книжки работников не заносятся.

Материальная ответственность сторон трудового договора. Материальная ответственность по трудовому праву — это обязанность виновной стороны возместить другой стороне нанесённый вред (ущерб).

Обязанности сторон трудового договора и условия материальной ответственности этих сторон закреплены в Трудовом кодексе РФ.

Работодатель *обязан возместить* работнику не полученный им *заработок* во всех случаях незаконного лишения его возможности тру-

диться. 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 несвоевременность 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 объёме.*

При нарушении установленного срока выплаты заработной платы, оплаты отпуска, выплат при увольнении и других выплат, причитающихся работнику, работодатель обязан выплатить работнику денежную компенсацию в размере, определяемом законом, за каждый день задержки по день фактического расчёта включительно независимо от вины работодателя. Размер денежной компенсации может быть повышен по условиям коллективного или трудового договора.

Если работнику неправомерными действиями или бездействием работодателя причинён *моральный вред,* то он возмещается работнику *в денежной форме* в размерах, определяемых соглашением сторон трудового договора.

Работник обязан возместить работодателю причинённый ему *прямой действительный ущерб* (реальное уменьшение наличного имущества или ухудшение его состояния). Неполученные доходы (упущенная выгода) взысканию с работника не подлежат.

Материальная ответственность работника за ущерб, причинённый им работодателю, бывает *двух видов:* ограниченная и полная. При **ограниченной** материальной ответственности работник возмещает ущерб в размере не более одного своего среднемесячного заработка. При **полной** материальной ответственности, которая наступает в установленных законом случаях, работник возмещает полную стоимость ущерба без ограничений.

Порядок взыскания ущерба *определён законом.* Так, если ущерб не превышает среднемесячного заработка работника и не истёк установленный срок для удержания, то при согласии работника взыскание ущерба производится по распоряжению работодателя путём удержаний из заработка работника. Если работник не согласен добровольно возместить ущерб или же истёк установленный срок для удержания, а сумма причинённого ущерба превышает его среднемесячный заработок, то взыскание ущерба может осуществляться только судом.

Законом установлены ограничения размера удержаний из заработной платы. Как правило, общий размер всех удержаний при каждой

выплате заработной платы не может превышать 20%. Лишь в случаях, специально предусмотренных федеральными законами, размер удержаний может составлять 50%, а иногда и 70% заработной платы, причитающейся работнику.

? Вопросы для самопроверки

1) Что такое дисциплина труда и каково её значение? 2) Перечислите разделы, которые обычно включены в правила внутреннего трудового распорядка. 3) Какие меры поощрения за труд может применить работодатель? 4) В чём состоит отличие специальной ответственности от общей дисциплинарной? 5) Что такое материальная ответственность сторон трудового договора? 6) В каких случаях наступает материальная ответственность работодателя? 7) В каком размере возмещается работнику причинённый ему моральный вред в связи с незаконными действиями работодателя? 8) Назовите виды и пределы материальной ответственности работника за ущерб, причинённый работодателю. 9) В чём особенности порядка взыскания ущерба?

✓ Задания

1. Руководитель организации и председатель профкома утвердили правила внутреннего трудового распорядка, в которых содержался пункт, предоставляющий руководителю право лишать работников за нарушения трудовой дисциплины премий, предусмотренных действующей в организации системой оплаты труда.

Каков порядок принятия правил внутреннего трудового распорядка и был ли он соблюдён в данном случае?

2. Рабочим Борисову и Черкасову поручили срочное задание, которое было выполнено ими до обеда. Сразу после этого Борисов ушёл домой. Черкасов же пошёл в магазин и купил бутылку вина, которую распил на работе с сотрудниками соседнего отдела. Начальник этого отдела и обнаружил их. На следующий день Борисов и Черкасов после дачи письменных объяснений были уволены с работы на основании п. 6 ст. 81 ТК РФ.

Объясните, законно ли увольнение Борисова и Черкасова.

3. Студентка-заочница Антонова оставалась после работы, чтобы закончить дипломный проект. При его распечатке она повредила принтер, для ремонта которого был вызван специалист из компьютерной фирмы. Стоимость ремонта взыскали полностью из зарплаты Антоновой.

Имеется ли основание для привлечения Антоновой к материальной ответственности? Если да, то в каком размере и в каком порядке должен возмещаться ущерб?

Мысли мудрых

«Настоящая ответственность бывает только личной».

Ф. Искандер (р. 1929), российский писатель

«Похвала полезна хотя бы потому, что укрепляет нас в добродетельных намерениях».

Ф. Ларошфуко (1613–1680), французский писатель

§ 18. Защита трудовых прав работников

Нужно ли защищать трудовые права? Почему охрана труда есть обязанность и работодателя, и работника? Как решать трудовые споры?

Как вы уже знаете, в соответствии со ст. 45 Конституции России гражданам РФ гарантируется государственная защита прав и свобод человека. Каждый вправе защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещёнными законом.

ТК РФ устанавливает в ст. 352 следующие **основные способы защиты трудовых прав и свобод работников:**

- самозащита работниками своих трудовых прав;
- защита трудовых прав и законных интересов работников профессиональными союзами;
- государственный контроль (надзор) за соблюдением трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права;
- судебная защита.

Государственный контроль (надзор) осуществляется системой специально уполномоченных на то органов (Федеральная инспекция труда, Роспотребнадзор, Ростехнадзор и др.).

В целях **самозащиты трудовых прав** работник, известив работодателя или своего непосредственного руководителя либо иного представителя работодателя в письменной форме, может отказаться от выполнения работы, не предусмотренной трудовым договором. Также он может отказаться от выполнения работы, которая непосредственно угрожает его жизни и здоровью (например, вследствие нарушения требований охраны труда), за исключением случаев, предусмотренных федеральными законами. На время отказа от указанной работы за работником сохраняются все права, предусмотренные трудовым законодательством и иными актами, содержащими нормы трудового права. При этом нельзя принуждать работника к выполнению работы, угрожать ему, оказывать психологическое давление.

В целях самозащиты трудовых прав работник имеет право отказаться от выполнения работы в других случаях, предусмотренных ТК РФ и иными федеральными законами.

Охрана труда. Устанавливая, что Российская Федерация — социальное государство, Конституция РФ указывает на то, что труд и здоровье людей охраняются государством (ст. 7), а граждане реализуют право на труд в условиях, безопасных для их здоровья (ст. 37).

Охрана труда — система сохранения жизни и здоровья работников в процессе трудовой деятельности, включающая в себя правовые, социально-экономические, организационно-технические, санитарно-гигиенические, реабилитационные и иные мероприятия.

В федеральных законах и иных нормативных правовых актах закрепляются государственные требования охраны труда, устанавливающие правила, процедуры и критерии, направленные на сохранение жизни и здоровья работников в процессе трудовой деятельности. Эти требования обязательны для исполнения всеми юридическими и физическими лицами.

Работодатель *обязан* обеспечивать работникам безопасные условия труда и охрану труда.

В процессе труда работник *реализует право на охрану труда* (т. е. право на труд, отвечающий требованиям охраны труда), которое включает в себя, в частности, право на:

- рабочее место, соответствующее требованиям охраны труда;
- обязательное социальное страхование от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний в соответствии с федеральным законом;
- получение достоверной информации от работодателя, соответствующих государственных органов и общественных организаций об условиях и охране труда на рабочем месте, о существующем риске повреждения здоровья, а также о мерах по защите от воздействия вредных и (или) опасных производственных факторов;
- отказ от выполнения работ в случае возникновения опасности для его жизни и здоровья вследствие нарушения требований охраны труда за исключением случаев, предусмотренных федеральными законами, до устранения такой опасности;
- обеспечение средствами индивидуальной и коллективной защиты в соответствии с требованиями охраны труда за счёт средств работодателя;
- обучение безопасным методам и приёмам за счёт средств работодателя;
- дополнительное профессиональное образование за счёт средств работодателя в случае ликвидации рабочего места вследствие нарушения требований охраны труда;

• гарантии и компенсации, установленные в соответствии с ТК РФ, коллективным договором, соглашением, локальным нормативным актом, трудовым договором, если он занят на работах с вредными и (или) опасными условиями труда и др.

Отдельным категориям работников законом установлены **дополнительные гарантии охраны труда.**

Так, Постановлением Правительства РФ № 162 от 25 февраля 2000 г. утверждён Перечень тяжёлых работ и работ с вредными или опасными условиями труда, при выполнении которых запрещается применение труда женщин.

Обязательны предварительные (при поступлении на работу) и периодические (для лиц в возрасте до 21 года — ежегодные) медицинские осмотры некоторых категорий работников, занятых на работах с вредными и (или) опасными условиями труда (в том числе на подземных работах); на работах, связанных с движением транспорта; работников организаций пищевой промышленности, общественного питания и торговли, водопроводных сооружений, лечебно-профилактических и детских учреждений, а также некоторых других работодателей.

На работах с вредными условиями труда работникам выдаются бесплатно по установленным нормам молоко или другие равноценные пищевые продукты. На работах с особо вредными условиями труда предоставляется бесплатно по установленным нормам лечебно-профилактическое питание.

Инвалидам должны создаваться условия труда в соответствии с индивидуальной программой реабилитации.

В процессе труда у работника есть **обязанности** в области охраны труда:

• соблюдать требования охраны труда;

• правильно применять средства индивидуальной и коллективной защиты;

• проходить обучение безопасным методам и приёмам выполнения работ, 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, другие обязательные медицинские осмотры, а также

внеочередные медицинские осмотры по направлению работодателя в случаях, предусмотренных законом.

Работодатели создают службы охраны труда, комитеты (комиссии) по охране труда, которые обеспечивают соблюдение требований охраны труда и осуществляют контроль за их выполнением, предупреждением производственного травматизма и профессиональных заболеваний и т. д.

Защита трудовых прав и законных интересов работников профессиональными союзами. В защите трудовых прав и законных интересов работников особое место занимают профессиональные союзы, основными направлениями деятельности которых являются представительство работников и защита их социально-трудовых прав и интересов.

Профессиональные союзы — это добровольные общественные объединения граждан, связанных общими производственными, профессиональными интересами по роду их деятельности, создаваемые в целях представительства и защиты их социально-трудовых прав и интересов (ст. 2 Федерального закона «О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности» от 12 января 1996 г.).

Профессиональные союзы осуществляют полномочия как через свои органы (профкомы и другие звенья профессиональной системы), так и через уполномоченных (доверенных) лиц по охране труда.

Создавая собственные правовые и технические инспекции, действующие на основании положений, профсоюзы взаимодействуют с соответствующими государственными органами надзора и контроля за соблюдением законодательства о труде и охране труда.

Работодатель обязан создавать необходимые условия для осуществления профсоюзами своих полномочий.

Трудовые споры и порядок их рассмотрения и разрешения. Работник и работодатель, вступая в трудовые отношения, всегда стремятся защитить свои интересы. Разрешение трудовых споров между сторонами трудовых отношений, являясь одной из форм самозащиты работников, в то же время направлено на восстановление нарушенных прав независимо от того, чьи права нарушены — работника или работодателя. В ст. 37 Конституции РФ признаётся право на индивидуальные и коллективные трудовые споры с использованием установленных федеральным законом способов их разрешения, включая право на забастовку.

Индивидуальный трудовой спор — это неурегулированные разногласия между работником и работодателем по вопросам применения трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, коллективного договора, соглашения, локального нормативного акта, 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).

Первичным органом по рассмотрению индивидуальных трудовых споров является, как правило, **комиссия по трудовым спорам (КТС),** которая образуется по инициативе работников и (или) работодателя из равного числа представителей работников и работодателя.

Порядок рассмотрения индивидуальных трудовых споров в КТС определён ТК РФ. Спор рассматривается в КТС, как правило, в присутствии работника в течение 10 календарных дней со дня подачи им заявления. Решение в КТС принимается тайным голосованием простым большинством голосов присутствующих на заседании членов КТС.

В случаях, установленных законом, индивидуальный трудовой спор может рассматриваться *в судах* в соответствии с Гражданско-процессуальным кодексом РФ (ГПК РФ).

Так, 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, о неправомерных действиях (бездействии) работодателя при обработке и защите персональных данных работника;
- работодателя — о возмещении работником ущерба, причинённого работодателю, если иное не предусмотрено федеральными законами.

Непосредственно в судах рассматриваются также индивидуальные трудовые споры:

- об отказе в приёме на работу;
- лиц, работающих по трудовому договору у работодателей — физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями, и работников религиозных организаций;
- лиц, считающих, что они подверглись дискриминации.

При обращении в суд с иском по требованиям, вытекающим из трудовых отношений, работники освобождаются от оплаты пошлин и судебных расходов.

Законом предусмотрены *определённые сроки,* в течение которых стороны могут обратиться за разрешением индивидуального трудового спора.

Работник имеет право обратиться в КТС или суд за разрешением индивидуального трудового спора в течение 3 месяцев со дня, когда он узнал или должен был узнать о нарушении своего права, а в суд по спорам об увольнении — в течение 1 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 ущерба, причинённого работодателю, в течение 1 года со дня обнаружения причинённого ущерба.

При пропуске по уважительным причинам указанных сроков они могут быть восстановлены соответственно КТС или судом.

На практике среди индивидуальных трудовых споров наиболее часто возникают споры об увольнении или о переводе работников на другую работу. В случае признания увольнения или перевода на другую работу незаконным работник должен быть восстановлен на прежней работе органом, рассматривающим спор. При признании денежных требований работника обоснованными они удовлетворяются в полном объёме.

В случае увольнения без законного основания или с нарушением установленного порядка увольнения либо незаконного перевода на другую работу суд может по требованию работника вынести решение о взыскании в пользу работника денежной компенсации *морального вреда,* причинённого ему указанными действиями. Размер этой компенсации определяется судом.

Коллективный трудовой спор — неурегулированные разногласия между работниками (их представителями) и работодателями (их представителями) по поводу установления и изменения условий труда (включая заработную плату), заключения, изменения и выполнения коллективных договоров, соглашений, а также в связи с отказом работодателя учесть мнение выборного представительного органа при принятии локальных нормативных актов.

Разрешение коллективных трудовых споров осуществляется в соответствии с ТК РФ.

Выдвинутые работниками и их представителями требования должны быть утверждены на общем собрании (конференции) работников.

Работодатели обязаны принять к рассмотрению направленные им требования работников и сообщить в письменном виде о принятом решении представительному органу работников в течение 2 рабочих дней со дня получения требований работников.

Копия требований может быть направлена в соответствующий государственный орган по урегулированию коллективных трудовых споров, содействующий их разрешению путём организации примирительных процедур.

Порядок разрешения коллективного трудового спора состоит из *определённых этапов.*

Обязательным этапом является рассмотрение коллективного трудового спора **примирительной комиссией,** которая создаётся в срок до 2 рабочих дней со дня начала коллективного трудового спора. Решение о создании примирительной комиссии на локальном уровне социаль-

ного партнёрства оформляется соответствующим приказом (распоряжением) работодателя и решением представителя работников. Решение о создании примирительных комиссий на иных уровнях социального партнёрства оформляется соответствующими актами (приказом, распоряжением, постановлением) представителей работодателей и представителей работников в срок до 3 рабочих дней со дня начала коллективного трудового спора. Примирительная комиссия формируется из представителей сторон коллективного трудового спора на равноправной основе.

Не позднее следующего рабочего дня после дня составления примирительной комиссией протокола разногласий стороны коллективного трудового спора обязаны провести переговоры о рассмотрении коллективного трудового спора с участием посредника.

При согласии сторон коллективного трудового спора о рассмотрении коллективного трудового спора с участием посредника заключается соответствующее соглашение, после чего стороны коллективного трудового спора обязаны в срок не более 2 рабочих дней согласовать кандидатуру посредника. При необходимости стороны коллективного трудового спора могут обратиться за рекомендацией кандидатуры посредника в соответствующий государственный орган по урегулированию коллективных трудовых споров. Если в течение указанного срока стороны коллективного трудового спора не достигли согласия относительно кандидатуры посредника, то они приступают к переговорам о рассмотрении коллективного трудового спора в трудовом арбитраже.

Рассмотрение спора с участием посредника осуществляется на локальном уровне социального партнёрства в срок до 3 рабочих дней, а на иных уровнях социального партнёрства в срок до 5 рабочих дней со дня его приглашения (назначения) и завершается принятием сторонами согласованного решения в письменной форме или составлением протокола разногласий.

Порядок рассмотрения коллективного трудового спора с участием посредника определяется соглашением сторон коллективного трудового спора с участием посредника.

Если стороны спора заключили соглашение в письменной форме об обязательном выполнении его решений, то сторонами спора на локальном уровне социального партнёрства в срок до 2 рабочих дней, а при разрешении коллективного трудового спора на иных уровнях социального партнёрства в срок до 4 рабочих дней создаётся совместно с соответствующим государственным органом по урегулированию коллективных трудовых споров **временный трудовой арбитраж** для рассмотрения данного коллективного трудового спора. Либо спор передаётся на рассмотрение в **постоянно действующий трудовой арбитраж**, создан-

ный при соответствующей трёхсторонней комиссии по регулированию социально-трудовых отношений.

Состав и регламент временного трудового арбитража устанавливаются решением работодателя (представителя работодателей), представителя работников и государственного органа по урегулированию коллективных трудовых споров.

В постоянно действующем трудовом арбитраже порядок формирования его состава для разрешения конкретного трудового спора и регламент определяются положением о постоянно действующем трудовом арбитраже (уставом постоянно действующего трудового арбитража), утверждаемым соответствующей трёхсторонней комиссией по регулированию социально-трудовых отношений.

Минтрудом России с учётом мнения Российской трёхсторонней комиссии по регулированию социально-трудовых отношений может утверждаться типовое положение о постоянно действующем трудовом арбитраже (типовой устав постоянно действующего трудового арбитража).

Коллективный трудовой спор рассматривается в трудовом арбитраже с участием представителей сторон данного спора при разрешении коллективного трудового спора на локальном уровне социального партнёрства в срок до 3 рабочих дней, а при разрешении коллективного трудового спора на иных уровнях социального партнёрства в срок до 5 рабочих дней со дня создания временного трудового арбитража или передачи коллективного трудового спора на рассмотрение в постоянно действующий трудовой арбитраж.

Решение трудового арбитража по урегулированию коллективного трудового спора передаётся сторонам этого спора в письменной форме.

В случаях, когда в соответствии с законом в целях разрешения коллективного трудового спора не может быть проведена забастовка, рассмотрение коллективного трудового спора в трудовом арбитраже является обязательным и решение трудового арбитража имеет для сторон обязательную силу независимо от наличия соглашения сторон по данному вопросу. При этом, если стороны не приходят к соглашению о создании временного трудового арбитража, его составе и регламенте либо о передаче коллективного трудового спора на рассмотрение в постоянно действующий трудовой арбитраж, решение по этим вопросам принимает соответствующий государственный орган по урегулированию коллективных трудовых споров.

Соглашение, достигнутое сторонами спора в ходе его разрешения, оформляется в письменной форме и имеет для сторон спора обязательную силу.

Если примирительные процедуры не привели к разрешению коллективного трудового спора либо работодатель (его представители) или

представители работодателей не выполняют соглашение, достигнутое в ходе разрешения спора, или не исполняют решение трудового арбитража, то работники или их представители имеют право приступить к организации *забастовки* за исключением случаев, когда в соответствии с законом в целях разрешения коллективного трудового спора забастовка не может быть проведена.

Участие в забастовке является добровольным. Никто не может быть принуждён к участию или отказу от участия в забастовке.

Решение об объявлении забастовки принимается собранием (конференцией) работников организации, индивидуального предпринимателя по предложению соответствующего представительного органа. О начале предстоящей забастовки работодатель должен быть предупреждён в письменной форме не позднее чем за 5 рабочих дней.

Законом установлены случаи, когда забастовки являются незаконными и не допускаются. Решение о признании забастовки незаконной принимается судом.

При проведении незаконной забастовки работники могут быть привлечены к дисциплинарной ответственности, а представительный орган работников обязан возместить убытки, причинённые работодателю незаконной забастовкой, за счёт своих средств в размере, определённом судом.

? Вопросы для самопроверки

1) Какие способы защиты трудовых прав и законных интересов работников установлены ТК РФ? 2) Что понимается под охраной труда? 3) Что включает в себя право работника на охрану труда и какие есть у работника обязанности в этой области? 4) Как осуществляется общественный контроль за соблюдением работодателями трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права? 5) Что такое индивидуальный трудовой спор и где он может рассматриваться? 6) Из каких этапов состоит порядок разрешения коллективного трудового спора? 7) В каких случаях может быть объявлена забастовка?

✓ Задания

1. В связи с поступлением в химическую лабораторию новых реактивов заведующий лабораторией обязал лаборанта Ветрова пройти внеплановый инструктаж по охране труда. Однако Ветров отказался, объяснив, что при приёме на работу два месяца назад он уже проходил полный инструктаж по охране труда. Через несколько дней при смешивании реактивов Ветров получил ожоги рук и лица. Несёт ли заведующий лабораторией ответственность за этот несчастный случай? Ответ аргументируйте.

2. Водитель Абрамов, согласно медицинским рекомендациям, был переведён без его согласия сроком на два месяца на работу, не связанную с обслуживанием автотранспорта. Через месяц Абрамов обнаружил, что его заработок на новом месте работы значительно меньше прежнего заработка. В отделе кадров автотранспортной организации ему сообщили, что на основании действующего законодательства согласия работника на такой перевод не требуется, что касается оплаты труда, то другой работы, более высокооплачиваемой, для Абрамова нет.

Выскажите своё аргументированное мнение о правомерности действий администрации в отношении Абрамова.

3. Фёдоров был уволен с работы по пункту 3 ст. 81 ТК РФ — несоответствие работника занимаемой должности или выполняемой работе вследствие недостаточной квалификации, подтверждённой результатами аттестации. Фёдоров обратился в суд с иском о восстановлении на работе, взыскании оплаты вынужденного прогула и возмещении морального вреда. Оспаривая незаконность увольнения, Фёдоров указал на то, что ему не были предложены вакансии, имевшиеся в филиале их организации.

Суд своим определением отказал Фёдорову в рассмотрении иска, предложив ему обратиться вначале в КТС. Законно ли определение суда? Ответ поясните.

Мысли мудрых

«Когда люди спорят потому, что стремятся к истине,
то спор неминуемо должен прекратиться,
ибо истина бывает только одна».

Абу-ль-Фарадж (897–967), арабский писатель, учёный

§ 19. Правовые основы социальной защиты и обеспечения

Есть ли различия между социальной защитой и социальным обеспечением? Почему существуют различные виды социальной защиты и обеспечения? Чем отличается пособие от пенсии?

Конституцией РФ (ст. 38, 39, 41) каждому гарантируется социальное обеспечение по возрасту, в случае болезни, инвалидности, потери кормильца, для воспитания детей и в иных случаях, установленных законом.

Государственные пенсии и социальные пособия устанавливаются законом. Материнство и детство находятся под защитой государства. Медицинская помощь в государственных и муниципальных учреж-

дениях здравоохранения оказывается гражданам бесплатно за счёт средств соответствующего бюджета, страховых взносов, других поступлений.

Наличие соответствующих федеральных законов является необходимой гарантией для реализации гражданами своего конституционного права на социальное обеспечение.

Понятие права социальной защиты и социального обеспечения. Социальное обеспечение и социальная защита — тесно связанные, но не идентичные понятия. Под **социальной защитой** обычно понимается конкретная социальная политика государства, которое стремится правовыми средствами обеспечить существование определённых групп населения, нуждающихся в социальной поддержке.

Одним из основных способов социальной защиты населения при наступлении социальных рисков (необходимость получения медицинской помощи, временная нетрудоспособность, трудовое увечье и профессиональное заболевание, материнство, инвалидность, старость, признание безработным, потеря кормильца и др.) является социальное обеспечение.

Социальное обеспечение — совокупность мероприятий, проводимых или поддерживаемых государством, направленных на обеспечение и обслуживание нуждающихся в социальной поддержке групп населения (престарелых и нетрудоспособных граждан, безработных, семей с детьми и др.).

Социальное обеспечение осуществляется в различных организационно-правовых формах, основной из которых является **обязательное социальное страхование** за счёт страховых платежей в Пенсионный фонд РФ, Фонд социального страхования РФ, федеральный фонд обязательного медицинского страхования.

Социальное обеспечение может осуществляться также за счёт прямых ассигнований из бюджетов различных уровней (федеральный, субъектов РФ, муниципальных образований), а также иных источников, не запрещённых законодательством РФ (например, благотворительная деятельность граждан и юридических лиц).

Право социального обеспечения — самостоятельная отрасль российского права, на основе норм которой устанавливаются юридические факты, реализуется и защищается право граждан на различные виды социального обеспечения.

Виды социальной защиты и обеспечения. Пенсии и пособия. Существуют *различные виды* социального обеспечения: пенсии, пособия работающим (по временной нетрудоспособности, в связи с трудовым увечьем и профессиональным заболеванием, по беременности и родам и др.), одиноким матерям и малообеспеченным семьям, в которых есть дети; пособия по безработице; компенсационные выплаты и социаль-

ные пособия; предоставление социальных услуг в организациях социального обслуживания (домах-интернатах для престарелых и инвалидов, для детей-инвалидов и др.).

Таким образом, социальное обеспечение может осуществляться как в денежной, так и в натуральной форме, а также путём оказания различного рода услуг.

Лица с иностранным гражданством и лица без гражданства, постоянно проживающие в РФ, имеют право на социальное обеспечение наравне с гражданами РФ за исключением случаев, установленных федеральным законом или международным договором РФ.

Одним из основных видов социального обеспечения в России являются пенсии.

Пенсионное законодательство России включает ряд федеральных законов: «О государственном пенсионном обеспечении в Российской Федерации», «О трудовых пенсиях в Российской Федерации», «Об обязательном пенсионном страховании» и др. В 2018 г. в пенсионное законодательство были внесены изменения.

В нашей стране существует несколько видов пенсий: страховая (трудовая); по государственному пенсионному обеспечению (распространяется на служащих федеральной государственной службы, военнослужащих, граждан, пострадавших в результате радиации или техногенной катастрофы, работников лётно-испытательного состава и некоторые другие категории работников); накопительная (формируется у граждан 1967 г. рождения и младше за счёт страховых взносов работодателей); пенсия по добровольному негосударственному обеспечению (формируется за счёт личных взносов работника в негосударственный фонд).

Рассмотрим более обстоятельно вопрос о **страховых пенсиях**. Закон определяет страховую пенсию как ежемесячную денежную выплату в целях компенсации заработной платы и других выплат в связи с наступлением нетрудоспособности вследствие старости или инвалидности. Право на такую пенсию имеют и члены семьи в случае потери кормильца.

Таким образом, различают три вида страховых пенсий: по старости, по инвалидности, в случае потери кормильца.

Страховые пенсии формируются за счёт страховых взносов, уплачиваемых работодателями за своих работников в Пенсионный фонд России.

Страховая пенсия по старости — самый распространённый вид пенсий. С 2019 г. началось постепенное изменение возраста выхода на пенсию. По завершении десятилетнего переходного периода женщины будут выходить на пенсию в 60 лет, мужчины — в 65 лет (ранее этот возраст составлял 55 лет у жен-

щин и 60 лет у мужчин). Для сравнения приведём возраст выхода на пенсию в других странах: в Великобритании — 65 лет (с перспективой его повышения) для мужчин и женщин, в Норвегии — 67 лет, в Израиле — 67 лет для мужчин и 62 года для женщин, в Аргентине — 65 лет для мужчин и 60 лет для женщин, в Японии — 65 лет для мужчин и женщин.

Люди определённых профессий и социальных категорий имеют право досрочного выхода на пенсию. Так, досрочная пенсия по старости назначается многодетным матерям, одному из родителей ребёнка — инвалида детства, лицам, проработавшим определённое количество лет на Крайнем Севере. Право на досрочную пенсию имеют представители ряда профессий к примеру медицинские работники, учителя, а также те, кто занят на вредных и опасных производствах. Для досрочного выхода на пенсию, как правило, необходим определённый стаж трудовой деятельности. В частности, у учителей и медиков, работавших на селе, он составляет 25 лет.

Право на **страховую пенсию по инвалидности** имеют граждане, признанные в установленном порядке инвалидами **I, II** или **III группы**. Признание гражданина инвалидом и установление группы инвалидности производятся федеральными учреждениями медико-социальной экспертизы в порядке, предусмотренном Федеральным законом «О социальной защите инвалидов в Российской Федерации» от 24 ноября 1995 г.

Инвалидом признаётся лицо, которое имеет нарушение здоровья со стойким расстройством функций организма, обусловленное заболеваниями, последствиями травм или дефектами, приводящее к ограничению жизнедеятельности и вызывающее необходимость его социальной защиты.

Ограничение жизнедеятельности выражается в полной или частичной утрате лицом способности или возможности осуществлять самообслуживание, самостоятельно передвигаться, ориентироваться, общаться, контролировать своё поведение, обучаться и заниматься трудовой деятельностью.

В зависимости от степени расстройства функций организма и ограничения жизнедеятельности лицам, признанным инвалидами, устанавливается группа инвалидности, а лицам в возрасте до 18 лет устанавливается категория «ребёнок-инвалид».

Право на **страховую пенсию по случаю потери кормильца** имеют нетрудоспособные члены семьи умершего кормильца, состоявшие на его иждивении.

Для того чтобы возникло право на такую пенсию, обязательно необходимы следующие условия: а) потеря (смерть) фактического кормильца либо его безвестное отсутствие; б) наличие нетрудоспособных

членов семьи, круг которых определён законом; в) нахождение, как правило, указанных лиц на иждивении кормильца.

По закону «О страховых пенсиях» для определения размеров каждой из пенсий установлены свои формулы.

Если у человека нет права на получение страховой (трудовой) пенсии (отсутствует или недостаточен трудовой стаж), ему выплачивается **социальная пенсия**. Социальная пенсия по старости назначается в более позднем возрасте: для мужчин — с 70 лет и для женщин — с 65 лет. Выплачиваются также социальные пенсии по инвалидности и в случаях потери кормильца.

В отношении отдельных категорий граждан за счёт средств федерального бюджета осуществляется **дополнительное пенсионное и материальное обеспечение** (пожизненное ежемесячное содержание судей, дополнительное обеспечение для депутатов Государственной Думы и членов Совета Федерации; дополнительное материальное обеспечение за выдающиеся достижения и особые заслуги перед РФ и др.).

Назначение всех видов пенсий, перерасчёт их размеров и перевод с одного размера на другой производятся по заявлению граждан органами, осуществляющими пенсионное обеспечение, в порядке и на условиях, определяемых законом.

Пособия в отличие от пенсий (постоянного и основного источника средств к существованию) являются социальной помощью, которая в установленных законом случаях либо заменяет заработок, либо добавляется к пенсии или заработку.

По системе социального обеспечения предусмотрены различные виды пособий, среди них такие, как:

1) пособие по временной нетрудоспособности;
2) пособие гражданам, имеющим детей;
3) пособие по безработице;
4) пособие беженцам и вынужденным переселенцам;
5) пособие на погребение и др.

Остановимся коротко на некоторых из них.

Так, при обеспечении работающих граждан **пособием по временной нетрудоспособности** предусмотрены следующие основания для этого: болезнь (травма); санаторно-курортное лечение; уход за больным членом семьи; карантин; протезирование.

В соответствии с Федеральным законом «О государственных пособиях гражданам, имеющим детей» от 19 мая 1995 г. назначаются такие **пособия**, как:

- пособие по беременности и родам;
- единовременное пособие женщинам, вставшим на учёт в медицинских организациях в ранние сроки беременности;
- единовременное пособие при рождении ребёнка;

• ежемесячное пособие по уходу за ребёнком;

• пособие на ребёнка;

• единовременное пособие при передаче ребёнка на воспитание в семью;

• единовременное пособие беременной жене военнослужащего, проходящего военную службу по призыву;

• ежемесячное пособие на ребёнка военнослужащего, проходящего военную службу по призыву.

Одной из гарантий социальной поддержки безработных граждан является выплата **пособия по безработице**.

Размер **пособия на погребение,** устанавливаемого Федеральным законом «О погребении и похоронном деле» от 12 января 1996 г., дифференцирован в зависимости от того, в какой местности осуществлялось погребение, каков возраст умершего и т. д.

С целью социальной поддержки граждан, нуждающихся в социальной помощи, производятся различные **компенсационные выплаты** как дополнение к пособиям либо как самостоятельные выплаты.

В числе компенсационных выплат можно назвать, например, такие:

• за время отпуска до достижения ребёнком возраста 3 лет;

• студентам и аспирантам за время академического отпуска;

• жёнам сотрудников органов внутренних дел и военнослужащих-контрактников, проживающих в местностях, где отсутствует возможность их трудоустройства;

• гражданам, занятым уходом за инвалидом, престарелым или ребёнком-инвалидом;

• на детей, находящихся под опекой и попечительством;

• вынужденным переселенцам и беженцам;

• учащимся на питание и др.

В соответствии с Федеральным законом «О государственной социальной помощи» от 17 июля 1999 г. малоимущим семьям, малоимущим одиноко проживающим гражданам, а также некоторым иным категориям граждан предоставляется **государственная социальная помощь** в виде социальных пособий, субсидий, социальных услуг и жизненно необходимых товаров.

Социальное пособие — безвозмездное предоставление гражданам определённой денежной суммы за счёт средств соответствующих бюджетов бюджетной системы РФ.

Субсидия — имеющая целевое назначение полная или частичная оплата предоставляемых гражданам социальных услуг.

Набор социальных услуг — перечень социальных услуг, предоставляемых отдельным категориям граждан в соответствии с законом.

Право на получение государственной социальной помощи в виде набора социальных услуг имеют следующие категории граждан:

- инвалиды войны;
- участники Великой Отечественной войны;
- ветераны боевых действий;
- военнослужащие, проходившие военную службу в воинских частях, учреждениях, военно-учебных заведениях, не входивших в состав действующей армии, в период с 22 июня 1941 г. по 3 сентября 1945 г. не менее 6 месяцев, военнослужащие, награждённые орденами или медалями СССР за службу в указанный период;
- лица, награждённые знаком «Жителю блокадного Ленинграда»;
- лица, работавшие в период Великой Отечественной войны на объектах противовоздушной обороны, местной противовоздушной обороны, на строительстве оборонительных сооружений, военно-морских баз, аэродромов и других военных объектов в пределах тыловых границ действующих фронтов, операционных зон действующих флотов, на прифронтовых участках железных и автомобильных дорог, а также члены экипажей судов транспортного флота, интернированных в начале Великой Отечественной войны в портах других государств;
- члены семей погибших (умерших) инвалидов войны, участников Великой Отечественной войны и ветеранов боевых действий, члены семей погибших в Великой Отечественной войне лиц из числа личного состава групп самозащиты объектовых и аварийных команд местной противовоздушной обороны, а также члены семей погибших работников госпиталей и больниц (г. Ленинграда);
- инвалиды;
- дети-инвалиды.

В состав предоставляемого указанным гражданам набора социальных услуг включаются следующие **социальные услуги:**

1) обеспечение в соответствии со стандартами медицинской помощи необходимыми лекарственными препаратами для медицинского применения по рецептам на лекарственные препараты, медицинскими изделиями по рецептам на медицинские изделия, а также специализированными продуктами лечебного питания для детей-инвалидов;

2) предоставление при наличии медицинских показаний путёвки на санаторно-курортное лечение, осуществляемое в целях профилактики основных заболеваний, в санаторно-курортные организации, определённые в соответствии с законодательством РФ о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд;

3) бесплатный проезд на пригородном железнодорожном транспорте, а также на междугородном транспорте к месту лечения и обратно.

На оплату предоставления гражданину набора социальных услуг с 1 февраля 2019 г. направляется 1121,42 р. в месяц:

- 863,75 р. на оплату социальной услуги, предусмотренной пунктом 1;
- 133,62 р. на оплату социальной услуги, предусмотренной пунктом 2;
- 124,05 р. на оплату социальной услуги, предусмотренной пунктом 3.

Сумма средств, направляемая на оплату предоставляемого гражданину набора социальных услуг (социальной услуги), подлежит индексации в порядке и в сроки, которые установлены законодательством Российской Федерации для индексации ежемесячных денежных выплат.

Гражданин, имеющий право на получение социальных услуг, может отказаться от их получения в натуральной форме. После такого отказа он будет получать ежемесячно соответствующую денежную выплату. Для этого надо обратиться с заявлением в территориальный орган Пенсионного фонда РФ. Заявление об отказе от получения социальных услуг на следующий год должно быть подано в срок до 1 октября текущего года. Можно отказаться от получения в натуральной форме всего набора социальных услуг либо одной социальной услуги.

Для отдельных категорий граждан, в частности лиц, подвергшихся воздействию радиации вследствие катастрофы на Чернобыльской АЭС, а также вследствие ядерных испытаний на Семипалатинском полигоне, и приравненных к ним граждан установлены несколько *иные правила* предоставления социальных услуг.

Государственная социальная помощь может оказываться *за счёт средств субъектов РФ*. Так, например, получателями государственной социальной помощи могут быть малоимущие семьи и малоимущие одиноко проживающие граждане, которые по не зависящим от них причинам имеют среднедушевой доход ниже величины прожиточного минимума, установленного в соответствующем субъекте РФ.

В соответствии с Федеральным законом от 29 декабря 2006 г. № 256-ФЗ «О дополнительных мерах государственной поддержки семей, имеющих детей» при рождении (усыновлении) ребёнка (детей) в период с 1 января 2007 г. по 31 декабря 2021 г. установлена выплата **материнского (семейного) капитала**.

Размер материнского (семейного) капитала ежегодно пересматривается с учётом темпов роста инфляции и устанавливается федеральным законом о федеральном бюджете на соответствующий финансовый год и на плановый период. В 2019 г. размер материнского (семейного) капитала составляет 453 026,0 р.

Средства материнского (семейного) капитала могут быть направлены на: а) улучшение жилищных условий; б) получение образования

ребёнком (детьми); в) формирование накопительной части пенсии матери; г) приобретение товаров и услуг, предназначенных для социальной адаптации и интеграции в общество детей-инвалидов.

Право на дополнительные меры государственной поддержки возникает у граждан РФ со дня рождения (усыновления) второго, третьего ребёнка или последующих детей независимо от периода времени, прошедшего с даты рождения (усыновления) предыдущего ребёнка (детей).

Это право может быть реализовано **не ранее чем по истечении 3 лет** со дня рождения (усыновления) ребёнка (детей) за исключением случая необходимости использования средств (части средств) материнского (семейного) капитала на погашение основного долга и уплаты процентов по кредитам или займам на приобретение (строительство) жилого помещения, включая ипотечные кредиты, предоставленным гражданам по кредитному договору (договору займа), заключённому с организацией, в том числе кредитной организацией, а также на приобретение товаров и услуг, предназначенных для социальной адаптации и интеграции в общество детей-инвалидов.

В дополнение к федеральному материнскому (семейному) капиталу органы государственной власти субъектов РФ и органы местного самоуправления могут устанавливать дополнительные меры поддержки семей, имеющих детей, за счёт средств соответственно бюджетов субъектов РФ и местных бюджетов.

Понятие и виды трудового (страхового) стажа. Право на многие виды социального обеспечения зависит от участия гражданина в трудовой или иной общественно полезной деятельности, т. е. требуется иметь определённый **трудовой стаж.**

С введением в РФ обязательного пенсионного страхования появилось понятие **страхового стажа.** Выделяется *несколько видов* трудового (страхового) стажа:

1) общий трудовой стаж;
2) страховой стаж:
а) смешанный страховой стаж;
б) специальный страховой стаж;
3) специальный трудовой стаж;
4) непрерывный трудовой стаж.

Общий трудовой стаж — суммарная продолжительность трудовой и иной общественно полезной деятельности до 1 января 2002 г., т. е. до вступления в силу Закона о трудовых пенсиях.

Страховой стаж — суммарная продолжительность периодов работы и (или) иной деятельности, в течение которых уплачивались страховые взносы в Пенсионный фонд РФ, а также иных периодов, засчитываемых в страховой стаж.

В *смешанный страховой стаж* включаются как страховые, так и иные периоды, во время которых не отчислялись страховые взносы в Пенсионный фонд РФ.

Специальный страховой стаж — суммарная продолжительность трудовой деятельности в определённых профессиях, должностях, производствах, отраслях, в определённых местностях, с которой закон связывает определённые правовые последствия (например, право на досрочную трудовую пенсию по старости по Закону о трудовых пенсиях).

Специальный трудовой стаж — суммарная продолжительность определённой деятельности, в период которой лицо не подлежало обязательному социальному страхованию (например, выслуга лет для военнослужащих по Закону от 12 февраля 1993 г.).

Непрерывный трудовой стаж — продолжительность последней непрерывной работы в одной организации или в нескольких, если перерыв в трудовой деятельности не превысил сроков, определённых в установленном порядке.

Данный вид трудового стажа в настоящее время юридического значения практически не имеет.

Так, при обеспечении работающих граждан пособиями по временной нетрудоспособности пособие выдаётся в размере 100% заработка (исчисленного в установленном законом порядке с ограничениями по размерам выплат) гражданам, имеющим страховой стаж 8 и более лет, в соответствии с Федеральным законом от 29 декабря 2006 г. № 255-ФЗ «Об обязательном социальном страховании на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством».

В то же время непрерывный трудовой стаж может иметь значение в локальных нормативных актах, в коллективных договорах и соглашениях при предоставлении работодателями льгот и преимуществ работникам, имеющим длительный непрерывный стаж работы в организации (отрасли экономики).

? Вопросы для самопроверки

1) Как соотносятся понятия «социальное обеспечение» и «социальная защита»? 2) Что вам известно об источниках финансирования социального обеспечения? 3) Какие пенсии назначаются по Закону о страховых пенсиях? 4) При каких условиях может быть назначена досрочная страховая пенсия по старости? 5) Какие пенсии назначаются по Закону о государственных пенсиях? 6) В каких случаях может быть выплачено пособие по временной нетрудоспособности? 7) В каких случаях могут предоставляться компенсационные выплаты по системе социального обеспечения? 8) Что такое государственная социальная помощь и кому она предоставляется? 9) Какие категории граждан имеют право на получение государственной социальной помощи в виде

набора социальных услуг? 10) Что включает в себя набор социальных услуг? 11) Как производится оплата предоставления гражданину социальных услуг? 12) Какие категории граждан могут быть получателями государственной социальной помощи за счёт средств бюджетов субъектов РФ? 13) В чём отличие трудового стажа от страхового?

Задания

1. В орган социальной защиты населения обратились с заявлением о назначении пенсии по инвалидности офицер Сергеев, инженер Орлов и федеральный государственный гражданский служащий Петров.

По какому закону каждому из них может быть назначена пенсия по инвалидности?

2. В орган социальной защиты населения обратилась Андреева, получающая страховую пенсию по старости, с просьбой предоставить ей государственную социальную помощь в виде набора социальных услуг. Однако в предоставлении такой помощи Андреевой было отказано.

Определите, в каких случаях Андреева будет иметь право на получение государственной социальной помощи в виде набора социальных услуг.

3. Составьте развёрнутую схему, раскрывающую виды пособий, выплачиваемых по системе социального обеспечения.

4. Охарактеризуйте имеющиеся виды трудового (страхового) стажа.

Мысли мудрых

«Не существует добродетельного труда, который рано или поздно не был бы вознаграждён».

О. де Бальзак (1755–1850), французский писатель

«Каков промысел, такова и добыча».

Русская пословица

Глава IV. АДМИНИСТРАТИВНОЕ ПРАВО

§ 20. Административно-правовые отношения: понятие и структура

Какова классификация административно-правовых отношений? Какое значение имеют юридические факты в административно-правовых отношениях? Кто является субъектом административно-правовых отношений?

1. Административно-правовые отношения — это урегулированные административно-правовой нормой общественные отношения управления, в которых стороны имеют взаимные права и обязанности, установленные и гарантированные нормой административного права.

Из данного определения становится ясно, что правоотношения порождают правовую связь между лицами. При этом её особенностью является наличие субъективных прав и обязанностей, выполнение которых гарантируется и обеспечивается государством.

Эта правовая связь характеризуется тремя важными аспектами, которые отличают административно-правовые отношения от других общественных отношений:

— они определяют перечень субъектов, на которые оказывает воздействие правовая норма;

— они предписывают модель конкретного поведения, которому должны следовать субъекты правового отношения;

— они активизируют те юридические средства, которые обеспечивают субъективные права и обязанности.

Можно сказать, что благодаря правоотношениям происходит конкретизация правовых норм и их индивидуализация, а также определяются субъективные права и обязанности участников правоотношений; правоотношение позволяет переносить общие правила поведения на действия его непосредственных участников и устанавливать их границы.

Представляя собой одну из разновидностей правоотношений, административно-правовые отношения можно различать по их юридическому, правовому содержанию, а также субъектам и объектам.

Административные правоотношения имеют ряд признаков, которые отличают их от всех иных правоотношений.

1) Административно-правовые отношения неразрывно связаны с органами исполнительной власти, которые осуществляют свои функции в сфере государственного управления. Эти органы осуществляют государственную волю, которая выражена в административно-правовых нормах, в случае нарушения которых государство обязано принудительно восстановить нарушенное право и обеспечить его реализацию.

2) Административно-правовые отношения возникают, изменяются и прекращаются в особой сфере общественной жизни — в сфере государственного управления.

3) При осуществлении полномочий органов исполнительной власти могут возникать и другие сопутствующие правоотношения, а не только административно-правовые. Например, между Федеральным казначейством и Министерством финансов в процессе управления финансами, кроме административно-правовых отношений, возникают и финансово-правовые.

4) Ещё одним признаком административно-правовых отношений является то, что они в большинстве случаев возникают между органом, которые имеет государственно-властные полномочия, и стороной, которая таких не имеет. Они носят двусторонний характер, и воля одной стороны реализуется через права и обязанности другой.

5) Наиболее характерным признаком административно-правовых отношений является то, что они служат результатами волеизъявления одной из сторон, причём воля управляющего всегда преобладает над волей субъекта управления.

6) В качестве отличительного признака следует назвать сложную внутреннюю структуру административно-правовых отношений. Её основными элементами являются:

— содержание (совокупность юридических прав и обязанностей);

— субъекты права (участники правоотношения);

— объекты правоотношения (действия субъектов административного права, материальные и нематериальные блага, управленческие цели и интересы государства).

7) Регулирующий характер административно-правовых отношений, которые возникают с целью решения задач, стоящих перед органами исполнительной власти, путём реализации тех функций, которые на них возложены законодательством. Об этом прямо говорится в ст. 18 Конституции Российской Федерации, в которой указано, что смысл деятельности исполнительной власти состоит в соблюдении прав и свобод человека и гражданина.

8) Административно-правовые отношения регулируют не только деятельность органов исполнительной власти, но ещё и отношения вне рамок этой системы. И если в первом случае их конечной целью является повышение эффективности деятельности органов исполнительной власти, то во втором — ограничение её вмешательства в экономическую сферу, стремление сделать государственное управление более открытым и доступным для граждан.

9) Административно-правовые отношения могут возникать по инициативе либо граждан, либо органов исполнительной власти (должностных и юридических лиц). Так, в случае нарушения любой нормы, предусмотренной Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, орган исполнительной власти (должностное лицо) обязан возбудить дело об административном правонарушении. При этом какого-либо согласия с другой стороны не требуется.

10) В остальных случаях административно-правовые отношения допускают споры между сторонами. Например, орган, выдающий лицензии, может обратиться в суд с заявлением об аннулировании лицензии. Её обладатель может оспорить это решение также в судебном порядке.

Ещё одной особенностью является то, что если для гражданско-правовых отношений ответственность одной стороны наступает перед другой стороной, то в административно-правовых отношениях ответственность сторона несёт перед государством (органом исполнительной власти).

Для того чтобы это происходило, органы исполнительной власти наделяются соответствующими полномочиями, позволяющими оказывать воздействие на правонарушителя. В то же время и сами органы исполнительной власти несут ответственность в случае неправомерных действий.

Приведём примеры наиболее распространённых и видимых административных правоотношений.

Водитель автомобиля с момента начала движения вступает в административные правоотношения с органами Государственной инспекции по безопасности дорожного движения по поводу соблюдения Правил дорожного движения.

Организации, ведущие горные работы, строительство, лесоразработку, торговую деятельность и многие другие виды производства, вступают в связи с этим в административно-правовые отношения с соответствующими государственными контрольно-надзорными органами.

Военнообязанные, находящиеся на воинском учёте, должны сообразовывать свои действия с законодательством о военной службе и в связи с этим также вступают в административные правоотношения с военными комиссариатами Министерства обороны.

В действительности, вся жизнь и деятельность граждан и организаций сопряжена с исполнением множества административных обязанностей и запретов и, соответственно, с вступлением в разнообразные административно-правовые отношения.

2. Юридические факты в административно-правовых отношениях

В качестве юридических фактов, на основе которых возникают административно-правовые отношения, могут выступать деяния и события. Деяния бывают двух разновидностей — действия и бездействия. И те и другие являются результатами активного волеизъявления субъекта правоотношений. Однако действие предполагает основанное на волевом решении совершение активных действий, а бездействие — волевое несовершение предписанных законом действий.

Наиболее характерным для административного права является издание нормативного акта управления (приказ о назначении на должность, решение о проведении налоговой проверки, распоряжение о выделении финансовых средств и др.).

Однако административные правоотношения могут возникнуть и по инициативе таких субъектов правоотношений, как гражданин или организация (подача заявления или жалобы, совершение правонарушения и др.).

По своему характеру все действия можно разделить на правомерные и неправомерные. Правомерные действия основаны на положениях норм административного права и соответствуют им.

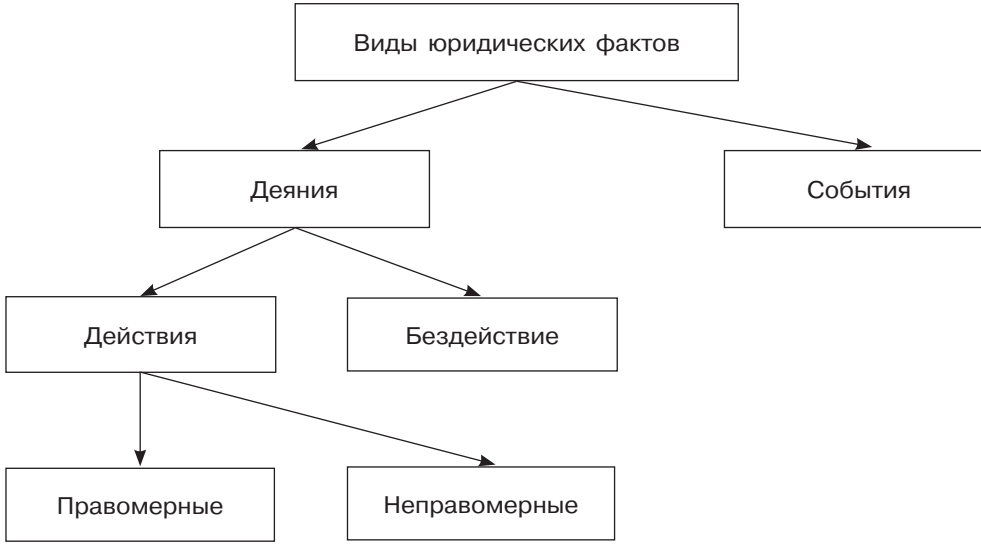
Неправомерные действия, как правило, нарушают предписания норм административного права. Такие юридические факты являются правонарушениями, которые могут представлять собой дисциплинарный проступок или собственно административное правонарушение.

Неправомерные действия влекут за собой возникновение ряда процессуальных правоотношений, например по привлечению лица к административной ответственности.

Важно также иметь в виду, что неправомерным может быть признано и бездействие (например, бездействие должностного лица, обязанного совершить определённые действия в отношении гражданина или организации, или бездействие гражданина, обязанного регистрироваться в органах Федеральной миграционной службы по месту временного пребывания).

Другой разновидностью юридических фактов в административном праве являются события, т. е. явления, независимые от воли людей (например, стихийное бедствие). Нормами административного законодательства предусматривается возникновение, изменение или прекращение административно-правовых отношений, в том числе и в связи с обстоятельствами, которые не связаны с волеизъявлением субъектов правоотношений. В частности, гибель гражданина влечёт за собой прекращение всех правоотношений, субъектами которых он выступал, в том числе административно-правовых.

Системно виды юридических фактов можно представить в виде следующей схемы:



3. Виды административно-правовых отношений

С учётом большого разнообразия административно-правовых отношений для их анализа применяются различные классификации, и они группируются по определённым признакам.

Учёные-юристы классифицируют административно-правовые отношения по следующим критериям:

— по природе властной управленческой деятельности можно выделить две основные группы административно-правовых отношений:

а) отношения, в которых выражена властная природа государственно-управленческой деятельности;

б) отношения, возникающие за пределами управленческой деятельности, но связанные с её осуществлением;

— по характеру управленческих отношений выделяются следующие правовые отношения:

а) основные административно-правовые отношения;

б) неосновные административно-правовые отношения.

Различие между ними заключается в том, что основные правоотношения являются главными для регулирования общественных отношений и выражают главное предназначение государственного управления. Их отличает властный авторитарный характер и доминирование воли управленческого лица (гражданина или организации) перед волей обязанного. Наглядным примером таких правоотношений могут быть отношения Правительства Российской Федерации с органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации.

Неосновные административно-правовые отношения не имеют такого влияния. К ним можно отнести отношения между федеральными органами исполнительной власти и органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации.

Возможно также разграничить правоотношения исходя из существа тех норм, на которых они возникли. В этом случае они делятся на материальные и процессуальные административно-правовые отношения. Первые возникают на основе материальных норм административного права и определяют правовое положение (административно-правовой статус) сторон правоотношений. Вторые призваны обеспечить процесс разрешения административных дел.

В зависимости от сферы действия административные правоотношения бывают внешние и внутриорганизационные.

Внешние административно-правовые отношения возникают в процессе реализации функций управления. Внутренние административно-правовые отношения создают предпосылки для формирования необходимой структуры органов исполнительной власти (управления). От этой структуры зависит эффективность их деятельности.

По соотношению прав и обязанностей сторон административно-правовые отношения бывают субординационные и координационные. Первые отличаются наличием властного субъекта, а вторые присущи неподчинённым органам.

В зависимости от юридического характера взаимодействия различаются вертикальные и горизонтальные административно-правовые отношения. Вертикальные правоотношения возникают между вышестоящими и нижестоящими органами исполнительной власти, связанными властными полномочиями.

Горизонтальные административно-правовые отношения предполагают юридическое равенство сторон и встречаются гораздо чаще.

Иллюстрацией к сказанному может быть следующая схема:



? Вопросы для самопроверки

1) В чём проявляется особенность административных правоотношений? 2) Какие субъекты могут выступать в качестве субъектов административных правоотношений? 3) Какой субъект практически всегда является участником административных правоотношений? 4) По чьей инициативе могут возникать административные правоотношения? 5) Перед кем всегда несёт ответственность виновный субъект административных правоотношений? 6) Что может выступать в качестве юридических фактов в административных правоотношениях? 7) Какие виды юридических фактов вам известны? 8) Какие критерии положены в основу классификации административно-правовых отношений?

✓ Задания

1. Укажите признаки, отличающие административные правоотношения от всех других видов правоотношений? 2. Используя материалы СМИ и свой жизненный опыт, приведите примеры возникновения административных правоотношений: а) по инициативе граждан; б) по инициативе органов исполнительной власти. 3. Используя материалы СМИ и свой жизненный опыт, приведите примеры возникновения различных видов юридических фактов, влекущих административные правоотношения. 4. Укажите отличия основных административных правовых отношений от неосновных. 5. Приведите примеры: а) вертикальных административно-правовых отношений; б) горизонтальных административно-правовых отношений.

Мысли мудрых

«Дурные законы в хороших руках исполнителей — хороши;
и самые лучшие законы в руках дурных исполнителей —
вредны».

Фридрих II Великий (1712–1786), король Пруссии

§ 21. Административно-правовой статус гражданина

Кто определяет правовой статус гражданина? Каковы административная правоспособность и дееспособность гражданина? Каковы гарантии административных прав граждан?

Административно-правовой статус гражданина является частью общего правового статуса, который регулируется Конституцией РФ и Федеральным законом «О гражданстве Российской Федерации».

Административно-правовой статус гражданина: условия его возникновения. Конституция Российской Федерации (статья 2) гласит:

человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина — обязанность государства. Действительно, все основополагающие права и свободы человека и гражданина имеют конституционно-правовую основу, т. е. закреплены непосредственно в главе 2 «Права и свободы человека и гражданина» российской Конституции. При этом все они практически реализуются в сфере деятельности исполнительной власти, а в широком смысле — органов государственного управления. Рассмотреть их все в рамках одного параграфа учебника в силу его ограниченного объёма не представляется возможным. Поэтому остановимся на тех, которыми наиболее часто гражданин пользуется в своей повседневной жизни, но прежде немного теории.

Российская Конституция связывает наиболее полное обладание правами и несение обязанностей с принадлежностью человека к гражданству нашей страны. Институт гражданства восходит к Древнему миру. Наиболее полное развитие и юридическое оформление этот институт получил в Римской империи. Так, апостол Павел, отстаивая свои права, говорил: «Civis Romanus sum» («Я — римский гражданин»). В античную эпоху эта формула заключала в себе самоутверждение римского гражданина как носителя неотъемлемых гражданских прав. В Российской Федерации действует Федеральный закон от 31 мая 2002 г. № 62-ФЗ «О гражданстве Российской Федерации». Принадлежность к российскому гражданству подтверждается специальным документом — паспортом гражданина Российской Федерации. Гражданин обязан иметь паспорт, который является официальным документом, удостоверяющим его личность. Впервые паспорт выдаётся гражданину по достижении им возраста четырнадцати лет. Все граждане, достигшие этого возраста, обязаны иметь паспорт. Ещё дважды в жизни, в двадцать и сорок пять лет, паспорт подлежит замене. Паспорт, выданный по достижении сорока пяти лет, действует уже бессрочно. Положение о паспорте гражданина Российской Федерации и описание его бланка утверждены правительственным Постановлением от 8 июля 1997 г. № 848. Все граждане Российской Федерации обязаны состоять на регистрационном учёте, который устанавливается в целях обеспечения необходимых условий для реализации гражданами своих прав и свобод, а также исполнения ими обязанностей перед другими гражданами, государством и обществом. Возможна регистрация по месту жительства либо по месту временного пребывания. Выдачу и замену паспорта гражданина Российской Федерации, а также регистрационный учёт граждан осуществляют подразделения Федеральной миграционной службы.

Что такое административно-правовой статус гражданина? Слово «статус» имеет латинское происхождение (лат. status — состояние, по-

ложение). Правовой статус гражданина представляет собой систему его прав и обязанностей, государственных гарантий их реализации, а также юридической ответственности за несоблюдение и нарушение прав и обязанностей. Если говорить об основных правах и обязанностях, которые в основном и образуют административно-правовой статус гражданина Российской Федерации, то к ним в первую очередь относятся: право гражданина на свободу и личную неприкосновенность (статья 22 Конституции), право на неприкосновенность жилища (статья 25 Конституции), право на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства (часть 1 статьи 27 Конституции); право на свободный выезд за пределы Российской Федерации и право на беспрепятственное возвращение в Российскую Федерацию (часть 2 статьи 27), право на свободу собраний (статья 31 Конституции), право на обращение в государственные органы и органы местного самоуправления (статья 33 Конституции).

В административном праве различают индивидуальные и коллективные субъекты. Едва ли не важнейшим индивидуальным субъектом является гражданин Российской Федерации. Содержание его административно-правового статуса составляют: комплекс тесно взаимосвязанных между собой прав и обязанностей, закреплённых нормами административного права; гарантии реализации этих прав и обязанностей, включая их охрану законом и механизм защиты органами государства и местного самоуправления. Административно-правовое положение гражданина определяется объёмом и характером его административной правосубъектности, которую образуют административная правоспособность и дееспособность. Под административной правоспособностью гражданина понимается признаваемая за ним возможность быть субъектом административного права, иметь права и обязанности административно-правового характера. Административная правоспособность возникает с момента рождения гражданина и прекращается с его смертью. Её объём и содержание устанавливаются и изменяются при помощи норм административного права. Административная правоспособность граждан не может быть отчуждаема или передаваема. Её изменение возможно только на основании закона. Так, статья 3.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ) предусматривает такой вид административного наказания, как лишение специального права, например права охоты или права управления транспортным средством. Реализация административной правоспособности обусловлена необходимостью обеспечения общественной безопасности, охраны здоровья, наиболее правильного использования способностей и активности граждан во всех сферах общественной жизни. Административная правоспособность граждан служит основой их административной дееспособности. Административ-

ная дееспособность является необходимым условием реализации административной правоспособности, субъективных прав и обязанностей граждан в конкретных административных правоотношениях. Административная дееспособность гражданина — признанная за ним способность своими личными действиями приобретать права и обязанности административно-правового характера и осуществлять их. В полном объёме она возникает по достижении гражданином возраста 18 лет. Частичная дееспособность может наступить раньше.

На основе административной правоспособности дееспособные граждане осуществляют субъективные права и обязанности, вступая в административно-правовые отношения. Можно выделить широкий спектр таких отношений: по поводу реализации права на участие в управлении государством, по поводу реализации права на объединение, по поводу реализации права на личное обращение. Следовательно, различаются административные правоотношения, складывающиеся в связи с реализацией гражданами принадлежащих им по закону прав, выполнением возложенных на граждан обязанностей, нарушением органами исполнительной власти и местного самоуправления и их должностными лицами законных интересов граждан, нарушением гражданами их административно-правовых обязанностей.

В сфере исполнительной власти реализация гражданами своих субъективных прав предполагает совершение ими определённых действий, которые административным законодательством признаются юридическими и могут быть как правомерными, так и неправомерными. Правомерные действия связаны не только с реализацией гражданами прав, но и с выполнением возложенных на них обязанностей. Обязанности граждан в сфере государственного управления дополняют их административно-правовой статус.

Права и обязанности субъектов административного права. Важнейшей обязанностью граждан как субъектов административного права является соблюдение ими административно-правовых норм и основанных на них законных требований органов государственной власти и местного самоуправления, их должностных лиц. Таким образом, правам корреспондируют обязанности, состоящие в том, что государство при помощи норм права устанавливает в сфере управления правила, которые гражданин должен соблюдать.

Среди административно-правовых обязанностей граждан выделяются абсолютные и относительные. Абсолютные не зависят от каких-то конкретных обстоятельств, они безусловны, возлагаются на каждого (например, соблюдение законов, уплата установленных налогов). Относительные обязанности возникают из правомерных действий, направленных на приобретение прав и пользование ими (например, обязанность собственника квартиры уплачивать налог на имущество).

К третьей группе следует отнести обязанности, которые порождаются неправомерными действиями).

Каждому человеку должна быть обеспечена возможность пользования всеми основными правами и свободами. В свою очередь, государство обязано гарантировать реальное их осуществление всеми доступными ему средствами. Гарантированность прав и свобод — это своеобразный внешний механизм ограничения власти, которая всегда стремится к саморасширению и усилению своего присутствия во всех сферах жизни человека.

Все гарантии прав личности можно разделить на экономические, политические и организационно-правовые. Если говорить об административно-правовом статусе гражданина, то применительно к нему наибольший интерес представляют именно последние. Дело в том, что экономические и политические гарантии являются общими, а организационно-правовые — специальными гарантиями прав граждан. Они включают в себя не только правовые нормы об охране прав и интересов граждан, но и деятельность различных государственных органов по охране прав личности.

Права граждан РФ имеют административно-правовые гарантии. Универсальным гарантом защиты любого права является закон, который должен быть адекватным экономической и политической ситуации в стране. Можно выделить два вида гарантий: судебные и внесудебные.

Суд как гарант защиты административных прав. Судебные гарантии обеспечиваются Кодексом об административном судопроизводстве Российской Федерации от 8 марта 2015 г. № 21-ФЗ. В соответствии с частью 2 статьи 1 Кодекса устанавливается, что суды в порядке, предусмотренном данным нормативным правовым актом, рассматривают и разрешают подведомственные им административные дела о защите нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов граждан, прав и законных интересов организаций, возникающие из административных и иных публичных правоотношений, в том числе административные дела:

1) об оспаривании нормативных правовых актов полностью или в части:

1.1) об оспаривании актов, содержащих разъяснения законодательства и обладающих нормативными свойствами;

2) об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, иных государственных органов, органов военного управления, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих;

3) об оспаривании решений, действий (бездействия) некоммерческих организаций, наделённых отдельными государственными или

иными публичными полномочиями, в том числе саморегулируемых организаций;

4) об оспаривании решений, действий (бездействия) квалификационных коллегий судей;

5) об оспаривании решений, действий (бездействия) Высшей экзаменационной комиссии по приёму квалификационного экзамена на должность судьи и экзаменационных комиссий субъектов Российской Федерации по приёму квалификационного экзамена на должность судьи (далее также — экзаменационные комиссии);

6) о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации;

7) о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок по делам, рассматриваемым судами общей юрисдикции, или права на исполнение судебного акта суда общей юрисдикции в разумный срок.

Внесудебные гарантии состоят главным образом в том, что гражданин может обратиться в вышестоящие по отношению к государственному органу или должностному лицу инстанции. Например, действие либо, напротив, бездействие начальника отдела полиции может быть обжаловано начальнику управления, в структуру которого входит данный отдел.

Гражданин по своему усмотрению может обратиться с жалобой в форме административного искового заявления непосредственно в суд либо к вышестоящему в порядке подчинённости органу (должностному лицу). Орган (должностное лицо) обязан рассмотреть жалобу в месячный срок. Если в течение месяца жалоба не рассмотрена или ответ на неё не получен, гражданин вправе обратиться в суд. Жалоба подаётся в суд по месту жительства гражданина либо в суд по месту нахождения органа (должностного лица), нарушившего права гражданина. Гражданин может обратиться с жалобой в течение трёх месяцев со дня, когда ему стало известно о нарушении его прав, и одного месяца со дня отказа в удовлетворении жалобы вышестоящим органом (должностным лицом) или со дня истечения месячного срока после подачи жалобы, если гражданином не был получен на неё письменный ответ. Жалоба рассматривается судом по нормам Кодекса об административном судопроизводстве Российской Федерации. Достоинство судебного обжалования — чёткая процессуальная регламентация процедуры и сроков, недостаток — малая оперативность и определённая сложность процедуры, предусматривающей строгое соблюдение требований материальных и процессуальных норм Кодекса.

Внесудебная защита административных прав. Внесудебные гарантии обеспечивают органы государственного управления, органы местного самоуправления и их должностные лица, которые занимаются

непосредственным исполнением законов. Достоинство внесудебного рассмотрения — оперативность, большая доступность и традиционная, привычная для гражданина форма обращения «по начальству», а также малая формализованность. Недостаток — велико значение личного усмотрения при принятии окончательного решения по делу.

Конституция Российской Федерации (статья 22) провозглашает право гражданина на свободу и личную неприкосновенность. Под правом личной неприкосновенности понимается гарантированная государством личная безопасность и свобода человека, состоящая в недопущении, пресечении и наказуемости посягательств на физическую, нравственную, психическую неприкосновенность и личную безопасность. Право на личную неприкосновенность может быть ограничено в отношении лиц, совершивших правонарушение. Арест, заключение под стражу и содержание под стражей допускаются только по судебному решению. До судебного решения лицо может быть подвергнуто задержанию на срок не более 48 часов (часть 2 статьи 22 российской Конституции). В соответствии со статьёй 27.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях срок административного задержания не может превышать трёх часов. Важной гарантией для несовершеннолетних граждан является то, что им нельзя назначать административное наказание в виде административного ареста, который состоит в краткосрочном лишении свободы на срок не более 15 суток. Такое наказание может быть назначено только гражданину, достигшему возраста 18 лет.

Право граждан на неприкосновенность жилища закреплено в статье 25 Конституции Российской Федерации. Никто не вправе проникать в жилище против воли проживающих в нём лиц иначе как в случаях, установленных федеральным законом и на основании судебного решения. Проникновение в жилище против воли проживающих в нём лиц допускается только в двух случаях: 1) при непредвиденных чрезвычайных обстоятельствах (при пожарах, обвалах, авариях, землетрясении, при подозрении, что хозяин жилища умер); 2) при защите правопорядка: для раскрытия преступления и установления истины по делу; для получения сведений о преступлении и подозреваемых в его совершении лицах при проведении оперативно-розыскной работы; для пресечения преступлений и иных правонарушений; для исполнения приговоров и иных судебных решений. Порядок проникновения в жилище в указанных случаях регулируется Федеральным законом от 7 февраля 2011 г. № 3-ФЗ «О полиции», Федеральным законом от 12 августа 1995 г. № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности», Федеральным законом от 21 июля 1997 г. № 11-ФЗ «О судебных приставах».

В качестве административно-правовой гарантии прав граждан выступает их право на обращения. Оно предусмотрено статьёй 33 российской Конституции. Видами обращений являются: предложение, заявление, ходатайство, жалобы, петиция. **Предложение** — привлечение внимания на несовершенство организации, деятельности или регулирования в той или иной области и указание на пути их устранения. **Заявление** — обращение гражданина по поводу реализации права или законного интереса, не связанного с его нарушением. **Ходатайство** — письменное обращение с просьбой о признании за лицом определённого статуса, прав и свобод, например ходатайство лица о приёме в российское гражданство. **Жалоба** — обращение в государственные или иные официальные органы к должностным лицам по поводу нарушенного права или законного интереса гражданина. **Петиция** — коллективное письменное обращение граждан, подаваемое главе государства или в высшие органы государства, о необходимости проведения общественных реформ или об изменении законодательства. В Российской Федерации действует Федеральный закон от 2 мая 2006 г. № 59-ФЗ «О порядке рассмотрения обращений граждан Российской Федерации», который, правда, не предусматривает такого вида обращения, как петиция.

Административная ответственность и её особенности. Ответственность является самостоятельной частью административно-правового статуса гражданина. Для административного права характерна важная особенность. Она состоит в том, что в его рамках существует комплекс однородных норм, образующих институт административной ответственности. Это тот вид юридической ответственности, с которым гражданин чаще всего сталкивается в повседневной жизни и о котором ему нередко специально напоминают. Человек садится в автобус и слышит объявление, что за безбилетный проезд предусмотрен штраф в размере 1000 рублей. Водитель автомобиля превысил скорость и через некоторое время получил по почте конверт, в котором находится уведомление с предложением уплатить штраф. Сотрудник полиции проверил у гражданина на улице документы, удостоверяющие личность, и установил, что тот проживает без регистрации, а значит, нарушает закон и должен быть привлечён в ответственности. Таких примеров из повседневной жизни можно привести множество. Всё это административные правонарушения, за которые законом предусмотрена административная ответственность. Правила, за нарушение которых гражданин привлекается к административной ответственности, содержатся в КоАП РФ и законах об административных правонарушениях субъектов Российской Федерации, например Кодексе города Москвы об административных правонарушениях от 21 ноября 2007 г. № 45 или Законе Ленинградской области от 2 июля 2003 г. № 47-оз «Об административных правонарушениях».

На основании статьи 2.3 КоАП РФ гражданин может быть привлечён к административной ответственности, только если он достиг возраста 16 лет. Вредоносный характер административных правонарушений очевиден. И, что особенно важно, широко распространены административные правонарушения среди граждан.

В заключение следует признать, что буквально с рождения и фактически до конца жизни гражданин так или иначе является участником административно-правовых отношений. Нормы административного права являются частью его повседневной жизни. Большинство из них упорядочивают жизнь людей, носят положительную направленность, другие, напротив, имеют отрицательную направленность, но только в отношении тех, кто нарушает закон. Эти нормы призваны защищать граждан и само общество, ограждать его от любых противоправных проявлений.

? Вопросы для самопроверки

1) Какие основные права и обязанности образуют административно-правовой статус гражданина Российской Федерации? 2) Каковы цели регистрационного учёта граждан? 3) Что такое административная дееспособность гражданина и с какого возраста она наступает в полном объёме? 4) Какие существуют виды гарантий прав граждан? 5) Назовите известные вам виды обращений граждан. 6) На основании каких законов гражданин привлекается к административной ответственности? 7) По достижении какого возраста гражданин может быть привлечён к административной ответственности? 8) Может ли назначаться административное наказание в виде административного ареста несовершеннолетнему гражданину?

✓ Задания

1. Как вы думаете, зачем граждане РФ должны состоять на регистрационном учёте? 2. Укажите права, образующие административно-правовой статус гражданина. 3. Вы, вероятно, слышали, что лицам, имеющим неоплаченные долги в размере более 10 тыс. р., законом ограничен выезд за границу. Подумайте, не нарушает ли данный закон право граждан на свободу передвижения. 4. Объясните, каким образом право граждан на обращения обеспечивает административно-правовые гарантии прав граждан. 5. Опираясь на признаки административно-правовых отношений, объясните, почему отзыв лицензии на осуществление какой-либо деятельности является административным, а не гражданским правонарушением. 6. Чем вы можете объяснить довольно высокий уровень административных правонарушений в нашей стране?

Мысли мудрых

«Истинное равенство граждан состоит в том, чтобы все они одинаково были подчинены законам».

Ж.-Л. д'Аламбер (1717–1783), французский учёный, философ-просветитель

«Есть тысяча способов быть очень дурным человеком, не нарушая ни одного закона».

Ж. де Сталь (1766–1817), французская писательница

§ 22. Административные правонарушения. Административная ответственность

Каким законом установлены административные правонарушения и административная ответственность за них? Какие органы применяют административную ответственность за административное правонарушение? Какова особенность административно-правовой ответственности несовершеннолетних?

Виды административных правонарушений. Наше общество и государство призваны обеспечивать соблюдение всеми гражданами, всеми органами государства и организациями (государственными, общественными и коммерческими) прав и свобод человека и гражданина. На практике это означает соблюдение порядка и правил, установленных в общественных местах, т. е. на улицах, во дворах, в жилых домах, в общественном транспорте, а также охрану зелёных насаждений, территорий школ и других общественных зданий.

В каждом городе и населённом пункте важно соблюдать требования, относящиеся к охране природных ресурсов, т. е. водных источников, лесов, атмосферного воздуха, использования земли.

Не меньшее значение имеет порядок взаимоотношений людей как членов общества, уважение предоставленных им государством прав, уважение личности и достоинства каждого человека.

Всё это заставляет государство, действующее при помощи правовых норм, устанавливающих конкретные правила поведения людей и деятельности организаций, обеспечивать общественный порядок и реагировать на нарушение этих правил со стороны отдельных лиц.

В связи с этим наряду с уголовной и гражданской ответственностью устанавливается административная ответственность граждан, должностных лиц, организаций (юридических лиц), предусматривающая своеобразные наказания, отличающиеся от других видов ответственности. Этот вид юридической ответственности предусмотрен КоАП РФ и соответствующими законами республик, краёв, областей,

городов федерального значения, т. е. субъектов Российской Федерации.

Так, КоАП города Москвы устанавливает ответственность граждан за правила поведения при посещении массовых мероприятий, использование пиротехнических средств в общественных местах, нарушение тишины и покоя граждан, повреждение зелёных насаждений, нарушение правил содержания домашних животных, нарушение требований пожарной безопасности.

Предусмотрены также административные наказания за безбилетный проезд в наземном городском транспорте и нарушение правил пользования метрополитеном.

Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях предусматривает для всех регионов административную ответственность граждан за такие посягательства на общественный порядок, как: мелкое хулиганство (статья 20.1), нарушение правил обращения с оружием (статья 20.8), за появление в общественных местах в состоянии опьянения (статья 20.21), в том числе за нахождение в состоянии опьянения несовершеннолетних, потребление (распитие) ими алкогольной и спиртосодержащей продукции, либо потребление ими наркотических средств или психотропных веществ, новых потенциально опасных психоактивных веществ или одурманивающих веществ (статья 22.22).

Основанием привлечения к административной ответственности является административное правонарушение, т. е. определённое виновное действие, которым нарушено юридически установленное правило и которое зафиксировано уполномоченным должностным лицом в порядке, установленном Федеральным законом. Речь идёт о должностных лицах разных надзорных органов (см. главу 28 КоАП РФ).

Кто же может быть привлечён к административной ответственности? На этот вопрос есть ответ в главе 2 КоАП РФ. Это гражданин России, иностранный гражданин, человек без гражданства, достигший 16-летнего возраста. Если конкретное административное нарушение совершил несовершеннолетний, например, в возрасте 13 или 15 лет, то он не подлежит привлечению к административной ответственности. За него отвечают родители или законные представители, а он сам отвечает за свой поступок другими воспитательными мерами.

Законом предусмотрена административная ответственность за многочисленные административные правонарушения организаций (юридических лиц), их руководителей и иных сотрудников, отвечающих за соблюдение экологической, пожарной, транспортной, информационной безопасности, за соблюдение санитарных правил и других установленных государством правил в сфере промышленности, сельского хозяйства, связи и в других отраслях хозяйства. Эти лица именуются долж-

ностными лицами. Они несут повышенную по сравнению с гражданами административную ответственность и специальные меры наказания.

Среди административных правонарушений различают (с точки зрения вины лица) умышленные, когда лицо сознавало, что причиняет вред, нарушает порядок (например, совершает хулиганство, мелкое хищение чужого имущества и т. п.), и совершённые по неосторожности, когда лицо не предвидело вредных последствий, например, бросая непогашенную папиросу или спичку в мусор, содержащий горючие материалы. Естественно, при определении конкретного административного наказания степень вины будет учитываться. В связи с этим в КоАП РФ в отдельных статьях перечислены обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, её отягощающие (статьи 4.2 и 4.3 КоАП РФ).

Виды административной ответственности. КоАП РФ устанавливает виды административной ответственности, дифференцируя её по отношению к субъектам административной ответственности, т. е. к гражданам, должностным лицам и юридическим лицам. В отношении граждан установлены следующие виды административных наказаний:

— предупреждение, выраженное в официальном порицании действий лица в том случае, если административное правонарушение совершено впервые и при отсутствии причинения вреда и ряда других условий (ст. 3.4 КоАП РФ);

— административный штраф;

— денежное взыскание, как правило, в размере от 100 до 5000 р. либо стоимости предмета административного правонарушения (при мелком хищении) или нанесения ущерба чужому имуществу (статья 3.5 КоАП РФ);

— конфискация орудия совершения или предмета административного правонарушения, например оружия (статья 3.7);

— лишение специального права, предоставленного физическому лицу, например права охоты, права управления транспортным средством (ст. 3.8 КоАП РФ);

— административный арест (применяется только к людям, достигшим возраста 18 лет, т. е. к лицам совершеннолетним, статья 3.9 КоАП РФ);

— административное выдворение за пределы Российской Федерации гражданина или лица без гражданства (статья 3.10 КоАП РФ);

— обязательные работы (применяется только к совершеннолетним лицам (статья 3.13 КоАП РФ);

— административный запрет на посещение мероприятий официальных спортивных соревнований в дни их проведения (статья 3.14 КоАП РФ).

В отношении должностных лиц, помимо указанных выше адми-

нистративных наказаний, предусмотрена дисквалификация (статья 3.11).

Для юридических лиц установлены наказания в виде штрафов, конфискации орудия и предметов административного правонарушения, установлено наказание в виде административного приостановления деятельности на определённый срок (статья 3.12 КоАП РФ).

Порядок применения административных наказаний. Порядок применения административных наказаний КоАП РФ поручает рассмотрение дел об административных правонарушениях органам государства и должностным лицам этих органов. Это судьи районных судов и мировые судьи. Например, судьям районных судов поручается рассмотрение дел о мелком хулиганстве, выражающемся в явном неуважении к обществу и сопровождающемся нецензурной бранью, а равно уничтожением или повреждением чужого имущества. В качестве административного наказания судья может назначить административный штраф в размере от 500 до 1000 рублей или административный арест до 15 суток (в отношении лица, достигшего 18 лет).

В отношении несовершеннолетних граждан — от 16 до 18 лет — дела о совершённых ими административных правонарушениях рассматриваются комиссиями по делам несовершеннолетних и защите их прав, которые применяют специфические меры наказания. Речь идёт, например, об административном наказании в виде административного штрафа родителей за нарушение общественного порядка их детьми, об обязанности самого несовершеннолетнего принести публичное извинение, загладить причинённый вред имуществу или природному объекту своим трудом и т. д.

При рассмотрении дел об административных правонарушениях судьи, комиссии, а также должностные лица полиции (они рассматривают, например, факты нарушения Правил дорожного движения и некоторые другие дела) должны действовать таким образом, чтобы дело было рассмотрено всесторонне, чтобы были выяснены причины и условия совершённого противоправного действия, наказание соответствовало целям закона и чтобы виновный был наказан объективно.

Если гражданин уплатил штраф, выполнил предписанные ему меры принуждения, то он всё равно считается подвергнутым административному наказанию со дня вступления в силу постановления о назначении наказания до истечения одного года со дня исполнения данного постановления.

Как же организовано рассмотрение дел об административных правонарушениях в суде? На этот вопрос даёт ответ раздел IV КоАП РФ, который называется «Производство по делам об административных правонарушениях». В этом разделе наряду с задачами производства, о которых мы уже говорили, определяется, что производство ведётся

в основном на государственном языке, которым для всей страны является русский, но в то же время лицам, не владеющим указанным языком (например, иностранным гражданам), обеспечивается перевод материалов дела на родной язык.

В этом разделе предусматриваются гарантии открытого рассмотрения дел, в том числе право использовать средства фотовидеосъёмки на открытых заседаниях.

В КоАП РФ определяются права и обязанности лиц, которые являются участниками производства по делу об административном правонарушении, прежде всего лиц, привлекаемых к административной ответственности, их законных представителей, защитников (статьи 25.1–25.5 КоАП).

Отметим, что несовершеннолетнее лицо, в отношении которого ведётся производство по делу об административном правонарушении, судья, комиссия по делам несовершеннолетних, должностное лицо вправе обязать присутствовать законных представителей указанных лиц.

Кроме того, прокурор извещается о месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении, совершённом несовершеннолетним (статья 25.11, часть 2). Таким образом, создаются дополнительные гарантии прав несовершеннолетних лиц.

Производство по делам об административных правонарушениях начинается с возбуждения дела уполномоченным должностным лицом, которое составляет протокол об административном правонарушении, как правило, в момент, когда установлен факт нарушения. Например, сотрудники полиции пресекли драку, мелкое хулиганство, задержали гражданина, совершившего мелкое хищение, обнаружили факт распития спиртных напитков возле магазина, в парке или в другом общественном месте. На месте правонарушения составляется протокол, в котором фиксируются данные о личности нарушителя, его возрасте, месте учёбы, работы, месте жительства, о факте совершения противоправного действия и некоторые другие данные, перечень которых предусмотрен статьёй 28.2 КоАП. С протоколом должен быть ознакомлен гражданин, привлекаемый к ответственности. Закон указывает перечень должностных лиц, которые уполномочены возбуждать дела (статья 28.3 КоАП РФ).

Помимо сотрудников полиции составлять протоколы по делам, перечисленным в конкретных статьях Особенной части КоАП РФ, касающихся правонарушений, совершённых несовершеннолетними, вправе члены комиссий по делам несовершеннолетних и защите их прав.

Протокол об административном правонарушении направляется в суд, должностному лицу, уполномоченному законом рассматривать дела об административных правонарушениях (глава 23 КоАП РФ). Порядок рассмотрения таких дел определяется главой 29 КоАП РФ.

Рассмотрение дела начинается с принятия его к исполнению (статья 29.1), законом устанавливается порядок рассмотрения (статья 29.7), а также порядок вынесения постановления по делу и требование к содержанию постановления (ст. 29.10). Если лицо признано виновным в совершении административного правонарушения, определяется наказание в соответствии с нормой КоАП РФ. Постановление вступает в силу через 10 суток со дня вручения или получения постановления. Этот срок даётся для обжалования постановления (глава 30 КоАП РФ). Если в установленный срок гражданин подал жалобу (статья 30.1 КоАП РФ), то начинается процесс пересмотра данного постановления. Порядок пересмотра постановлений и принятых решений судов по результатам рассмотрения жалоб устанавливается статьями 30.1–30.19.

Вступившее в законную силу постановление должно исполняться. Порядок исполнения постановления зависит от конкретной меры административного наказания. Так, административный штраф, не уплаченный добровольно в течение 60 дней со дня вступления постановления в законную силу, может быть изъят принудительно службой судебных приставов. Исполнение постановлений о конфискации оружия, о лишении права управления транспортными средствами — дело полиции. Административные аресты производятся органами внутренних дел немедленно (глава 32 КоАП РФ).

В целях пресечения административного правонарушения, установления личности нарушителя, составления протокола об административном правонарушении при невозможности его составления на месте выявления административного правонарушения, обеспечения своевременного и правильного рассмотрения дела и исполнения принятого по делу постановления могут быть применены меры обеспечения производства по делам об административных правонарушениях. К подобным мерам относятся: доставление; административное задержание; личный досмотр, досмотр вещей, досмотр транспортного средства, находящегося при физическом лице; отстранение от управления транспортным средством; медицинское освидетельствование на состояние опьянения; задержание транспортного средства, запрещение его эксплуатации; арест товаров, транспортных средств и иных вещей; привод.

Отметим, что при задержании несовершеннолетнего гражданина (статьи 23.3–23.5 КоАП РФ), срок которого не может превышать, как правило, более трёх часов, в обязательном порядке уведомляются его родители или законные представители.

Об административном задержании уполномоченные должностные лица обязаны составить протокол, требование к которому содержится в статье 27.4 КоАП РФ.

? Вопросы для самопроверки

1) Что является основанием для привлечения к административной ответственности? 2) Кто может быть привлечён к административной ответственности? 3) С какого возраста наступает административная ответственность? 4) В каких сферах общественной жизни может возникнуть административная ответственность? 5) Как организовано рассмотрение дел об административных правонарушениях в суде? 6) Чем умышленные административные правонарушения отличаются от неумышленных?

✓ Задания

1. Укажите виды административной ответственности и охарактеризуйте каждый из них. 2. Приведите примеры административной ответственности, связанные с лишением специального права. 3. Объясните, почему такой вид административной ответственности, как обязательные работы, может быть применён только в отношении совершеннолетних граждан. 4. Приведите примеры умышленных и неумышленных административных правонарушений.

Мысли мудрых

«Мы легко забываем свои проступки, когда они
известны лишь нам одним».

Ф. Ларошфуко (1613–1680), французский писатель

Глава V. УГОЛОВНОЕ ПРАВО

§ 23. Уголовный закон

Можно ли считать преступлением действие или бездействие, если оно не упомянуто в Уголовном кодексе РФ (УК РФ)? Почему в основе применения УК необходимо лежат определённые принципы? Почему уголовный закон не может действовать вне времени и пространства?

Уголовное право относится к так называемым охранительным отраслям права. Его задачами, как сказано в ст. 2 Уголовного кодекса РФ, являются «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». Уголовное право выполняет эти задачи, определяя, какие деяния, опасные для личности, общества

или государства, признаются преступными, и устанавливает наказания и другие меры за их совершение.

Происхождение понятия «уголовное право» не вполне ясно. Некоторые учёные связывают это понятие со словом «головщина», которое в IX—X вв. на Руси означало убийство. По мнению других, оно происходит от названия наказания, применявшегося ещё в древности: выдача преступника потерпевшему «головой», т. е. полностью на его усмотрение. Потерпевший имел право даже лишить его жизни.

Основные принципы применения уголовного закона. Существенной особенностью уголовного права Российской Федерации является то, что все виды преступлений и наказаний не «разбросаны» по многим законам (как это имеет место в некоторых государствах), а сосредоточены только в одном законодательном акте — Уголовном кодексе Российской Федерации (УК РФ). «Новые законы, предусматривающие уголовную ответственность, подлежат включению в настоящий Кодекс», — сказано в ст. 1 УК РФ.

Это очень важно. Любой гражданин может удостовериться, что перечень преступлений, содержащийся в УК РФ, является исчерпывающим. Если в УК то или иное действие или бездействие не упомянуто, значит, оно преступлением не является. Кроме того, сосредоточение всех статей о преступлениях и наказаниях в одном документе сильно облегчает работу следователя, адвоката, прокурора, судьи и других юристов.

Действующий ныне УК РФ был принят в 1996 г. Российский Уголовный кодекс в самых первых статьях формулирует те принципы, которые положены в основу его применения. Их пять.

Во-первых, это принцип *законности.* Он состоит в том, что преступность деяния, а также последствие его совершения определяются только настоящим Кодексом (п. 1 ст. 3 УК). Об этом говорится потому, что в нашей истории (да и не только в нашей) преступления и наказания определялись, особенно в древности и Средние века, часто без всяких законов — усмотрением государя или волей феодала. А в XX в., в первые годы советской власти, внесудебные органы могли признать преступником и даже приговорить к смертной казни человека, не нарушившего ни одной статьи УК, а просто на основании «революционного правосознания», как «врага народа». Естественно, что о законности при этом не могло быть и речи.

Второй принцип — *равенство лиц,* совершивших преступления, перед законом и судом независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям и других обстоятельств (ст. 4). Этот демократический принцип вытекает из Конституции РФ.

Третий принцип гласит: лицо подлежит уголовной ответственности только за те общественно опасные действия (бездействие) и наступившие общественно опасные последствия, в отношении которых *установлена* его *вина* (ст. 5). Понятно, что нельзя наказывать невиновного человека. А в прошлом это нередко встречалось.

Четвёртый — принцип *справедливости*. Статья 6 УК РФ гласит, что наказание и иные меры уголовно-правового характера должны быть справедливыми, т. е. соответствовать характеру и степени общественной опасности преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного. В той же статье сказано, что никто не может нести уголовную ответственность дважды за одно и то же преступление.

Наконец, пятый принцип — это *гуманизм*. Его содержание двояко. С одной стороны, уголовное законодательство обеспечивает безопасность человека, заботится об интересах потерпевших. С другой стороны, оно не допускает жестокости по отношению к преступнику. Применяемые к нему меры «не могут иметь своей целью причинение физических страданий или унижение человеческого достоинства» (п. 2 ст. 7). История неоднократно подтверждает, что не жестокость наказания, а его неотвратимость имеет и предупредительное, и воспитательное значение.

Рассмотрим теперь, как действует уголовное законодательство (Уголовный кодекс России) во времени и пространстве.

Действие уголовного закона во времени. В п. 1 ст. 9 УК РФ сформулировано принципиальное положение: «Преступность и наказуемость деяния определяются уголовным законом, действовавшим во время совершения этого деяния».

Что это означает? Рассмотрим такой случай.

Некто Н. в 1999 г. украл большую сумму денег в фирме, в которой он работал, и сразу перевёл её на счёт жены, которая их потратила на покупку в 2000 г. коттеджа в Подмосковье. Через 3 года, в 2002 г., эти махинации были раскрыты и Н. был привлечён к ответственности по двум статьям УК: 158, часть 4, пункт «б» (кража в особо крупном размере) и 174 (легализация (отмывание) денежных средств, приобретённых в результате совершения преступления).

Правильна ли такая квалификация действий Н.? На первый взгляд кажется, что правильна, так как и кражу, и отмывание денег он совершил и это было доказано. Но нужно ещё проверить, какие статьи УК действовали во время совершения им преступления. А проверив это, мы придём к несколько иному выводу.

В 1999 г. статья 158 УК была, и Н., совершив кражу, нарушил её. Но что касается ст. 174, то она была включена в УК только в августе 2001 г. Таким образом, в 1999 г. нарушить её он не мог. Значит, и применить её в данном случае нельзя.

А как быть, если при совершении преступления закон (статья УК) существовал, но ко времени расследования преступления или рассмотрения дела в суде он изменился или даже был отменён? Как судить этого человека?

Здесь могут быть *два основных варианта.*

Первый: уже после совершения преступления закон стал *более мягким,* например, вместо лишения свободы в нём предусмотрели только штраф или вообще отменили уголовную ответственность за подобные действия (так было, например, в 2003 г., когда статья 182 УК РФ о заведомо ложной рекламе была исключена из Кодекса). Во всех таких случаях надо применять новый, более мягкий закон. Об этом прямо говорится в ст. 10 УК, которая называется «Обратная сила уголовного закона». В ней подчёркивается, что закон, устраняющий преступность деяний, смягчающий наказание или иным образом улучшающий положение лица, совершившего преступление, имеет обратную силу, т. е. распространяется на лиц, совершивших соответствующие деяния до вступления такого закона в силу, в том числе на лиц, отбывающих наказание. Это, конечно, правильное, гуманное положение.

Теперь рассмотрим второй вариант: закон уже после совершения преступления стал *более строгим.* Например, преступник совершил убийство, когда ещё не существовало пожизненного лишения свободы, а ко времени судебного рассмотрения дела его ввели. Может ли суд применить к убийце это новое наказание?

Статья 10 УК РФ отвечает на этот вопрос отрицательно: «Уголовный закон, устанавливающий преступность деяния, усиливающий наказание или иным образом ухудшающий положение лица, обратной силы не имеет». Значит, в приведённом примере убийцу нужно судить по старому закону и пожизненное лишение свободы назначить ему нельзя.

При решении всех этих вопросов возникает такая проблема: что считать временем совершения преступления? Тот момент, когда действовал преступник? Или время, когда наступили вредные последствия?

Дело в том, что эти два момента времени совпадают далеко не всегда. В некоторых случаях разницы между ними нет (например, при краже и действия преступника, и вред — изъятие чужого имущества — относятся к одному и тому же моменту). Но уже при убийстве разрыв во времени между выстрелом преступника и смертью жертвы может быть более или менее значительным. А, например, при недобросовестном строительстве, из-за которого здание рухнет через 5 или даже 10 лет, это различие становится весьма заметным. За такой длительный период и законы могут измениться, и преступник может скрыться, изменить образ жизни, да и умереть.

Закон решает эту проблему однозначно: «Временем совершения преступления признаётся время совершения общественно опасного действия (бездействия) независимо от времени наступления последствий» (ст. 9 УК РФ). Значит, если дом рухнул сегодня и экспертиза подтвердила, что он был построен с грубыми нарушениями строительных правил, надо судить тех бракоделов, кто строил дом, и по тем законам, которые действовали во время строительства. Это, конечно, единственно правильное решение.

Действие уголовного закона в пространстве. Теперь перейдём к вопросам действия уголовного закона в пространстве, т. е. на разных территориях. Особенностью нашего уголовного законодательства является то, что оно **едино на всей территории России.** УК РФ — это федеральный закон. Не может быть, например, московских, рязанских или дальневосточных уголовных законов.

Единый УК для всей территории России способствует воспитанию населения в духе одинакового понимания закона и препятствует нежелательному разнобою в судебной и прокурорской практике.

Говоря о единообразном действии УК на всей территории страны, следует учитывать, что территория — это не только суша, но также территориальные воды, принадлежащие России, континентальный шельф (т. е. часть дна в прибрежных водах), исключительная экономическая зона (отдельно расположенные участки моря), а также воздушное пространство над этими территориями.

Представим себе случай, что на иностранном самолёте, совершающем рейс Берлин—Токио, когда он находился над территорией России, пьяный иностранец учинил драку с соседями. По законам какой страны он должен нести ответственность? Статья 11 УК даёт ответ: по российским, так как самолёт в этот момент находился в российском воздушном пространстве.

Таким же образом несёт ответственность лицо, совершающее преступление на судне, приписанном к порту Российской Федерации, или на российском самолёте, находящемся в открытом море и воздушном пространстве вне пределов РФ (если иное не предусмотрено международными договорами). Это относится и к военным кораблям, и самолётам, где бы они ни находились.

Иначе решаются эти вопросы, если преступление совершено дипломатическим представителем иностранного государства или иным гражданином, который пользуется иммунитетом, т. е. неприкосновенностью. В таких случаях применяются нормы международного права.

А как следует поступать с гражданами РФ или лицами без гражданства, если они совершили преступление вне пределов России? Они тоже отвечают по российскому Уголовному кодексу, если в отношении этих лиц по данному преступлению не имеется решения суда иностранного государства.

Иностранцы и лица без гражданства, не живущие в России, совершившие преступление вне пределов РФ, могут быть осуждены по нашему УК только тогда, когда их преступление было направлено против интересов России, гражданина России или иного лица, постоянно проживающего в России, а также в иных случаях, предусмотренных международными договорами. Ответственность указанных лиц по УК РФ может наступать тогда, когда они не осуждены иностранным судом и привлекаются к уголовной ответственности на территории России. Это относится, например, к террористам.

Любая страна, подписавшая соответствующую конвенцию, вправе предать суду международного террориста, где бы он ни совершил своё злодеяние.

Рассмотрим проблему выдачи лиц, совершивших преступление, другому государству.

Этот вопрос возникает *в двух основных случаях:*

1) когда гражданин России, совершив преступление на нашей территории, скрылся в другой стране. Россия заинтересована в том, чтобы он был выдан нашей стране и наказан по нашему закону, особенно если преступление было тяжким и вызвало общественный резонанс (терроризм, убийство, крупное хищение и т. п.);

2) когда на российской территории находится иностранец, который совершил преступление у себя на родине (или в другой стране), но скрылся в нашей стране.

В обоих случаях выдача такого лица в страну, где им совершено преступление, возможна и одобряется международным правом. Однако для оформления выдачи (она именуется *экстрадицией)* нужны либо *соглашения* о выдаче преступников, ранее заключённые между этими странами, либо специальная *договорённость* по каждому отдельному случаю. Поэтому выдача преступников практически осуществима далеко не всегда. Препятствиями к ней могут быть, например, политические мотивы преступления (или, во всяком случае, ссылка преступника за его политические убеждения). Кроме того, обычно не выдают виновного в такую страну, где ему может грозить смертная казнь. В общем, надо признать, что из-за межгосударственных разногласий вопросы экстрадиции ещё далеко не урегулированы в мировом масштабе.

В п. 1 ст. 13 УК РФ утверждается: «Граждане Российской Федерации, совершившие преступление на территории иностранного государства, не подлежат выдаче этому государству». Следовательно, их дела должны рассматривать российские правоохранительные органы.

Двумя центральными понятиями уголовного законодательства России, как и каждой другой страны, являются *преступление* и *наказание.*

? Вопросы для самопроверки

1) Какие принципы положены в основу применения уголовного закона? 2) Почему утверждают, что содержание принципа гуманизма двояко? Что это означает? 3) Какое время, согласно уголовному закону, считается временем совершения преступления? 4) Почему закон требует правильного определения времени совершения преступления? 5) В чём основная особенность действия уголовного закона РФ в пространстве? 6) В чём значение действия единого УК на всей территории России? 7) В каких случаях лицо, совершившее преступление, выдаётся в страну, где им было совершено преступление (т. е. в другую страну)?

✓ Задания

1. Составьте схему «Принципы Уголовного кодекса РФ». Выскажите своё мнение, почему уголовный закон начинается именно с изложения принципов.

2. Уильям Шекспир писал: «Оденьте преступление в золото — и крепкое копьё правосудия переломится, не поранив; оденьте в рубище — его пронзит и соломинка пигмея». Объясните смысл этих строк. С каким принципом уголовного закона спорит автор?

3. «Незнание закона не освобождает от ответственности. А вот знание нередко освобождает» (Станислав Ежи Лец). Объясните смысл этого высказывания. В чём, по вашему мнению, его парадоксальность?

Мысли мудрых

«Без закона нет ни преступления, ни наказания».

Римское юридическое изречение

«Мы должны быть рабами закона, чтобы стать свободными...»

Цицерон (106–43 гг. до н. э.), римский политический деятель, философ, знаменитый оратор

§ 24. Преступление

Можно ли совершить преступление путём бездействия? Как различать формы вины? Несут ли уголовную ответственность за невиновное причинение вреда?

Преступление и его закономерное следствие — наказание — всегда вызывали повышенный общественный интерес. Причина этого понятна: нет большего злодеяния, чем преступление. Разве только кровопролитные войны, но и они в современном мире, как правило, признаются преступными.

Понятие и состав преступления. Преступление — самая тяжкая и опасная разновидность правонарушений. Напомним его определение, данное в Уголовном кодексе Российской Федерации: это «виновно совершённое общественно опасное деяние, запрещённое настоящим Кодексом под угрозой наказания» (ст. 14).

Общественная опасность — основной признак преступления, выделяющий его из других правонарушений. Ни гражданские деликты (правонарушения), ни административные нарушения, ни дисциплинарные проступки не могут причинить такого вреда личности, обществу и государству, какой причиняется преступлениями. (Опираясь на материал учебника для 10 класса, вспомните о масштабах преступности в современной России и в мире, а также о том, что такое *латентная* преступность).

Каждое преступление имеет определённую внутреннюю структуру, каким бы оно ни было (убийство, кража, хулиганство, терроризм и т. д.), оно всегда состоит из *четырёх элементов,* в совокупности именуемых **составом преступления.**

Первый элемент — **субъект** преступления, т. е. то лицо, которое его совершило. Субъект преступления, по российскому законодательству, — это физическое лицо — вменяемый человек, достигший определённого возраста.

В XXI в. ни у кого нет сомнений в том, что за преступление несёт ответственность человек. Но так было далеко не всегда. Например, в России в 1593 г. был осуждён к наказанию кнутом с усечением язычка и ссылке в Тобольск церковный колокол, в который били во время восстания в Угличе, созывая народ.

Рассмотрим и другие признаки субъекта. Что, например, значит *вменяемый*? Это тот, кто способен осознавать характер и общественную опасность своих действий (бездействия) и руководить ими. Если он к этому не способен вследствие психического расстройства, то признаётся *невменяемым.* Осуждён и наказан он быть не может. Однако ему могут быть назначены принудительные меры медицинского характера (ст. 21 УК РФ).

В древности и Средние века не было чёткого разграничения психически здоровых и больных людей, тем более при совершении теми или другими общественно опасных действий. Средневековая инквизиция сожгла на кострах только в одной Испании более 30 тысяч «еретиков». Как показали исторические исследования, большинство из казнённых были душевнобольными и по сегодняшним понятиям не подлежавшими ответственности.

Что касается *возраста,* то согласно ст. 20 УК уголовной ответственности подлежат лица, достигшие ко времени совершения преступления 16 лет. Но есть и исключения: подростки, достигшие 14 лет, подлежат

уголовной ответственности не за все, а только за некоторые преступления, а именно: убийство, умышленное причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью, похищение человека, изнасилование, кражу, грабёж, разбой, вымогательство, угон транспортного средства, умышленное уничтожение или повреждение имущества, террористический акт, захват заложников, заведомо ложное сообщение об акте терроризма, хулиганство, вандализм, незаконное приобретение, передачу, сбыт, хранение, перевозку или наличие взрывчатых веществ, взрывных устройств, незаконное изготовление взрывчатых веществ или взрывных устройств, хищение оружия или боеприпасов, хищение наркотиков, порчу транспортных средств и путей сообщения. К сожалению, в последние годы подростки чаще стали участвовать в преступлениях вместе со взрослыми.

Некоторые категории преступлений могут быть совершены лишь лицом определённой профессии, положения, должности (например, военнослужащим, капитаном корабля, лётчиком, должностным лицом и др.). В этих случаях характеристика субъекта преступления имеет тот или иной дополнительный признак.

Второй элемент преступления — это его **объект**, т. е. те общественные, государственные или личные блага и интересы, против которых направлены действия преступников. Российский УК предусматривает ответственность за многие виды преступлений. Они объединены в шесть разделов, в основном по объектам преступных посягательств. Перечислим их:

1) преступления *против личности* (против жизни, здоровья, свободы, чести, достоинства, конституционных прав граждан и др.);

2) преступления в *сфере экономики* (против собственности, в сфере экономической деятельности и др.);

3) преступления *против общественной безопасности и общественного порядка* (в том числе против безопасности движения и эксплуатации транспорта, экологические преступления и др.);

4) преступления *против государственной власти* (в том числе против основ конституционного строя, правосудия, порядка управления и др.);

5) преступления *против военной службы*;

6) преступления *против мира и безопасности человечества.*

Всякое преступление причиняет прямой ущерб объекту преступления (например, при убийстве потерпевший лишается жизни) или по меньшей мере ставит объект в опасность наступления вреда (например, нарушение правил безопасности на объектах атомной энергетики (ст. 215 УК РФ) может повлечь гибель людей или радиоактивное заражение окружающей среды). Объект преступления помогает разграничить и классифицировать преступления и чётко обозначить сферы

тех интересов и ценностей, которые государство охраняет от реального или предполагаемого вреда.

Что же является соединительным звеном между субъектом преступления и его объектом? Таким звеном служит *деяние,* совершённое преступником, т. е. преступное действие или бездействие.

Деяние, в свою очередь, может быть рассмотрено с двух сторон: внешней и внутренней. Внешняя сторона называется объективной, а внутренняя, психологическая — субъективной. Таким образом, возникают третий и четвёртый элементы преступления.

Третий элемент — **объективная сторона** преступления. Это, по сути, то, что делал преступник, а также вред, который он причинил (например, удар ножом и смерть жертвы, квартирная кража, получение взятки и т. д.).

Как уже говорилось, преступления совершаются путём либо действия (их большинство), либо бездействия. Примеры действия: кража, разбой, угон автомашины, продажа наркотиков и многое другое.

Примеры бездействия: должностная халатность, неоказание помощи больному, сокрытие информации об опасности для жизни или здоровья людей и др.

Есть преступления, которые могут быть совершены как одним, так и другим путём. Убийца стрелял в потерпевшего из пистолета. Это действие. Медсестра в госпитале сознательно не давала тяжелобольному лекарства, предписанные ему врачом, и больной погиб. Это бездействие. А результат один и тот же: смерть человека. Одинакова и юридическая оценка: убийство.

Четвёртый элемент преступления — **субъективная сторона.** В давнем прошлом на психическую составляющую преступления, как правило, не обращали особого внимания. Убили на охоте не зверя, а человека, да ещё знатного — казнить стрелявшего. А действовал ли тот, кто убил, умышленно, проявил ли неосторожность или вообще имела место трагическая случайность — в эти детали судьи вникали далеко не всегда.

Формы вины. Лишь в конце XVIII — начале XIX в. стали всё более определённо различать формы вины, и в законах появилось положение, которое, например, в УК РФ звучит так: «Виновным в преступлении признаётся лицо, совершившее преступление умышленно или по неосторожности» (ч. 1 ст. 24). Рассмотрим эти понятия подробнее.

Умысел делится на прямой и косвенный. При *прямом* умысле лицо сознаёт общественную опасность своих действий (бездействия), предвидит возможность или неизбежность наступления вредных последствий и желает их наступления. Пример: заказное убийство.

При *косвенном* умысле лицо также сознаёт опасность деяния и предвидит возможность вредных последствий, но не желает их на-

ступления, хотя сознательно допускает либо относится к ним безразлично. Так, поджигая из мести сарай соседа, преступник допускает, что в нём могут находиться домашние животные. Он не стремится к их гибели, но относится к этому безразлично (умысел косвенный).

Неосторожность также возможна в двух формах. Первая — *легкомыслие,* при котором лицо предвидит возможность наступления вредных последствий своих действий (бездействия), но без достаточных оснований самонадеянно рассчитывает их предотвратить. Пример: опасный обгон на узкой дороге другой автомашины, заканчивающийся аварией. Вторая форма — *небрежность,* когда лицо не предвидит возможности наступления вредных последствий, но при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло их предвидеть и предотвратить. Так, играя с отцовским охотничьим ружьём и в шутку наставляя его на приятеля, подросток не проверил, заряжено ли оно. Нажимает спусковой крючок, происходит неожиданный выстрел, и приятелю причиняется тяжёлое ранение.

Если не было ни умысла, ни неосторожности, то нет субъективной стороны, а следовательно, и состава преступления. Человек невиновен. Пример: прохожий поскользнулся на обледеневшем тротуаре и, падая, задел женщину, которая тоже упала, ударилась головой и получила сотрясение мозга. Это не преступление прохожего, а несчастный случай, за который он, конечно, не может нести ответственность. «Объективное вменение, т. е. уголовная ответственность за невиновное причинение вреда, не допускается», — говорится в ч. 2 ст. 5 УК РФ.

Таким образом, преступления нет, если отсутствует хотя бы один из его элементов: субъект, объект, объективная или субъективная сторона. «Основанием уголовной ответственности, — сказано в ст. 8 УК, — является совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного настоящим Кодексом».

Основные стадии преступления. Когда начинается преступление и когда можно его считать оконченным?

Уголовный кодекс различает *три стадии* преступной деятельности: приготовление к преступлению, покушение и окончание преступления. Некоторые правоведы выделяют стадию обнаружения умысла.

Рассмотрим такой случай. Квартирный вор завязывает знакомство с дворником дома, расспрашивает о жильцах и их образе жизни. Эта информация ему нужна, чтобы безошибочно определить квартиру, в которую можно выгодно и безопасно проникнуть. Это **приготовление,** которое описано в УК РФ как «приискание, изготовление или приспособление лицом средств или орудий совершения преступления, приискание соучастников преступления, сговор на совершение преступления либо иное умышленное создание условий для совершения пре-

ступления» (ч. 1 ст. 30 УК РФ). Даже если кража совершена не была, лицо, выясняющее, кого и когда выгоднее «обчистить», уже должно нести уголовную ответственность за приготовление к краже.

Следующая стадия — **покушение**. Воображаемый вор наметил, какую квартиру и когда будет грабить, однако ему не повезло. Он открыл отмычкой дверь, но, на его беду, хозяин не уехал в командировку, как предполагалось, а оказался дома. Вору пришлось уносить ноги: на убийство он идти не хотел. И всё же преступление им совершено: покушение на кражу. «Покушением... признаются, — как говорит закон, — умышленные действия (бездействие) лица, непосредственно направленные на совершение преступления, если при этом преступление не было доведено до конца по не зависящим от этого лица обстоятельствам» (ч. 3 ст. 30). Так и было в приведённом примере.

Забегая немного вперёд, отметим, что меры наказания за приготовление и неоконченное покушение судом назначаются ниже, чем за **оконченное преступление** (ч. 1 ст. 66). Это понятно: всё же вредные последствия не наступили, преступник не достиг своей цели.

Преступление может быть совершено как одним человеком, так и несколькими. Например, преступления подростков более чем в половине случаев совершаются группой. В Уголовном кодексе РФ есть понятие *соучастие,* которое определяется ст. 32 как «умышленное совместное участие двух или более лиц в совершении умышленного преступления». Соучастниками могут быть исполнитель преступления, организатор, подстрекатель и пособник. Опасным видом соучастия является совершение преступления группой лиц по предварительному сговору. Если эта группа имеет структуру (распределение ролей), устойчива, хорошо организована, то её называют преступным сообществом (в этом случае предусмотрены более строгие наказания). Так действуют террористы, наёмные убийцы, крупные расхитители и др.

С конца XX в. в нашей стране стала распространяться *организованная преступность*: преступления совершаются сообществами, создаваемыми для извлечения сверхвысоких доходов. Это и создание подпольных предприятий, незаконные сделки в финансовой среде, в том числе с иностранным участием, и др. Разумеется, сфера криминального бизнеса не ограничивается упомянутым.

Следует отметить, что преступная организация, особенно крупная, имеет сложную структуру: в неё входят и люди, планирующие операции, и их исполнители, и служба безопасности, разведка и контрразведка. Организации такого рода оснащены по последнему слову техники: информационные системы, транспорт, связь и т. п. Руководители преступной организации известны обычно только узкой группе лиц. Поэтому борьба с организованной преступностью сложна, но крайне

необходима. Такая преступность разъедает сами основы экономической и политической жизни страны.

Существуют обстоятельства, которые внешне похожи на преступления, но на самом деле ими не являются и потому исключают уголовную ответственность. Их *шесть:* необходимая оборона, задержание преступника, крайняя необходимость, принуждение, обоснованный риск и исполнение законного приказа.

Необходимая оборона — это причинение вреда преступнику при защите личности, прав обороняющегося или других лиц, интересов общества или государства. Если нападение было опасным для жизни, то оборона не ограничена: допускается даже лишение преступника жизни.

Если нападение не представляет опасности для жизни потерпевшего, то к крайним мерам самозащиты прибегать нельзя; защита должна быть соразмерна нападению. Иначе это будет считаться превышением необходимой обороны (ч. 2 ст. 37). Пример: мальчишки залезли в сад соседа за яблоками; увидев это, сосед взял охотничье ружьё и, открыв окно, выстрелил в ребят. Один был ранен, другие разбежались. Хозяин сада допустил явное превышение необходимой обороны и был за это осуждён.

При *задержании* преступника действуют сходные правила: меры задержания должны соответствовать характеру и степени опасности совершённого преступления. Если задерживаемому без необходимости причиняется явно чрезмерный, не вызываемый обстановкой вред, налицо превышение, влекущее ответственность.

А что такое *крайняя необходимость*? Это такая ситуация, когда для устранения серьёзной опасности, грозящей человеку, имуществу, общественным или государственным интересам, приходится жертвовать меньшей ценностью. Например, в деревне загорелся дом. Чтобы огонь не перекинулся на соседние дома, пришлось снести забор, разрушить сарай и курятник, прорыть канаву, испортив огород. В ч. 1 ст. 39 УК допускаются такие действия при условии, что «опасность не могла быть устранена иными средствами и при этом не было допущено превышения пределов крайней необходимости» (например, если бы от страха в приведённом примере рушили постройки, которые находились далеко от места пожара).

Далее — о физическом и психическом *принуждении.* Если человек причинил кому-либо или чему-либо вред не по собственной воле, а по принуждению, из-за которого он не мог руководить своими действиями (например, его связали, избили и, угрожая оружием, вынудили подписать подложный документ), то ответственность за содеянное он не несёт. Вся вина ложится на тех, кто его к этому принудил (ч. 1 ст. 40).

Ещё одно основание для освобождения от ответственности — это *оправданный риск*. Постоянно рискуют своей жизнью, а также техникой и другим имуществом люди многих профессий: космонавты, лётчики, моряки, строители, шахтёры и др. Без риска нельзя испытать новый самолёт или проникнуть в жерло вулкана; отказ от поисков, изобретений и открытий остановил бы человеческий прогресс. Поэтому закон допускает рискованные действия, даже закончившиеся неудачей, но только при условии, что они предпринимались для общественно полезной цели и она не могла быть достигнута другим путём. К тому же лицо, допустившее риск, приняло достаточные меры для предотвращения возможного вреда (ч. 2 ст. 41).

Исполнение обязательного для лица *приказа* или *распоряжения*, которые причинили тот или иной ущерб, исключает ответственность подчинённого; её должен нести тот, кто отдал такой приказ (распоряжение). Однако если приказ был заведомо незаконным (т. е. исполнитель знал, что запрещено, например, красть, давать взятку, применять к арестованному пытки и т. п.), то исполнитель будет нести ответственность на общих основаниях, как и его руководитель (ст. 42).

? Вопросы для самопроверки

1) Что такое преступление? Укажите его основной признак. 2) Каковы основные элементы состава преступления? 3) Почему необходимо установить вменяемость и возраст субъекта преступления? 4) Чем отличается умысел от неосторожности? 5) Какие стадии преступной деятельности различает Уголовный кодекс? 6) Почему за приготовление и покушение судом назначается наказание ниже, чем за оконченное преступление?

✓ Задания

1. Сергей П., 20 лет, заметил, что хозяин автомобиля ушёл, забыв запереть дверь. Молодой человек влез в машину и попытался завести мотор. Не получилось. Тогда он решил украсть автомагнитолу, но тут вернулся хозяин, поднял шум, парня поймали.

Совершил ли Сергей П. преступление? Можно ли привлечь его к уголовной ответственности? Ответ аргументируйте.

2. Начертите три схемы и объясните содержание каждой из них:

А) Состав преступления. Б) Формы вины. В) Основные стадии преступления.

3. Знаменитый русский юрист А. Ф. Кони писал: «Каждое преступное деяние имеет двоякое значение — по отношению к личности обвиняемого и по отношению к обществу». Объясните смысл этого высказывания. Что означают слова «по отношению к личности обвиняемого»?

Мысли мудрых

«Общение с дурными людьми и меня делает дурным».

«Покушение наказуемо, даже если задуманный результат не осуществился».

Римские юридические изречения

§ 25. Наказание

Может ли жестокость наказания привести к сокращению преступности? Существуют ли обстоятельства, смягчающие вину? Возможно ли, чтобы виновный был освобождён от уголовной ответственности?

Наказание — неотвратимое следствие преступления. В нашем УК оно определяется как мера государственного принуждения, назначаемая по приговору суда лицу, признанному виновным в совершении преступления.

Исторические корни наказания уходят в глубокую древность. Сначала это была ничем не регламентированная расправа над вором, убийцей, конокрадом, насильником, которая осуществлялась общиной или самим потерпевшим.

Возникновение государственной (княжеской, царской, императорской) власти, создание судов привело к тому, что назначение и исполнение наказаний постепенно переходило в руки государственной и местной администрации.

И в древности, и в Средние века наказания были крайне жестокими. Перечень их был невелик, хотя и разнообразен. Главное место занимала смертная казнь (как вы знаете из истории, виды казни были самыми разными). Далее следовали всевозможные телесные наказания, наконец, продажа в рабство, ссылка на галеры или изгнание из страны (что большей частью означало голодную смерть). Имущественные взыскания зависели от степени причинённого ущерба, а также от социального положения потерпевшего (например, штраф за оскорбление боярина был заметно выше, чем за обиду простого человека).

Тюрем во многих странах, в том числе и в России, не было вплоть до XV—XVI вв. Но практиковалось заточение в крепости или монастыри, в том числе без указания срока (вспомним роман А. Дюма «Граф Монте-Кристо»). Как уже упоминалось, такие решения большей частью принимал не суд, а верховный правитель. Он же мог помиловать осуждённого.

Цели наказания. Описанная практика прошлого основывалась на теоретической предпосылке: какова была цель наказания? В те времена она представлялась просто и очевидно: уничтожить или изувечить

преступника так, «чтобы другим неповадно было». Иными словами, этой целью было возмездие виновному и устрашение населения. О каком-либо исправлении провинившегося не было и речи.

Привела ли идея жестокого возмездия к сокращению преступности? Нет, не привела. Обыватели постепенно привыкли к жестоким казням (которые, как правило, проводились публично) и ходили на эти зрелища, как на представления, с домочадцами, в том числе и с детьми. А потом стали жалеть казнённых, костры на площадях вызывали протест и отвращение.

В период буржуазных революций в Европе (XVII—XVIII вв.) возникли мощные демократические движения, направленные против феодального беззакония. Цели, методы и формы наказания постепенно стали приобретать современные, гораздо более гуманные очертания. Была выдвинута идея, общепризнанная в мире, которая в нашем УК звучит так: «Наказание применяется в целях восстановления социальной справедливости, а также в целях исправления осуждённого и предупреждения совершения новых преступлений» (ч. 2 ст. 43). Как уже упоминалось, наказание не может иметь своей целью причинение физических страданий или унижение человеческого достоинства (ч. 2 ст. 7).

Но разве осуждённый и лишённый свободы не испытывает физических страданий, находясь в заключении порой многие годы? Да, он, конечно, страдает. Страдание, моральное и физическое, неизбежное следствие заключения. Цель последнего — изоляция от общества осуждённого, его исправление и предупреждение совершения новых преступлений. По мере возможности в учреждениях, исполняющих наказания, стремятся его смягчить, создавая в местах лишения свободы условия для работы и отдыха осуждённых (конечно, не превращая тюрьму в дом отдыха).

Виды наказаний. Перейдём к перечню наказаний, предусмотренных современным российским уголовным правом. Как следует из ч. 1 ст. 43, любое наказание заключается в лишении или ограничении прав и свобод осуждённого.

Но права и свободы граждан разнообразны. Также разнообразны их ограничения. В этой связи можно разделить все виды наказаний в УК РФ (а их более десяти) на три группы.

Первая группа: **имущественные ограничения.** Это *штраф,* максимальный размер которого 500 млн р. или же размер доходов осуждённого за 5 лет (ч. 2 ст. 46). Это также могут быть *обязательные общественные работы,* которые выполняются бесплатно в свободное от основной работы или учёбы время. Они устанавливаются на срок до 480 часов (не свыше 4 часов в день) (ч. 2 ст. 49). *Исправительные работы* (ст. 50) назначаются на срок от 2 месяцев до 2 лет. Из зара-

ботка осуждённого к этим работам в доход государства по приговору суда удерживается от 5 до 20%. Наконец, принудительные работы (ст. 53.1) назначаются на срок от 2 месяцев до 5 лет с удержанием из заработка такой же его части, как и при исправительных работах.

Кроме того, военнослужащие-контрактники, совершившие преступление, могут быть приговорены к *ограничению по военной службе* (ст. 51). Оно состоит в удержании в доход государства не свыше 20% из их жалованья. Во время отбывания этого наказания военнослужащий не может быть повышен в должности, и срок наказания не засчитывается в выслугу лет.

Вторая группа: **служебные и профессиональные ограничения.** Во-первых, это *лишение права занимать определённые должности* (например, руководителя отдела министерства) или *заниматься определённой деятельностью* (вождение транспорта, медицинская деятельность и т. п.). Оно устанавливается на срок до 5 лет (ст. 47).

Во-вторых, это *лишение специального, воинского* или *почётного звания, классного чина* и *государственных наград* (ст. 48). Понятно, что наказание понижает должностной статус осуждённого и перечёркивает его прежние заслуги.

Третья группа: **ограничение свободы передвижения и деятельности.** Оно более многообразно:

• *ограничение свободы,* под которым понимается содержание осуждённого в специальном учреждении без изоляции от общества (не более 4 лет), но в условиях надзора (ст. 53). В случае побега оно заменяется лишением свободы;

• *арест* (ст. 54). Здесь предусматривается строгая изоляция, но сроки невелики — от 1 до 6 месяцев;

• *содержание военнослужащего в дисциплинарной воинской части* (ст. 56). Оно равносильно аресту, но сроки длиннее: от 3 месяцев до 2 лет;

• *лишение свободы на определённый срок* (ст. 56). Оно отбывается в колонии-поселении, воспитательной колонии (для несовершеннолетних), лечебном исправительном учреждении, колонии общего, строгого или особого режима либо в тюрьме. Максимальный срок лишения свободы 20 лет, но если совершено несколько преступлений, то он может составлять до 30 лет (ст. 70);

• *пожизненное лишение свободы* (ст. 57). Оно назначается только как альтернатива смертной казни и не может быть применено к женщинам, несовершеннолетним, а также к мужчинам, достигшим 65-летнего возраста.

Попутно надо заметить, что классификация степени тяжести преступления обусловливается сроками лишения свободы, что, в свою

очередь, влияет и на условия досрочного освобождения, и на сроки давности и судимости, и на возможность применения амнистии и помилования. Деление преступлений на категории следующее (ст. 15):

— преступления *небольшой* тяжести — те, за которые максимальное наказание, предусмотренное законом, не превышает 3 лет лишения свободы;

— преступления *средней* тяжести: если они умышленные, то лишение свободы не свыше 5 лет, а неосторожные — 3 года;

— *тяжкие* преступления — те, за которые максимум лишения свободы составляет 10 лет;

— *особо тяжкие* — те, за которые предусмотрено лишение свободы сроком свыше 10 лет или более строгое наказание, т. е. пожизненное заключение.

Смертная казнь у нас не применяется уже с 1997 г., когда Россия присоединилась к Европейской конвенции, запрещающей эту меру. Однако из Уголовного кодекса РФ она пока не исключена.

Нелишне напомнить, что в России смертная казнь не применялась с 1744 г. по указу императрицы Елизаветы Петровны, но позже была возобновлена за государственные и военные преступления. В годы советской власти смертная казнь отменялась и возобновлялась несколько раз. Споры о её необходимости или, напротив, недопустимости продолжаются и по сей день.

Статьи Уголовного кодекса, в которых описаны отдельные составы преступлений, обычно указывают несколько видов наказания, чтобы суд мог иметь достаточно широкий выбор, какое наказание назначить осуждённому.

Возьмём, например, ст. 158 — кража. Часть 1 этой статьи предусматривает: штраф в размере до 80 тыс. р. или в размере заработной платы или иного дохода осуждённого за период до 6 месяцев, либо обязательные работы на срок 360 часов, либо исправительные работы на срок до 1 года, либо принудительные работы на срок до 2 лет, либо арест на срок до 4 месяцев, либо ограничение свободы или лишение свободы на срок до 2 лет.

Как видно, выбор большой. Чем же руководствуется суд, определяя наказание? В соответствии со ст. 60 он учитывает характер и степень общественной опасности преступления и личность виновного, в том числе обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание, а также влияние назначенного наказания на исправление осуждённого и на условия жизни его семьи. Рассмотрим, о каких смягчающих и отягчающих обстоятельствах идёт речь.

Смягчающие и отягчающие обстоятельства. Смягчающих обстоятельств в Уголовном кодексе десять (ст. 61). Их можно разделить на три группы.

Первая: обстоятельства, *относящиеся к личности виновного.* Это несовершеннолетие; наличие малолетних детей, беременность.

Вторая группа: *особенности обстановки,* в которой действовал виновный, а именно: совершение впервые преступления небольшой или средней тяжести вследствие стечения случайных обстоятельств; то же — из-за стечения тяжёлых жизненных обстоятельств либо по мотиву сострадания; совершение преступления в результате физического или психического принуждения либо в силу материальной, семейной или иной зависимости; совершение преступления при превышении необходимой обороны, задержании преступника, крайней необходимости, оправданного риска или исполнении приказа (распоряжения); противоправность или аморальность поведения потерпевшего, что стало поводом для преступления.

Третья группа: *поведение виновного после совершения им преступления.* Сюда относятся явка с повинной; помощь в раскрытии преступления; добровольное возмещение ущерба, а также морального вреда; оказание медицинской или иной помощи потерпевшему.

Могут быть учтены и другие смягчающие обстоятельства, не названные в Уголовном кодексе. Статья 62 устанавливает, что при наличии некоторых смягчающих обстоятельств размер наказания не может превышать трёх четвертей максимального срока, предусмотренного за совершённое преступление в статье УК.

Перейдём теперь к **обстоятельствам, отягчающим** наказание (ст. 63). Выделим также три группы.

Во-первых, *свойства личности* виновного: рецидив преступления (т. е. новое преступление после отбытия наказания); совершение преступления в составе группы или преступной организации; особо активная роль при совершении преступления; привлечение к преступлению несовершеннолетних либо лиц психически неполноценных, либо находящихся в состоянии опьянения; совершение преступления сотрудником органа внутренних дел, педагогическим работником или другим работником, обязанным осуществлять надзор за несовершеннолетним.

Во-вторых, *мотивы преступления* и его *направленность*: совершение преступления по мотиву национальной, расовой, религиозной ненависти или вражды, из мести; с целью скрыть другое преступление или облегчить его; совершение преступления в связи со служебной деятельностью потерпевшего или выполнение им общественного долга; совершение преступления в отношении беременной женщины либо малолетнего, другого беззащитного или беспомощного лица либо находящегося в зависимости от виновного; совершение преступления с особой жестокостью, садизмом, издевательством или мучениями для потерпевшего; в целях пропаганды, оправдания и поддержки терроризма.

В-третьих, *особенности способа* и *места действия*: совершение преступления с использованием оружия, боеприпасов и взрывчатых веществ, взрывных или имитирующих их устройств, технических средств, ядовитых и радиоактивных веществ, лекарственных и химических препаратов, а также с применением физического или психического принуждения; совершение преступления в условиях чрезвычайного положения, стихийного или иного общественного бедствия, а также при массовых беспорядках; использование доверия, оказанного виновному; использование фирменной одежды или документов представителей власти.

Понятно, что при наличии отягчающих обстоятельств суд назначит более строгое наказание.

Уголовный кодекс содержит также несколько статей о различных случаях, когда наказание должно быть смягчено. Например, в ст. 64 говорится, что если имеются исключительные обстоятельства, которые существенно смягчают общественную опасность содеянного, то наказание может быть назначено даже ниже предела, предусмотренного в санкции статьи.

Наказание смягчается также, если суд присяжных признает виновного заслуживающим снисхождения (ч. 1 ст. 65), а также если преступление не было доведено до конца (ч. 1 ст. 66). Но наказание будет более строгим при рецидиве и при совершении нескольких преступлений.

Уголовный кодекс предусматривает также *условное осуждение* (ст. 73), при котором осуждённый не лишается свободы, но в течение испытательного срока (до 5 лет) должен своим поведением доказать исправление. Суд может на это время возложить на осуждённого определённые обязанности: не менять место жительства, работы или учёбы; не посещать какие-либо места; пройти курс лечения от алкоголизма, наркомании или венерического заболевания; осуществлять материальную помощь семье и др.

Если испытательный срок пройдёт успешно, с осуждённого снимается судимость. Если же, напротив, условия испытательного срока были нарушены, то срок может быть продлён (на 1 год) либо суд отменяет условное осуждение и выносит постановление о реальном исполнении назначенного наказания (например, отбывание лишения свободы — ст. 74).

Освобождение от уголовной ответственности. Итак, вина подсудимого доказана и судом назначено наказание. Но возможно ли освобождение виновного от него?

В прежние времена, как уже отмечалось ранее, это мог сделать лишь глава государства: фараон, хан, император, царь и др., причём никак не мотивируя своё решение. Теперь основания для освобождения от уголовной ответственности и от наказания чётко прописаны в Уголовном кодексе.

Во-первых, это *деятельное раскаяние*. Оно уже было упомянуто среди смягчающих обстоятельств. Но, как говорится в ст. 75, оно может быть и основанием для полного освобождения от уголовной ответственности. Это предусмотрено также в нескольких статьях УК, где говорится, чем может виновный заслужить такое прощение (например, освобождение захваченного заложника — ст. 206 УК РФ).

Во-вторых, *примирение* с потерпевшим при условии, что виновный загладил причинённый вред (ст. 76).

В-третьих, лицо, которое *впервые* совершило преступление небольшой или средней тяжести, можно освободить от наказания, если из-за изменения обстановки это лицо или его преступление перестало быть общественно опасным (ст. 80.1). Например, молодой человек, уличённый в хулиганстве, покинул преступную среду, бросил пить, уехал в другой город, устроился на работу. Можно полагать, что в новой обстановке он поведёт себя по-другому.

В-четвёртых, возможно освобождение *по болезни* (это может быть психическое расстройство, и тогда суд, скорее всего, назначит отбывающему наказание принудительную меру медицинского характера, либо иная тяжёлая болезнь, которая препятствует отбыванию наказания). В случае выздоровления наказание может быть возобновлено.

В-пятых, беременным *женщинам*, а также женщинам, имеющим детей в возрасте до 14 лет, суд (если преступление не было тяжёлым) вправе отсрочить отбывание наказания, пока ребёнок не достигнет 14 лет (ч. 1 ст. 82).

В-шестых, лицо, отбывающее наказание в виде лишения свободы или содержания в дисциплинарной воинской части, может быть освобождено условно-досрочно, если суд признает, что для своего исправления это лицо *не нуждается* в полном отбывании наказания. Статья 79 устанавливает, что после отбытия какой-либо части наказания может быть решён вопрос об условно-досрочном освобождении (это зависит от тяжести содеянного), а также при каких условиях эта мера может быть отменена.

Равным образом неотбытая часть наказания может быть заменена более мягкой мерой (например, лишение свободы — исправительными работами). Об этом говорится в ст. 80.

В-седьмых, это истечение *сроков давности*. Их две разновидности. Первая — давность совершения преступления (максимальная — 15 лет). Но вопрос о применении пункта о сроках давности к совершившим преступление, наказуемое пожизненным лишением свободы, решается судом. А к тем, кто совершил преступления террористического характера, захват заложника, повлёкший его смерть, или преступление против мира и безопасности человечества, сроки давности

не применяются (ст. 78). Вторая — давность обвинительного приговора суда (если он по тем или иным причинам не был исполнен). Максимальная давность и здесь 15 лет. Как и в предыдущих случаях, при пожизненном наказании вопрос о давности решается судом, а к осуждённым за преступления против мира и безопасности человечества сроки давности не применяются (ст. 83).

В-восьмых, это *амнистия* и *помилование*. Различие между ними в том, что амнистия объявляется Государственной Думой Федерального Собрания РФ в отношении неопределённого круга лиц (например, всех осуждённых женщин, имеющих детей, или всех лиц, награждённых боевыми орденами, и др.). А помилование осуществляется Президентом РФ по отношению к конкретному лицу. В краях, областях, автономных республиках существуют комиссии по помилованию, которые предварительно рассматривают просьбы осуждённых и со своим заключением направляют их на решение Президента.

Как при амнистии, так и при помиловании осуждённый может быть полностью освобождён от дальнейшего отбывания наказания либо оно может быть сокращено или заменено более мягким. С амнистированного или помилованного может быть также снята судимость.

Что такое *судимость?* По существу, это ограничение некоторых прав человека, уже отбывшего наказание. Её продолжительность зависит от тяжести преступления (максимум 10 лет). Она учитывается, если лицо совершило новое преступление (ч. 1 ст. 86). Кроме того, пока судимость не снята, такого человека примут далеко не на всякую работу.

Статьи УК об освобождении от уголовной ответственности и наказания как бы уравновешивают те строгие меры, которые записаны в других статьях Кодекса. Наше уголовное право *не одностороннее:* закон и карает, и милует. Он суров по отношению к злостным преступникам и прощает тех, кто раскаялся и встал на путь исправления.

Особое внимание в УК уделено **ответственности несовершеннолетних**. Как уже упоминалось в предыдущем параграфе, это подростки, достигшие 14 или 16 лет (но моложе 18). Здесь надо отметить следующие положения.

Прежде всего к несовершеннолетним преступникам можно применить только следующие наказания: штраф; лишение права заниматься определённой деятельностью; обязательные работы; исправительные работы; ограничение свободы на срок до 2 лет и лишение свободы (не свыше 10 лет), которое отбывается в воспитательных колониях (ст. 88).

Подросток, совершивший преступление небольшой или средней тяжести, может быть вообще освобождён от уголовной ответственно-

сти, если суд решит, что достаточно мер воспитательного характера (ч. 1 ст. 90). Это предупреждение; передача под надзор родителей или специализированного государственного органа; возложение обязанности загладить причинённый вред; ограничение досуга и установление особых требований к поведению (например, не посещать рестораны, пивные; вернуться в школу, которую подросток бросил, и т. д.).

Если совершено преступление тяжкое или средней тяжести, то суд вместо лишения свободы может направить такого несовершеннолетнего в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа (оно находится в ведении органов образования). Он пребывает там до достижения 18-летнего возраста, но не больше трёх лет.

Для подростков сокращены и сроки, по прошествии которых они могут ходатайствовать об условно-досрочном освобождении от лишения свободы (ст. 93). Сроки давности преступления и приговора сокращаются вдвое (ст. 94). Статья 96 устанавливает, что все перечисленные смягчения, предусмотренные для осуждённых подростков, могут быть в исключительных случаях распространены и на лиц, совершивших преступление в возрасте от 18 до 20 лет.

Чем объясняется установление всех этих правил в УК? Закон учитывает, что несовершеннолетний — это человек с чертами характера, взглядами, представлениями, которые полностью ещё *не сложились*. Тюремные условия не будут способствовать формированию незрелой ещё личности.

Выдающийся отечественный педагог А. С. Макаренко, говоря о подростках, сбившихся с правильного пути, подчёркивал: «Как можно больше требовательности к человеку, как можно больше уважения к нему». Этот принцип и заложен в основу исправительной политики как в отношении взрослых, так и особенно в отношении подростков, и его необходимо последовательно проводить в жизнь.

? Вопросы для самопроверки

1) Как изменялась в процессе исторического развития цель наказания? Какова цель наказания в наше время? 2) Перечислите группы, на которые можно разделить все виды наказаний, изложенные в УК РФ. 3) Чем руководствуется суд, определяя наказание? 4) На какие группы можно разделить обстоятельства, смягчающие наказание? 5) На какие группы можно разделить обстоятельства, отягчающие наказание? 6) Укажите основания, позволяющие освободить виновного от уголовной ответственности. 7) Что такое судимость? 8) Чем объясняется смягчение во многом ответственности, которое предусмотрено в отношении несовершеннолетних правонарушителей?

Задания

1. Составьте следующие схемы, объясните их содержание:

А) Различные степени тяжести преступления.

Б) Обстоятельства, смягчающие наказание.

В) Обстоятельства, отягчающие наказание.

Г) Основания освобождения от уголовной ответственности.

2. С каким из положений вы не согласны? Наказание применяется:

а) с целью восстановления социальной справедливости;

б) в целях исправления осуждённого;

в) с целью возмездия за преступление;

г) с целью предупреждения новых преступлений.

3. Самохин, зарабатывавший торговлей антиквариатом, предпринял попытку выкрасть из храма икону, однако не смог пролезть сквозь ведущую внутрь решётку, на которой не было сигнализации. Тогда он решил нанять кого-то щупленького. Нашёл, но тот отказался, заявив, что никогда этим не занимался. Самохин крепко нажал на него и пообещал хорошие деньги. Щупленький согласился, пролез и снял икону. Но вернуться решил сквозь окно соседнего помещения — так было проще. Раскрыл его, и тут сработала сигнализация. Полиция приехала довольно быстро, щупленького задержали, при нём нашли икону. А вот Самохин успел скрыться. При составлении протокола задержанный довольно быстро во всём признался. Вскоре арестовали и Самохина, который недавно уже отбывал наказание за такие же дела.

Какое наказание может быть назначено задержанному? Какие обстоятельства должны быть учтены? Поразмышляйте, приведите аргументы.

4. В ряде случаев уголовная ответственность несовершеннолетних может быть заменена применением принудительных мер воспитательного характера. Что из перечисленного ниже нельзя отнести к таким мерам:

а) предупреждение;

б) штраф;

в) передача под надзор;

г) возложение обязанности загладить причинённый вред;

д) ограничение досуга и установление особых требований к поведению?

5. Вы знакомы с юридическим положением о том, что важна не жестокость наказания, а его неотвратимость. Объясните, как вы понимаете это положение.

Мысли мудрых

«Нет более мучительного наказания, чем не быть наказанным».

Р. Акутагава (1892–1927), японский писатель

«Случается, что наказание влечёт за собой преступление».

С. Ежи Лец (1909–1966), польский писатель, сатирик, юморист

Глава VI. ФИНАНСОВОЕ ПРАВО. НАЛОГОВОЕ ПРАВО. ЭКОЛОГИЧЕСКОЕ ПРАВО. МЕЖДУНАРОДНОЕ ПРАВО

§ 26. Финансовое право. Налоговое право

Существует ли в системе нашего законодательства Финансовый кодекс? Кто такой налоговый резидент? Является ли несовершеннолетний гражданин, получивший в наследство недвижимость, налогоплательщиком?

1. Финансовое право. Одной из важнейших функций государства является формирование, распределение, использование своих денежных фондов (финансовых ресурсов). В этой области складываются определённые экономические отношения. Они и регулируются нормами *финансового права*. Таким образом, **финансовое право** — это совокупность финансовых норм, регулирующих отношения, которые возникают в процессе образования, распределения, использования денежных средств государства и муниципальных органов.

Источники финансового права. В отличие от большинства других отраслей права финансовое право не имеет единого базового правового акта, каким, к примеру, в гражданском праве является Гражданский кодекс РФ. Источником для финансового права выступает Конституция РФ. Так, в ст. 75 Конституции РФ указывается, что денежной единицей в нашей стране является рубль, также в ней сказано, что «денежная эмиссия [выпуск в обращение денег. — *Прим. ред.*] осуществляется исключительно Центральным банком Российской Федерации. Введение и эмиссия других денег в Российской Федерации не допускаются». Согласно Конституции РФ, основной функцией Центрального банка (ЦБ) является защита и обеспечение устойчивости курса рубля. Эту функцию ЦБ реализует независимо от других органов государственной власти.

Другим источником финансового права выступают федеральные законы, в частности «О Центральном банке Российской Федерации»,

«О банках и банковской деятельности», «О валютном регулировании и валютном контроле» и др.

Правовые отношения в финансовой сфере регулируются также указами Президента, постановлениями Правительства, нормативными актами ведомств — Центрального банка, министерства финансов.

Финансово-правовые нормы. В финансово-правовых нормах закрепляются юридические права и юридические обязанности участников финансовых отношений — государства, предприятий, граждан. Требования, содержащиеся в этих нормах, носят повелительный характер и не допускают произвольных изменений.

Различают несколько видов финансово-правовых норм:

— *обязывающие* — требуют определённых действий;

— *запрещающие* — накладывают запрет на определённые действия;

— *уполномочивающие* — дают возможность принимать самостоятельные решения в установленных границах.

В системе финансового права выделяют Общую часть и Особенную часть. В Общей части закрепляются принципы финансового права, общие положения о финансовом контроле, устанавливается система государственных органов, осуществляющих финансовую деятельность. Особенная часть финансового права включает подотрасли — налоговое право, бюджетное право. Эти подотрасли имеют кодифицированные источники — Налоговый и Бюджетный кодексы.

Субъект финансового права — это лицо, обладающее правосубъектностью, т. е. потенциально способное быть участником финансовых правоотношений, поскольку оно наделено необходимыми правами и обязанностями. Защита прав субъектов финансового права осуществляется в административном или в судебном порядке.

2. Налоговое право. Налоговое право — подотрасль финансового права, представляющая собой совокупность правовых норм, регулирующих общественные отношения в сфере налогообложения.

Налоговые правоотношения — это отношения, возникающие между государством и всеми субъектами финансовой деятельности, которые платят налоги в государственную казну. Таким образом, государство выступает в качестве главного участника налоговых правоотношений. Его роль как центрального участника в системе правоотношений обусловлена тем, что, во-первых, именно государство, устанавливая налоги, назначает других субъектов налоговых правоотношений. Во-вторых, оно определяет объекты, подлежащие налогообложению, и нормы, конкретизирующие виды налогов и сборов, в-третьих, определяет размеры налоговых сборов, в-четвёртых — характер самих правовых отношений в данной сфере финансовой деятельности, а также устанавливает виды ответственности за налоговые правонарушения.

Кроме того, сами налоги возникают вместе с появлением государства и рассматриваются им как обязательные платежи в его пользу.

Что же составляет сущность налогового права Российской Федерации? Прежде всего **налоговое право** РФ регулирует отношения, возникающие в процессе осуществления задач, реализуемых в ходе налого-обложения (в первую очередь речь идёт о выполнении органами исполнительной власти возложенных на них функций по налогообложению). Исполнительная власть как один из субъектов налогового права для выполнения возложенных на неё функций наделена властными полномочиями. Именно наличие таких полномочий позволяет налоговым органам, которые входят в систему исполнительной власти, осуществлять управление в налоговой сфере и тем самым способствовать тому, чтобы налоговые правоотношения служили интересам государства, общества и в конечном счёте интересам каждого конкретного человека.

У налогового права (как и у любой отрасли права) есть свой **предмет** правового регулирования, которым является совокупность однородных имущественных и связанных с ними неимущественных общественных отношений, складывающихся между государством, налогоплательщиками и иными лицами по поводу установления, введения и взимания налогов в доход государства, осуществления налогового контроля и привлечения к ответственности за налоговые нарушения.

Субъекты и объекты налогового права. Как уже отмечалось, одним из важнейших субъектов налогового права является государство в лице исполнительной власти не только федерального, но и муниципального уровня. Помимо государства, субъектами налогового права являются как физические, так и юридические лица, на которых лежит обязанность уплаты налогов. Среди налогоплательщиков различают *резидентов* и *нерезидентов*. **Резиденты** — это физические и юридические лица, для которых наша страна является основным местом пребывания. К **нерезидентам** относятся налогоплательщики, для которых Россия не является основным местом пребывания. Принадлежность лица к той или иной группе определяет доходы, подпадающие под налогообложение. Так, резиденты должны уплачивать налоги со всех видов дохода вне зависимости от того, получены они в России или за её пределами. Это называется полной налоговой обязанностью. Нерезиденты платят налоги в казну нашего государства только с тех доходов, которые получены на территории России (это ограниченная налоговая обязанность).

Что же касается юридических лиц, то на размер налога оказывают влияние такие факторы, как организационно-правовая форма предприятия, форма собственности, количество работников. К примеру, из курса обществознания вы знаете, что предприятия, относящиеся к малому бизнесу, имеют льготы по налогообложению.

Итак, в РФ к налогоплательщикам относятся субъекты, у которых наличествует хотя бы один из перечисленных ниже признаков. Для физических лиц такими признаками являются:

— статус налогового резидента РФ;

— осуществление экономической деятельности в РФ или получение дохода от источника в РФ;

— наличие в собственности имущества, которое подлежит налогообложению, в РФ;

— совершение на территории РФ операции или действия, подлежащих налогообложению;

— участие в отношениях, одним из условий которых является уплата государственной пошлины или иного сбора.

Для юридических лиц:

— является российским предприятием или организацией (т. е. находится или управляется в РФ) либо удовлетворяет хотя бы одному из перечисленных выше признаков для физического лица, кроме первого.

Кроме того, следует иметь в виду, что физическое лицо является налогоплательщиком вне зависимости от возраста. То есть несовершеннолетний гражданин, обладающий имуществом, являющимся объектом налогообложения (дача, квартира, земля и т. д.), имеет налоговую обязанность. Разумеется, что в этом случае платить налог будут его законные представители, например родители, опекуны и т. д. Однако, согласно закону, налогоплательщиком будет именно недееспособный несовершеннолетний гражданин, поскольку он является владельцем собственности.

Каковы же объекты налогообложения? К объектам налогообложения относится всё то, что позволяет их владельцу получать дополнительный доход.

Согласно Налоговому кодексу РФ (ст. 38):

«1. Объект налогообложения — реализация товаров (работ, услуг), имущество, прибыль, доход, расход или иное обстоятельство, имеющее стоимостную, количественную или физическую характеристику, с наличием которого законодательство о налогах и сборах связывает возникновение у налогоплательщика обязанности по уплате налога.

Каждый налог имеет самостоятельный объект налогообложения...»

К имуществу физических и юридических лиц относятся движимые и недвижимые объекты, принадлежащие им: квартира, дача, земельный участок, автомобиль, как уже отмечалось ранее — доходы физических лиц и, разумеется, прибыль юридических лиц. Кроме того, к объектам налогообложения относятся: добавленная стоимость произведённых товаров и услуг (она облагается соответствующим налогом — НДС), стоимость товара, операции с ценными бумагами, например продажа акций, дивиденды, операции по реализации товаров, услуг,

работ. Два последних объекта в Налоговом кодексе РФ (ст. 38) определяются так:

«4. Работой для целей налогообложения признаётся деятельность, результаты которой имеют материальное выражение и могут быть реализованы для удовлетворения потребностей организации и (или) физических лиц.

5. Услугой для целей налогообложения признаётся деятельность, результаты которой не имеют материального выражения, реализуются и потребляются в процессе осуществления этой деятельности».

Источники налогового права. Источники (формы) налогового права — это официально определённые внешние формы, в которых содержатся нормы, регулирующие отношения, возникающие в процессе налогообложения. В налоговом праве (как и в других отраслях и подотраслях права) источники представляют собой иерархическую систему, выстроенную с учётом юридической силы нормативно-правового акта.

Думается, вы догадались, что на вершине этой иерархической системы — Конституция РФ. Далее идут Налоговый кодекс РФ, федеральные законы о налогах и сборах и др. На следующем уровне иерархической системы источников права располагаются региональное законодательство, включающее законы субъектов РФ, и другие нормативные правовые акты о налогах и сборах, принятые законодательными органами субъектов РФ. Поскольку правом устанавливать налоги наделены представительные органы местного самоуправления, то их нормативно-правовые акты также входят в систему источников налогового права, образуя следующий уровень в этой иерархической системе.

Кроме того, правовые отношения в области налогового права регулируются подзаконными актами, в числе которых:

— указы Президента РФ;

— постановления Правительства РФ;

— подзаконные нормативные правовые акты, принятые органами исполнительной власти субъектов РФ;

— подзаконные нормативные правовые акты, принятые исполнительными органами местного самоуправления;

— решения Конституционного Суда РФ;

— нормы международного права и международные договоры Российской Федерации.

Как основной закон страны Конституция РФ устанавливает уплату налогов в качестве одной из обязанностей всех граждан России. То есть вне зависимости от пола, возраста, социального статуса, должности и т. п. все граждане России обязаны осуществлять уплату налогов в государственную казну.

Статья 57 Конституции РФ гласит: «Каждый обязан платить законно установленные налоги и сборы. Законы, устанавливающие но-

вые налоги или ухудшающие положение налогоплательщиков, обратной силы не имеют». А ст. 71 определяет, что федеральные налоги находятся в исключительном ведении Российской Федерации. Согласно ст. 72 в совместном ведении Российской Федерации и субъектов РФ находится «установление общих принципов налогообложения и сборов в Российской Федерации».

Также Конституция РФ устанавливает, что «система налогов, взимаемых в федеральный бюджет, и общие принципы налогообложения и сборов в Российской Федерации устанавливаются федеральным законом» (ст. 75). Но при этом «законопроекты о введении или отмене налогов, освобождении от их уплаты, о выпуске государственных займов, об изменении финансовых обязательств государства, другие законопроекты, предусматривающие расходы, покрываемые за счёт федерального бюджета, могут быть внесены только при наличии заключения Правительства Российской Федерации» (ст. 104).

Помимо Конституции РФ, важнейшим законом в области налогообложения является *Налоговый кодекс РФ*. Этот правовой документ, в частности, устанавливает систему налогов и сборов, взимаемых в федеральный бюджет, а также общие принципы налогообложения и сборов в Российской Федерации, субъектов и объекты налогового права, права и обязанности налогоплательщиков, а также ответственность в случае нарушения норм налогового права.

Права и обязанности налогоплательщиков. Ранее уже отмечалось, что все граждане РФ без каких бы то ни было исключений обязаны платить налоги. Вместе с тем Налоговый кодекс РФ не только конкретизирует обязанности, но и устанавливает права налогоплательщиков, более того, всем налогоплательщикам, как резидентам, так и нерезидентам, гарантируется административная и судебная защита их прав и законных интересов.

Какие же права есть у налогоплательщиков?

Налоговый кодекс РФ устанавливает следующие права налогоплательщиков:

— получать в налоговых органах по месту учёта бесплатную информацию о действующих налогах (сборах), законодательных и иных нормативных актах, регулирующих порядок и условия их уплаты;

— получать от налоговых органов и других уполномоченных государственных органов письменные разъяснения по вопросам применения законодательства о налогах и сборах;

— использовать налоговые льготы в установленном порядке при наличии оснований;

— получать отсрочку, рассрочку, налоговый кредит или инвестиционный налоговый кредит в порядке и на условиях, предусмотренных Налоговым кодексом РФ;

— право на своевременный зачёт или возврат сумм излишне уплаченных либо излишне взысканных налогов, пени, штрафов; — представлять свои интересы в налоговых правоотношениях лично либо через своего представителя;

— присутствовать при проведении выездной налоговой проверки;

— не выполнять неправомерные акты и требования налоговых органов и их должностных лиц, не соответствующие Налоговому кодексу РФ или иным федеральным законам;

— обжаловать в установленном порядке решения налоговых органов и действия (бездействие) их должностных лиц;

— требовать соблюдения налоговой тайны.

Следует иметь в виду, что права только тогда являются правами, когда они обеспечены соответствующими обязанностями должностных лиц. Эти обязанности предусмотрены целым рядом статей Налогового кодекса РФ. Так, в ст. 137 этого важнейшего правового документа говорится: «Каждое лицо имеет право обжаловать акты налоговых органов ненормативного характера, действия или бездействие их должностных лиц, если, по мнению этого лица, такие акты, действия или бездействие нарушают его права». Предусмотрена защита и других прав налогоплательщиков. Так, в случае отказа в разъяснении либо неверного разъяснения налогоплательщик вправе требовать в установленном гражданским законодательством порядке возмещения убытков в полном объёме. Но и это ещё не всё: если неверность разъяснений должностных лиц привела к нарушению налогоплательщиком налогового законодательства, то в этом случае вина налогоплательщика исключается, так как нет оснований для ответственности.

Какие же обязанности, помимо обязанности уплачивать законно установленные налоги, закреплены в Налоговом кодексе РФ?

Итак, налогоплательщик обязан:

— встать на учёт в налоговых органах, если такая обязанность предусмотрена Налоговым кодексом;

— вести в установленном порядке учёт своих доходов (расходов) и объектов налогообложения, если такая обязанность предусмотрена законодательством о налогах и сборах;

— представлять в налоговый орган по месту учёта в установленном порядке налоговые декларации по тем налогам, которые он обязан уплачивать, а также бухгалтерскую отчётность;

— представлять налоговым органам и их должностным лицам в случаях, предусмотренных Налоговым кодексом, документы, необходимые для исчисления и уплаты налогов;

— в течение четырёх лет обеспечивать сохранность данных бухгалтерского учёта и других документов, необходимых для исчисления и уплаты налогов, а также документов, подтверждающих полученные

доходы (для организаций — также и произведённые расходы) и уплаченные (удержанные) налоги. Кроме перечисленных, в Налоговом кодексе отмечены и другие обязанности налогоплательщика, предусмотренные налоговым законодательством.

Налоговые правонарушения и ответственность за них. Налоговое правонарушение — это виновно совершённое противоправное (в нарушение законодательства о налогах и сборах) деяние (действие или бездействие) налогоплательщика, за которое Налоговый кодекс РФ устанавливает ответственность.

Согласно этому же закону к налоговой ответственности могут быть привлечены как физические, так и юридические лица. При этом ответственность за нарушение налогового законодательства наступает с 16 лет.

Деяние, за которое может наступить ответственность, должно быть предусмотрено Налоговым кодексом. К тому же, данным законом предусматривается, что если лицо совершило более одного противоправного деяния, то оно будет нести ответственность за каждое из них.

Налоговые правонарушения подразделяются на проступки и преступления, и если ответственность за проступки предусматривается Налоговым кодексом РФ, то в случае совершения преступления действуют статьи Уголовного кодекса РФ.

Общие принципы ответственности за совершение налогового правонарушения:

— привлечение физического или юридического лица к ответственности не является основанием для освобождения от обязанности уплатить причитающуюся сумму налога;

— никто не может быть повторно привлечён к налоговой ответственности за совершение одного и того же налогового правонарушения;

— лицо считается невиновным в совершении налогового правонарушения, пока его виновность не будет доказана в предусмотренном федеральным законом порядке и установлена вступившим в законную силу решением суда;

— лицо, привлекаемое к ответственности, не обязано доказывать свою невиновность в совершении налогового правонарушения. Неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к ответственности, толкуются в пользу этого лица;

— если вина налогоплательщика не доказана, то и санкции не могут применяться к налогоплательщику.

Налоговым кодексом РФ предусмотрены обстоятельства, **исключающие вину лица** в совершении налогового правонарушения. К подобным обстоятельствам относятся:

— стихийные бедствия или другие чрезвычайные и непреодолимые обстоятельства;

— болезненное состояние лица, при котором оно не могло отдавать себе отчёта в своих действиях или руководить ими;

— использование налогоплательщиком письменных разъяснений по вопросам законодательства о налогах и сборах, подготовленных финансовым органом.

Кроме того, Налоговый кодекс предусматривает обстоятельства, смягчающие ответственность:

— совершение правонарушения под влиянием угрозы или принуждения;

— в силу материальной, служебной или иной зависимости.

За совершение налоговых правонарушений Налоговый кодекс предусматривает следующие санкции:

— штраф в конкретно определённом размере;

— штраф в процентном отношении от доходов, полученных за определённый период, но не менее определённой в законе суммы;

— штраф в процентном отношении от неуплаченной суммы налога;

— штраф в процентном отношении от суммы, подлежащей удержанию и (или) перечислению.

Если же правонарушение носит характер преступления, то в этом случае санкции значительно серьёзнее. Различают три вида правонарушений, которые квалифицируются как преступления в сфере налогов и сборов.

Это:

— уклонение от уплаты налогов и сборов;

— неисполнение обязанностей налогового агента;

— сокрытие денег и имущества организации или предпринимателя, за счёт которых должно быть произведено взыскание налогов и сборов.

Одно из положений Уголовного кодекса РФ гласит, что лицо, впервые совершившее преступление, предусмотренное ст. 198 УК РФ «Уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с физического лица», освобождается от уголовной ответственности, если оно полностью уплатило суммы недоимки и соответствующих пеней, а также сумму штрафа в размере, определяемом в соответствии с Налоговым кодексом РФ.

? Вопросы для самопроверки

1) Какие группы отношений регулируются финансовым правом? 2) Кто такие налоговые резиденты и нерезиденты? 3) Каковы источники финансового права? 4) Как связаны финансовое и налоговое право? 5) Каковы права и обязанности налогоплательщика?

Задания

1. Из курса истории вы знаете, что законодательное закрепление необходимости уплачивать налоги и сборы появилось очень давно. Первый сохранившийся письменный памятник, в котором были обнаружены законы, касающиеся налогообложения, относится к XVIII в. до н. э. Это знаменитые законы вавилонского царя Хаммурапи (1792—1750 гг. до н. э.). Царь Вавилона основным объектом налогообложения определил имущество, подати с которого уплачивались в денежной или натуральной форме. Почему, на ваш взгляд, государства уже в древности стремились законодательно закрепить свою функцию сбора налогов?

2. В конце XVIII в. шотландский экономист Адам Смит (1723—1790) в работе «Исследование о природе и причинах богатства народов» ввёл своё понимание налогов. В частности, он рассматривает налог как показатель свободы гражданина, а не рабства. Разделяете ли вы эту точку зрения? Обоснуйте свою позицию.

3. Выберите из перечисленных ниже положения, которые относятся к правам налогоплательщика: 1) встать на учёт в налоговом органе; 2) платить законно установленные налоги; 3) присутствовать при проведении выездной налоговой проверки; 4) использовать налоговые льготы; 5) предоставлять в налоговые органы налоговую декларацию. Выбранные положения зафиксируйте в тетради.

§ 27. Экологическое право

Почему окружающая среда нуждается в охране? Способно ли право остановить деградацию природы? Почему, защищая окружающую среду, человек защищает себя?

Начало становления экологического права относится ко второй половине XX в., и уже к концу 80-х гг. того же века новая отрасль сложилась. Ни одна из известных вам отраслей права не вызревала с такой стремительностью: например, история развития уголовного или гражданского права насчитывает столетия.

Впрочем, причины столь бурного роста новой отрасли скорее можно назвать печальными. В результате постоянно усиливающегося воздействия антропогенных факторов, безудержного роста масштабов производства и потребления в середине прошлого века человечество столкнулось с новым вызовом — глобальным экологическим кризисом, или, как ещё говорят, экологическим императивом — совокупностью жёстких, даже суровых ограничений в активной деятельности людей. Нарушение таких ограничений в обозримом будущем может обернуться самыми катастрофическими последствиями. Для продолжения сво-

ей истории человечеству необходимо научиться согласовывать свою деятельность с возможностями и потребностями природы.

Одним из ответов на экологический императив можно считать формирование новой отрасли права — права охраны окружающей среды, или, как принято его называть у нас в стране, экологического права.

Общая характеристика экологического права. Определений экологического права в науке существует немало. Например, экологическое право характеризуется как совокупность норм, регулирующих общественные (экологические) отношения в сфере взаимодействия общества и природы в интересах сохранения и рационального использования окружающей природной среды для настоящих и будущих поколений.

Это определение указывает не только на предмет экологического регулирования («общественные отношения в сфере взаимодействия...»), но и на его цель («в интересах сохранения и рационального использования...»).

Можно привести и более лаконичное определение: **экологическое право** — самостоятельная, комплексная отрасль права, регулирующая отношения в области взаимодействия общества и человека с окружающей средой. Здесь также чётко обозначено наличие предмета регулирования, который и обусловливает самостоятельность данной отрасли права. Кроме того, подчёркнута её комплексность (о ней мы скажем чуть позже).

Итак, *предметом* экологического права как самостоятельной отрасли служат общественные отношения в сфере взаимодействия общества и природы, другими словами, экологически значимое поведение людей.

Участниками экологических правоотношений, *субъектами* экологического права, являются граждане, юридические лица, муниципальные образования, а также государство.

Понятно, что не любые отношения, которые складываются в обществе по поводу объектов окружающей среды, можно отнести к экологическим. Возьмём, например, землю и воду. Они ведь могут служить не только в качестве экологических понятий. По земле и воде может проходить граница между государствами или субъектами государства. По поводу этой части земли и воды между государствами (или субъектами государства) складываются определённые отношения. Их, конечно же, нельзя назвать экологическими. Это территориальные отношения, которые регулируются нормами государственного права.

Данным примером мы хотим подчеркнуть, что экологические отношения имеют свою специфику: это отношения по *использованию,* а также *охране окружающей среды* (как оборотной стороне её использования).

Окружающая среда — главный объект экологического права. Федеральный закон «Об охране окружающей среды» (2002) определяет

её как *совокупность компонентов* природной среды — природных и природно-антропогенных объектов, а также антропогенных объектов. Понятие *природная среда* (или природа) охватывает как собственно природные объекты, так и природно-антропогенные. Компонентами природной среды являются земля, недра, почва, вода, атмосферный воздух, растительный, животный мир и иные организмы, а также озоновый слой атмосферы и околоземное космическое пространство, обеспечивающее в совокупности благоприятные условия для существования жизни на Земле. *Природный объект* трактуется в законе как естественная экологическая система, природный ландшафт и составляющие их элементы, сохранившие свои природные свойства. *Природно-антропогенный объект* (от греч. *anthropos* — человек + *genos* — рождение) характеризуется как природный объект, изменённый в результате воздействия человека, или же объект, созданный человеком, но обладающий свойствами природного (искусственные посадки, сады, лесополосы и т. д.). Наконец, *антропогенный объект* — это объект, созданный человеком и не обладающий свойствами природных объектов (здания, дороги, инженерные сети и т. д.).

Мы намеренно столь тщательно называем компоненты окружающей среды, закреплённые в законе, так как здесь есть пища для размышлений об объектах экологического права. Возьмите, к примеру, антропогенные объекты или околоземное пространство. Почему экологическое право включает их в круг экологических отношений? Подумайте, поищите ответ. Для этого необходимо прежде всего вспомнить, в чём суть экологических отношений.

Экологическое право, как вам известно, имеет комплексную структуру — объединяет нормы природоресурсного и природоохранного права. Эти нормы составляют основу, ядро экологического права. Вместе с тем экологическое право объединяет группы правовых норм и других отраслей права — конституционного, административного, уголовного, гражданского и др.

Следует отметить, что структурные компоненты экологического права нельзя рассматривать в отрыве друг от друга. Скажем, нормы, регулирующие использование, и нормы, регулирующие охрану, действуют одновременно. Например, земля одновременно используется и охраняется.

К *источникам* экологического права относят все правовые акты, в которых содержатся нормы, регулирующие экологические отношения.

В основе экологического права лежат определённые *принципы,* закреплённые прежде всего в Законе «Об охране окружающей среды» (ст. 3). Главный из них выражает смысл всего экологического законодательства: соблюдение права человека на благоприятную окружающую среду.

Право человека на благоприятную окружающую среду. Это право принадлежит к числу *общечеловеческих* ценностей, *естественных* прав человека и гражданина, затрагивающих самые основы его бытия, связанные с поддержанием материальных и духовных условий жизни.

Конституция РФ в ст. 42 закрепила экологические права граждан. Данная статья включает, по существу, три самостоятельных, но неразрывно связанных между собой экологических права человека и гражданина: 1) на благоприятную окружающую среду; 2) на достоверную информацию о её состоянии и 3) на возмещение ущерба, причинённого здоровью или имуществу экологическим правонарушением.

В Законе «Об охране окружающей среды» **благоприятная окружающая среда** определяется как среда, качество которой обеспечивает устойчивое функционирование естественных экологических систем, природных и природно-антропогенных объектов. Это общее юридическое определение. Существует также более конкретное, научное определение этого понятия. Среда является благоприятной, если её состояние соответствует установленным в экологическом законодательстве *нормативам,* касающимся её: а) *чистоты* (незагрязнённости); б) *ресурсоёмкости* (неисчерпаемости); в) *видового разнообразия;* г) *эстетического богатства.*

Объективно человек не может не воздействовать на окружающую среду — не извлекать минеральных ресурсов, не забирать воду, не выбрасывать загрязняющие вещества и т. д. Проблема заключается в том, чтобы были установлены научно обоснованные **пределы** (нормы) такого воздействия. С этой целью экологическое право устанавливает так называемое *экологическое нормирование,* т. е. закреплённые в правовых документах экологические критерии (нормативы) предельно допустимого химического, физического и биологического воздействия на среду.

Основным документом, закрепившим требования по экологическому нормированию, является Закон «Об охране окружающей среды».

Способы защиты экологических прав. Экологические правонарушения. Закон «Об охране окружающей среды» закрепляет за гражданами возможность *различными способами* защищать своё право на здоровую окружающую среду (ст. 11). Граждане имеют право создавать общественные объединения, осуществляющие деятельность в области охраны окружающей среды; могут обращаться в органы власти с жалобами, заявлениями и предложениями, принимать участие в собраниях, митингах и т. д. по охране окружающей среды. Более того, граждане имеют право предъявлять в суд иски о возмещении вреда окружающей среде.

Экологические правонарушения являются одной из главных причин деградации окружающей среды. Количество таких правонарушений в нашей стране (как, впрочем, и по всему миру) настолько велико, что многими

специалистами оценивается как *угроза национальной безопасности*. Органы прокуратуры ежегодно выявляют их уже не тысячами, а сотнями тысяч.

Что же такое экологическое правонарушение? Экологическое правонарушение является разновидностью противоправного поведения, т. е. всегда представляет собой *нарушение экологического законодательства*. Это его основной признак.

Любое экологическое правонарушение — это *виновное действие* (скажем, незаконная порубка леса, запрещённая ловля рыбы и т. д.) или *бездействие* (невыполнение, например, правил охраны недр и т. д.). Оно обязательно приносит *вред* окружающей среде или здоровью человека и поэтому является *общественно опасным*.

Законодательство, предусматривающее меры эколого-правовой ответственности, весьма обширно. Назовём лишь некоторые нормативные акты. Прежде всего это Закон «Об охране окружающей среды». В ст. 75 он устанавливает несколько видов ответственности: имущественную (гражданско-правовую), дисциплинарную, административную и уголовную.

Роль права в обеспечении экологической безопасности. Современное правоведение включает экологическую безопасность в предмет экологического права. Правоведы настаивают на том, что правовое обеспечение экологической безопасности должно учитываться в контексте требований экологического законодательства. Сегодня правовое регулирование экологической безопасности основывается на совокупности нормативно-правовых актов. В их числе: Конституция РФ и ряд федеральных законов («Об охране окружающей среды», «О безопасности», «О защите населения и территорий от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера», «О промышленной безопасности опасных производственных объектов», «О безопасности гидротехнических сооружений», «О пожарной безопасности», «Об аварийно-спасательных службах и статусе спасателей», «О государственном регулировании в области генно-инженерной деятельности», «Об отходах производства и потребления», «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения» и др.), а также нормативные документы федеральных органов исполнительной власти, законы субъектов РФ и нормативные документы органов исполнительной власти субъектов РФ. Как видим, в настоящее время создана определённая правовая база для борьбы за экологическую безопасность. Вместе с тем правоведы отмечают, во-первых, необходимость её дальнейшего расширения, а во-вторых, необходимость преодоления известного правового нигилизма, когда принятые нормы откровенно не выполняются.

Определение экологической безопасности даётся в Федеральном законе «Об охране окружающей среды»: это «состояние защищённости природной среды и жизненно важных интересов человека от возможного негативного воздействия хозяйственной и иной деятельности, чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, их последствий» (ст. 1).

Отметим, что понятие «экологическая безопасность» является комплексным и включает различные виды безопасности: техногенную (технологическую), пожарную, промышленную, радиационную, химическую, биологическую и др.

Экологическая культура и право. Завершая наш разговор об экологическом праве, важно сказать несколько слов об экологической культуре личности в её правовом аспекте. Экологическая культура — это способность человека использовать свои экологические знания и умения в практической деятельности. В этом определении особенно импонирует акцент на применение знаний и умений в практической деятельности. Экологическая культура человека включает его экологическое сознание и экологическое поведение. Под экологическим сознанием понимается определённая экологическая идеология (совокупность взглядов, представлений, ценностных ориентаций и основополагающих идей) и экологическая психология (совокупность переживаний, настроений, связанных с восприятием экологических явлений, проблем, их оценкой отдельным человеком). Экологическое поведение воспринимается как совокупность конкретных действий и поступков, связанных с воздействием на окружающую среду. Антиподом экологической культуры является экологический нигилизм — тяжёлое, опасное и, к сожалению, широко распространённое явление, в конечном итоге ведущее людей, общество в экологический тупик, кризис, коллапс.

Когда речь заходит об экологической культуре в её правовом аспекте, это означает, что мы вновь обращаемся к проблемам правосознания. Правоведы рассматривают экологическую культуру в её правовом аспекте как часть правовой культуры вообще. Культура соединяет знание права и личную нравственность.

В качестве заключения познакомим вас со следующим текстом Джеральда Даррела (1925—1995): «Мы получили в наследство невыразимо прекрасный и многообразный сад, но беда в том, что мы никудышные садовники... С пренебрежением относясь к нашему саду, мы готовим себе в не очень далёком будущем мировую катастрофу не хуже атомной войны, причём делаем это с благодушным самодовольством малолетнего идиота, стригущего ножницами картину Рембрандта».

? Вопросы для самопроверки

1) В чём состоит специфика экологических отношений? 2) Каковы составные части окружающей среды? 3) Почему право на благоприятную окружающую среду принадлежит к числу общечеловеческих ценностей? 4) В чём состоят основные экологические права граждан, закреплённые в Конституции РФ? 5) Каковы основные способы защиты экологических прав граждан? Почему важно использовать различ-

ные способы экологической защиты? 6) В чём особенности экологического правонарушения? 7) Почему законодательство предусматривает различные виды ответственности за экологические правонарушения? 8) Какова роль права в обеспечении экологической безопасности? 9) Какова связь экологической культуры с правом?

Задания

1. В нашей стране долгое время были популярны лозунги: «Человек — царь природы», «Мы не можем ждать милостей от природы. Взять их у неё — наша задача». И сегодня многие в этом уверены и ведут себя соответственно.

А какова ваша позиция? Приведите аргументы в её защиту. Может быть, вы готовы предложить другие лозунги? Какие именно? Объясните.

2. Гоголевский персонаж Городничий, порываясь срочно, к приезду чиновника из Петербурга, благоустроить город, приказывает разметать старый забор. И вдруг вспоминает: «Ах, боже мой! Я и позабыл, что возле того забора навалено на сорок телег всякого сору. Что за скверный народ: только где-нибудь поставь какой-нибудь памятник или просто забор, чёрт их знает откудова и нанесут всякой дряни! (*Вздыхает*)».

Нет ли у вас впечатления, что традиции живучи? Аргументируйте своё мнение. Почему подобное поведение граждан можно считать экологическим правонарушением?

3. Экологическая культура у нас принимает разные формы. Например, любителей пить освежающие напитки на улице можно разделить на две категории. Одни, опустошив тару, смело выбрасывают её куда попало. Их можно назвать «небрежными». Другие очень аккуратно выставляют тару возле того места, где пили. Они проявляют заботу, их можно назвать «заботливыми».

Как вы оцениваете экологическую культуру каждой из этих групп? Почему? А может быть, в поведении какой-нибудь группы вы усмотрели признаки правонарушения? Приведите аргументы.

4. На протяжении ряда лет на территории Бородинского военно-исторического музея-заповедника шло несанкционированное строительство коттеджей. Согласно нормам закона, строительство запрещено на территории государственных музеев-заповедников: важно сохранить их природно-исторический облик. По данным Следственного комитета РФ, к 2011 г. там было построено более 100 жилых домов и хозяйственных построек. Следственным комитетом было возбуждено уголовное дело в отношении главы сельского поселения. Помимо правовых норм какие ещё нормы были нарушены? Как эти нарушения связаны с уровнем экологической культуры руководства поселения? Поясните свой ответ.

5. Специалисты-экологи утверждают, что такие районы России, как, например, Норильский, Прикаспийский, Поволжский, Уральский и др., имеют высокий уровень экологической напряжённости, т. е. пределы хозяйственной ёмкости экосистем исчерпаны. Как вы это понимаете? Как это связано с экологической безопасностью? Как это связано с нормами экологического права, экологической культурой общества?

Мысли мудрых

«Лик Земли священен».

Древнегреческий афоризм

«Если люди вновь захотят стать обезьянами,
им не хватит деревьев».

Современный афоризм

§ 28. Международное право

Почему международное право является наиболее надёжным регулятором международно-правового развития? Можно ли утверждать, что новые положения современного международного права в корне отличаются от тех, которые были характерны для предшествующего этапа международно-правового развития?

До настоящего времени вы в основном изучали право, объектом которого являются общественные отношения, складывающиеся в рамках государства. Такое право называют внутригосударственным.

В отечественной науке принято выделять две самостоятельные системы права: внутригосударственное (национальное) право и международное право. Обе эти системы существуют самостоятельно и вместе с тем неразрывно взаимосвязаны. Суть этой связи в том, что международное право вынуждено считаться с общественно-политическим устройством того или иного государства, и прежде всего с теми органами государственной власти, которые правомочны выражать волю данного государства в его взаимоотношениях с другими государствами и иными субъектами международных отношений (о них мы скажем позднее).

В свою очередь, внутригосударственное право обязано учитывать наличие международно-правовых обязательств данного государства, подлежащих реализации во внутригосударственном праве. Скажем, если какое-либо государство поставило свою подпись под документами Хартии прав человека, принятой ООН, это обязывает его к последовательной реализации положений этих международных документов в нормативных актах страны. Примером может служить Конституция

РФ, установившая, что общепризнанные нормы международного права являются составной частью правовой системы Российской Федерации (п. 4 ст. 15).

Понятие международного права. В юридической литературе существует целый ряд определений **международного права.** Например, оно определяется как «система юридических норм, регулирующих отношения между государствами и другими субъектами этой системы права» или как «совокупность юридических норм, создаваемых совместно государствами с целью регулирования их взаимных отношений и иных отношений в сфере их общих интересов». Международное право определяется также как «сложный комплекс юридических норм, создаваемых государствами и международными организациями путём соглашений и представляющих собой самостоятельную систему права».

Есть и более развёрнутое определение. Авторы характеризуют международное право «как созданную и развивающуюся на основе согласования воль государств систему юридических норм, призванных регулировать международные отношения в целях обеспечения мирного сосуществования государств, равноправия и самоопределения народов».

Наконец, предлагается и достаточно краткое определение: «Международное право — это совокупность и система норм, регулирующих международные отношения».

Если внимательно проанализировать вышеизложенные определения, можно выделить в них ряд ключевых положений:

1) международное право — комплекс юридических норм;

2) юридические нормы создаются государствами и межгосударственными объединениями;

3) юридические нормы создаются путём соглашений (или, как говорят, согласования воль) между государствами (заметим, что формулировка «воля государства» имеет отнюдь не метафизическое или чисто психологическое значение, напротив, общая воля государств — это явление вполне реальное, и выражается оно в совместно выработанных нормах международного права и далее — в конкретной деятельности государств, пришедших к соглашению по тем или иным вопросам межгосударственных отношений);

4) нормы международного права представляют собой самостоятельную правовую систему и призваны регулировать международные отношения.

Все эти положения в той или иной мере выражают сущность международного права. Обобщая, в самом сжатом виде можно сказать, что международное право служит *юридической формой* международных отношений.

Особенности современного международного права. Международное право имеет достаточно долгую историю, изложение которой заняло бы немало уроков. Поэтому отметим коротко, что оно возникло вместе с возникновением государств и зарождением системы отношений между ними. В развитии международного права можно проследить отдельные этапы, связанные с историей межгосударственных отношений. Однако нужно сказать, что единодушно принятой периодизации истории международного права пока не существует.

Для того чтобы легче было выделить этап развития права, действующий в наши дни, введён термин «современное международное право». Этим термином в отечественной науке единодушно принято обозначать совокупность и систему международных правовых норм, которая сложилась, действует и развивается после окончания Второй мировой войны и принятия Устава ООН в 1945 г. По общему согласию государств считается, что именно этот Устав заложил фундамент современного международного права.

Современное международное право восприняло всё то ценное и прогрессивное, что досталось в наследство от предшествовавших этапов. И тем не менее его новые положения в корне отличаются от тех, которые были характерны для предшествующего этапа международно-правового развития.

Не вдаваясь в подробности, отметим главное, как принято говорить, принципиально новое положение современного международного права, выраженное в Уставе ООН, — это *запрет* применения силы (вооружённой) и угрозы силой в межгосударственных отношениях.

Высшая *цель* современного сообщества государств в лице Организации Объединённых Наций заключается в том, чтобы:

1) поддерживать мир и международную безопасность;
2) принимать меры для предотвращения угрозы миру;
3) сотрудничать в разрешении международных проблем;
4) поощрять уважение прав и основных свобод человека.

Пониманию роли и назначения современного международного права поможет также знакомство с его *основными функциями.*

Главная *социальная* функция международного права — упрочение существующей системы международных отношений. Достигается такое положение путём поддержания в ней должного порядка.

Главная *юридическая* функция международного права — правовое регулирование межгосударственных отношений. В сочетании с социальной данная функция способствует стабилизации международных отношений, поскольку нацелена на поддержание определённого мирового порядка посредством юридических правил (норм).

Очень важна также функция *интернационализации* юридических

норм, состоящая в расширении и углублении взаимосвязи между государствами. Тем самым, как вы понимаете, упрочивается мировое сообщество в целом.

Наконец, можно отметить очень важную *информационно-воспитательную* функцию международного права. Она не только состоит в передаче (ретрансляции) накопленного опыта рационального поведения государств, но и способствует распространению информации о возможностях использования права в международных отношениях, помогает воспитанию в духе уважения права, пониманию его ценностей и преодолению правового нигилизма.

Субъекты международного права. Что такое субъект права и что означает понятие «лицо» на юридическом языке, вы уже знаете. Международное право имеет свои субъекты. Это лица, создающие нормы международного права и участвующие в отношениях, которые регулируются этими нормами.

В разные исторические эпохи имелись различные субъекты международного права. В настоящее время круг субъектов подразделяют на две группы: основные и производные.

Основные субъекты международного права — это главным образом государства. Именно государства в процессе сотрудничества и соперничества создают международные правовые нормы. В этих нормах выражается и закрепляется относительно согласованная воля государств. Поэтому такие нормы способны регулировать отношения между государствами.

Важно отметить, что, принимая международные правовые нормы, само государство становится субъектом международного права (приобретает международную правоспособность). Однако это никак не нарушает его государственный суверенитет — самостоятельность и независимость власти.

К группе *производных субъектов* относятся преимущественно международные межправительственные (межгосударственные) организации (ММО). Круг их достаточно обширен и большей частью вам знаком. ММО — это добровольное объединение суверенных государств или международных организаций, которые создаются, как правило, на основе международного договора (подробнее о международном договоре мы ещё будем говорить). К наиболее известным международным организациям относятся ООН, Европейский союз (ЕС), СНГ.

Большинство ММО создаются для сотрудничества в конкретных областях деятельности. Так, существует ММО для координации усилий государств в политической (ОБСЕ — Организация по безопасности и сотрудничеству в Европе), военной (НАТО), научно-технической (МАГАТЭ — Международное агентство по атомной энергии), экономической (ЕС — Европейский союз), социальной (МОТ — Международная

организация труда), валютно-финансовой (МБРР — Международный банк реконструкции и развития, МВФ — Международный валютный фонд) и многих других областях.

Вместе с тем существуют организации, уполномоченные координировать деятельность государств во всех областях, — универсальные международные организации. Примером могут служить названные выше ООН, СНГ. К группе универсальных относится и Международный суд ООН — один из главных органов ООН и её главный судебный орган. Он был учреждён для разрешения споров и разногласий, возникающих между государствами, а также любых других вопросов международного права.

Вы, конечно, могли бы вспомнить целый ряд замечательных международных организаций, без которых немыслима сегодня жизнь человечества на планете (например, Международный комитет Красного Креста, Международный институт по гуманитарному праву, Международная ассоциация по уголовному праву и многие другие). Все они относятся к так называемым МНО — Международным неправительственным организациям (их сегодня насчитывается несколько тысяч). Их главная задача — добровольная помощь людям в самых разных областях деятельности. Тем самым МНО оказывают сильное благоприятное воздействие на развитие международных отношений. Поэтому мы не могли не сказать о них. Однако МНО не входят в число субъектов международного права (т. е. они не обладают международной правосубъектностью). Причина понятна: МНО не обладают статусом межправительственных организаций.

Россия является достойным и активным субъектом международного права. В преамбуле Конституции 1993 г. заявлено, что народ принимает её, «сознавая себя частью мирового сообщества». В этой формулировке нашло отражение новое, демократическое отношение к окружающему миру, воплощена идея органической связи с мировым сообществом.

В нашей Конституции отражено воздействие международного права на самую главную её часть, её ядро — на права и свободы человека и гражданина, которые признаются и гарантируются «согласно общепризнанным принципам и нормам международного права и в соответствии с настоящей Конституцией» (п. 1 ст. 17). Конституция установила также, что общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры России являются составной частью её правовой системы (п. 4 ст. 15). Впервые в нашей истории конституционно закреплена связь международного права с национальным правом. В случае расхождения между нормами РФ и нормами международного договора предусмотрено приоритетное применение правил договора.

Источники международного права. Источники международного права — это формы, в которых выражены и закреплены правила (нормы) поведения субъектов международных отношений.

Чтобы избежать путаницы, специально подчеркнём, что нормы международного права необходимо отличать от норм внутригосударственного права. Важно уяснить, что нормы международного права устанавливаются его субъектами по соглашению между ними и тем самым выражают их общую волю, чего, конечно, нельзя сказать о внутригосударственных нормах. Поэтому такие соглашения служат источниками международно-правовых норм.

К традиционно сложившимся и действующим на протяжении веков относят два источника международного права — международный договор и международный обычай.

Международный договор был и остаётся основным источником международного права. Венская конвенция о праве международных договоров (вступила в силу в 1980 г.) определяет международный договор как «международное соглашение, заключённое между государствами в письменной форме и регулируемое международным правом». Заключая конвенцию (от лат. conventio — договор, соглашение), государства признали «возрастающее значение договоров как источника международного права и как средства развития мирного сотрудничества между нациями».

Можно назвать не менее трёх обстоятельств, делающих международный договор основным источником международного права. Во-первых, договор — это письменная форма существования норм международного права. Она позволяет чётко сформулировать права и обязанности (правомочия) сторон, пришедших к соглашению. Во-вторых, на основе договора в настоящее время регулируются все без исключения области международных отношений, и государства последовательно заменяют международный обычай договорами. И в-третьих, договор позволяет наилучшим образом согласовывать взаимодействие норм международного и внутригосударственного права.

Другой источник международного права — **международный обычай** — определён в ст. 38 Статута (Устава) Международного суда ООН как «доказательство всеобщей практики, признанной в качестве правовой нормы».

Как видим, для формирования обычая нужны два условия: а) практика и б) признание юридической силы. Вообще, как вы уже знаете, длительная практика, повторяемость служат традиционным основанием для признания обычая в качестве источника права.

Однако возможно появление обычая в качестве источника права и в относительно короткий промежуток времени — в результате един-

ственного прецедента. Так, когда Советский Союз в 1957 г. запустил в космическое пространство первый искусственный спутник Земли, государства мира не выразили протеста (как говорят, выразили «молчаливое согласие»). Именно путём молчаливого согласия была признана свобода использования космического пространства. Появился международный обычай безвредного полёта в космосе над территорией иностранных государств. И лишь значительно позднее это было закреплено в форме договора.

Итак, специфика международно-правового обычая заключается в том, что в отличие от договора он не представляет собой официального документа с чётко закреплёнными формулировками. Однако не следует думать, что обычай представляет собой некий «юридический призрак». О нём упоминают в государственных внешнеполитических документах, в правительственных заявлениях, дипломатической переписке и т. д. Важная роль в становлении обычных норм принадлежит и Международному суду ООН.

Таким образом, со временем обычай приобретает зримые черты, хотя не столь чёткие, как договор. Следует отметить, что в международном праве не делается различий между юридической силой обычая и договора в пользу договора. И тот и другой в равной мере обязательны для государств, на которые они распространяют своё действие.

Акты международных конференций и организаций. Договор и обычай настолько широко распространены в практике международных отношений, что может сложиться представление, будто бы только они служат источниками международного права. На самом деле это не так. Деятельность ММО и международных конференций, организованных государствами, а также дипломатическая практика выработали новые формы воплощения международно-правовых норм.

К таким формам относятся акты ММО, а также акты международных (межгосударственных) конференций и совещаний. Безусловно, не все подобные акты непременно становятся источниками права. Многие из них имеют декларативный (т. е. провозглашающий, заявляющий) или рекомендательный характер. К источникам права относят только те акты, которые закрепляют новые правила поведения и взаимоотношений государств и международных организаций.

Одним из наиболее ярких примеров ситуации, когда акт международной конференции стал источником международного права, может служить Конференция ООН в Сан-Франциско (США) в 1945 г. Она завершилась принятием Устава ООН, который здесь же был подписан представителями государств, затем ратифицирован (утверждён органами высшей законодательной власти этих государств) и вступил в силу — стал источником права.

Исторически более близкий пример — дипломатическая конференция полномочных представителей ООН по учреждению Международного уголовного суда летом 1998 г. На этой конференции был принят и открыт для подписания Римский статут (устав) Международного уголовного суда. Для государств, подписавших этот документ, он обрёл юридическую силу.

Что касается ММО, сами по себе они, конечно, не вправе стать международным нормотворческим органом. Однако государства — члены ММО могут поручить им выработку тех или иных международных правовых норм. Так, принятые (а если говорить точнее — одобренные) на сессиях Генеральной Ассамблеи ООН (один из главных органов ООН, в котором представлены все государства, входящие в ООН) международные договоры становятся источниками международного права.

Подобным образом были приняты важнейшие международные документы — Договор о нераспространении ядерного оружия (1968), международные пакты о правах человека (1966) и др. Тексты таких договоров публикуются в документах ООН и приобретают значение источников международного права. Аналогичным образом принимаются договоры и в других международных организациях (например, в рамках МАГАТЭ, МОТ и др.) и становятся международными нормативными документами.

Структура международного права. В структуре международного права выделяют, как минимум, три основных элемента: нормы, отрасли и внутриотраслевые институты.

Нормы международного права — это обязательные правила деятельности и взаимоотношений субъектов международного права. Для норм международного права в целом характерны те же черты, что и для всех других известных вам правовых норм: они носят общеобязательный характер, рассчитаны на многократное применение, а в процессе реализации обеспечиваются соответствующими принудительными мерами.

Однако нормы международного права обладают рядом особенностей, которые позволяют выделить их в отдельную правовую систему. Предметом регулирования этих норм служат межгосударственные отношения. Создаются такие нормы, как уже отмечалось выше, путём согласования позиций государств (или иных субъектов международного права).

Мы установили, что источниками этих норм служат международные договоры, обычаи и акты. Реализацию норм обеспечивают, как правило, сами государства — создатели этих норм индивидуально. Или же это делается коллективно, например посредством создания международных организаций, совместных органов.

Структура норм международного права достаточно сложна, поскольку включает так называемые универсальные, общепринятые нормы, т. е. нормы, единые для всех (или большинства) государств. Но су-

ществуют и нормы локальные, которые относятся только к отдельной группе государств или даже принятые двумя государствами.

У нас в России основными являются, конечно, универсальные нормы (или, как ещё говорят, универсальные международно-правовые акты), такие, например, как Устав ООН, Международные пакты о правах человека, Венская конвенция о праве международных договоров, Венская конвенция о дипломатических отношениях и многие другие.

Действует в нашей стране и множество локальных нормативных актов — их десятки, а двухсторонних сотни. Например, Устав Содружества Независимых Государств и другие соглашения в рамках СНГ, Устав Совета Европы, Соглашение о сохранении белых медведей, подписанное Канадой, Норвегией и Данией, и многие другие.

Отрасли международного права представляют собой комплексы (группы) однородных норм, сложившихся согласно предмету правового регулирования. К ним можно отнести такие отрасли, как право международных договоров, право внешних сношений, международное экологическое право, международное гуманитарное право, международное морское право, международное космическое право и др.

В рамках отраслей принято выделять подотрасли и институты, которые представляют собой совокупность норм (мини-комплексы) по конкретным вопросам регулирования. Например, в пределах права внешних сношений сложились подотрасли дипломатического права, консульского права (вместе с тем в их составе выделяют целый ряд институтов права). В международном морском праве есть нормативные мини-комплексы, регулирующие режимы территориального моря, континентального шельфа, открытого моря, района морского дна за пределами нацио-нального права и т. д.

В заключение отметим, что по многим аспектам структуры международного права нет окончательно принятых решений, продолжаются дискуссии.

? Вопросы для самопроверки

1) Каковы наиболее важные положения, характеризующие сущность международного права? 2) Что служит предметом регулирования международного права? 3) Какие принципиально новые черты отличают современное международное право? 4) Кто является субъектом современного международного права? 5) В чём главное отличие норм международного права от норм внутригосударственного права? 6) Какие источники международного права относятся к традиционно сложившимся? 7) Какие черты делают международный договор основным источником международного права? 8) Какие элементы принято выделять в структуре международного права? 9) В чём различия между универсальными и локальными нормами международного права?

Задания

1. Международное право в определённой мере ограничивает свободу действий государств в той сфере деятельности, по которой между ними достигнуто добровольное соглашение. Как вы понимаете, что значит «ограничивает свободу действий»? Можно ли отсюда сделать вывод, что международное право ограничивает суверенитет государств?

2. Объясните, можно ли внутригосударственные законы рассматривать в качестве источника международного права. Ответ аргументируйте.

3. Как вы, очевидно, поняли, в основе создания норм международного и внутригосударственного права лежит государственная воля. Почему же в таком случае эти нормы представляют собой две различные системы права? Поясните свой ответ.

Мысли мудрых

«При согласии и малые дела вырастают в большие, при разногласии и большие распадаются».

Гай Саллюстий (86–35 гг. до н. э.), древнеримский писатель, историк и государственный деятель

«Тот, кто нарушает договор, освобождает от всякого обязательства другую сторону».

П. Буаст (1765–1824), французский лексикограф

§ 29. Международное гуманитарное право

Можно ли мирным путём разрешить вооружённые конфликты? Как смягчить последствия вооружённого конфликта? Может ли право придать цивилизованный характер самому нецивилизованному способу разрешения конфликта между государствами?

Война — страшное зло в жизни человеческого общества, сопровождающее его на всём протяжении истории: с первобытности до наших дней. Помимо гибели или нанесения увечий непосредственным участникам военных действий война приносит как моральные, так и физические страдания огромному количеству мирных жителей, наносит ущерб экономике и культуре стран, на территории которых происходит вооружённый конфликт.

Что такое международное гуманитарное право. Международное гуманитарное право является сводом норм как договорного, так и обычного характера, которые предназначены для решения гуманитарных проблем, являющихся прямым следствием вооружённых конфликтов —

международных или внутренних, и ограничивают по гуманитарным соображениям право сторон в конфликте выбирать по своему усмотрению методы и средства ведения боевых действий, а также предоставляют защиту лицам и имуществу, которые пострадали или могут пострадать в результате конфликта.

Таким образом, международное гуманитарное право (которое также называют правом вооружённых конфликтов или правом войны) является отраслью международного права, действующей в условиях войны. Субъектами этой отрасли международного права являются государства, комбатанты и лица, находящиеся под защитой. Два последних понятия — основные в гуманитарном праве.

Понятие «комбатант» было введено в международное гуманитарное право в Гаагской конвенции, принятой в 1907 г. В ней говорится о том, что законы войны должны распространяться не только на армии, но и на ополчения и добровольческие формирования. При этом отмечалось, что и ополчения, и добровольческие формирования должны:

- иметь во главе лицо, ответственное за своих подчинённых;
- иметь отличительный знак, видимый издали;
- открыто носить оружие;
- соблюдать в своих действиях законы и обычаи войны.

В 1977 г. в документе под названием Дополнительный протокол I (о нём мы ещё будем говорить далее) к комбатантам отнесены все организованные вооружённые силы, группы и подразделения, находящиеся под командованием лица, ответственного за поведение своих подчинённых, и отмечается, что «такие вооружённые формирования подчиняются внутренней дисциплинарной системе, которая среди прочего обеспечивает соблюдение норм международного права, применяемого в период вооружённых конфликтов». Согласно нормам международного гуманитарного права, комбатантам разрешено применять силу, брать противника в плен, убивать вооружённого противника, т. е. осуществлять действия, необходимые в условиях военного конфликта. Однако если в процессе осуществления военной операции будут нарушены нормы международного гуманитарного права, то эти действия будут являться преступлениями и нарушитель будет нести за них ответственность.

К комбатантам не относятся священники или представители медперсонала, находящиеся в составе вооружённого формирования. Но если они возьмут в руки оружие, примут непосредственное участие в военных действиях, то автоматически переводятся в состав комбатантов, и в этом случае по отношению к ним возможны все действия, которые допустимы по отношению к вооружённому противнику.

К лицам, находящимся под защитой, международное гуманитарное право относит раненых, больных, лиц, потерпевших кораблекрушение,

как из состава вооружённых сил, так и гражданских. Кроме того, под защитой находятся военнопленные, интернированные гражданские лица, гражданские лица на территории противника, гражданские лица на оккупированных территориях.

Однако международное гуманитарное право не рассматривает вопросы законности или незаконности вооружённых конфликтов. Оно не занимается и контролем над вооружёнными силами. Его задача — ограничение или запрет определённых типов вооружений и боеприпасов. Также следует знать, что, несмотря на то что и Всеобщая декларация прав человека, и гуманитарное право стоят на защите прав человека, между ними существуют различия в применении правовых норм. Нормы Всеобщей декларации прав человека направлены на защиту прав человека в мирное время, и они могут быть ограничены в условиях чрезвычайного положения. Нормы же гуманитарного права применяются в периоды вооружённых конфликтов, поэтому никаких отступлений от своих положений ни при каких обстоятельствах нормы гуманитарного права не допускают. Ещё одной особенностью гуманитарного права является то, что оно регулирует взаимоотношения с противником: лица из состава вооружённых сил противника имеют право на защиту, если они оказались в плену, защищаются и права населения территории, оккупированной неприятелем, права раненых и т. д.

Из истории возникновения международного гуманитарного права. Основоположником гуманитарного права принято считать голландского юриста и дипломата Гуго Гроция (1583–1645), имя которого мы не раз упоминали в первой части данного курса. В своём труде «О праве войны и мира» он впервые сформулировал нормы, которыми люди должны руководствоваться во время ведения военных действий.

Однако было бы неправильно думать, что до Гуго Гроция военные действия велись без всяких правил. Обратившись к истории человеческого общества, мы можем обнаружить корни гуманитарного права уже в глубокой древности. Например, безусловной нормой являлось соблюдение перемирия у первобытных народов. В древнеегипетской книге «Семь деяний Истинного Милосердия» мы можем обнаружить нравственную норму, предписывающую «освободить пленного», а заповедь, датируемая вторым тысячелетием до н. э., учит: «Накорми врага своего».

Наверное, вы знаете, что в греческой мифологии есть два бога войны. Один из них — это Арес, не любимый и не уважаемый греками бог войны без правил, войны коварной и вероломной. Вторым богом, вернее, богиней войны была Афина — любимая дочь Зевса и одна из самых почитаемых богинь Древней Греции. Афина Паллада — богиня войны честной и справедливой.

Правила гуманности, чести, благородства во время ведения военных действий можно встретить у многих народов, во все эпохи развития цивилизации. Но они носили разрозненный характер и не являлись международной правовой нормой. Большое количество сторонников идея гуманизации правил ведения войны стала приобретать с начала XVIII в. Вслед за Гуго Гроцием необходимость разработки правовых норм ведения военных действий обосновал Жан-Жак Руссо (1712–1778). В своём труде «Об общественном договоре» он выразил мысль о том, что солдаты, сложившие оружие, «перестают быть врагами» и «становятся просто людьми, чьи жизни не позволено никому отнимать».

Кстати, мысль, высказанная Ж.-Ж. Руссо, уже вскоре нашла сторонников в практике вооружённых конфликтов. В 1785 г. был заключён «Договор о дружбе и мире» между Фридрихом Великим и Бенджамином Франклином.

Согласно договору, во время вооружённого конфликта обе стороны должны воздерживаться от блокады, а пленные по истечении определённого времени должны быть возвращены на родину. Кроме того, воюющие стороны обязались содержать и кормить пленных. Положения этого договора впоследствии были учтены при создании норм международного гуманитарного права.

Перелистаем ещё несколько страниц истории и остановимся на событии, положившем начало юридическому оформлению международного гуманитарного права. В 1859 г. шла война между австрийской и франко-итальянской армиями. Свидетелем страданий раненых после одного из самых кровопролитных сражений, произошедшего при Сольферино, стал молодой швейцарец Анри Дюнан. Пережитое так потрясло молодого человека, что он поклялся сделать всё возможное для того, чтобы в каждой стране были созданы добровольные общества помощи раненым. В книге «Воспоминание о Сольферино» А. Дюнан впервые высказал идею о подготовке добровольных помощников военно-медицинской службе в мирное время, а также призвал созвать международный конгресс, на котором следует принять конвенцию о предоставлении правовой базы защите военных госпиталей и медицинского персонала. Таким образом, если первое положение книги А. Дюнана привело к созданию Красного Креста, то второе — к принятию Женевской конвенции.

Благодаря усилиям таких людей, как Гюстав Муанье (бывший председатель женевского «Общества поощрения общественного блага»), Гийом Анри Дюффур (профессиональный военный) и ряду других 22 августа 1864 г. состоялась Дипломатическая конференция, на которой был принят первый правовой документ — Женевская конвенция «Об улучшении участи раненых на поле боя». На этой же конференции

был создан Международный комитет пяти, положивший начало созданию общества оказания помощи раненым. В 1880 г. Комитет пяти был переименован в Международный комитет Красного Креста (МККК). Отдавая должное Швейцарии, в которой зародилось движение, в качестве отличительной эмблемы покровительства раненым воинам было решено использовать обратное положение цветов швейцарского флага (белый крест на красном фоне) — красный крест на белом фоне. В Конвенции 1864 г. отмечалось, что эта эмблема будет принята для обозначения всех медицинских формирований. Вскоре Женевская конвенция была принята всеми независимыми в то время государствами.

Несмотря на то что эмблема носила не религиозный, а геральдический характер, сначала Турция, а затем и часть мусульманских стран в качестве символа стали использовать знак красного полумесяца. Женевская конвенция 1929 г. признала его в качестве второй официальной эмблемы МККК. Позднее ещё несколько стран обратились с просьбой о придании законного статуса их эмблемам, но получили отказ. Для того чтобы исключить религиозные аспекты и тем самым способствовать укреплению единства людей Земли, в 2005 г. на очередной Женевской конференции была утверждена новая эмблема международных гуманитарных организаций — Красный Кристалл (красный квадрат на белом фоне). Эта эмблема имеет одинаковый статус с прежними — Красным Крестом и Красным Полумесяцем.

Следует сказать и о том, что Россия играла самую активную роль как в создании общества Красного Креста, так и в создании правовых документов, положивших начало оформлению международного гуманитарного права. Русский хирург Н. И. Пирогов, великая княгиня Елена Павловна вместе с англичанкой Флоренс Найтингейл считаются предшественниками Анри Дюнана.

С момента принятия Первой Женевской конвенции началось становление и развитие гуманитарного права.

Источники современного международного гуманитарного права. Женевская конвенция 1864 г. заложила основу деятельности армейских медицинских формирований на полях сражений. Именно в этой конвенции определялся их нейтральный статус, согласно которому медицинские формирования (госпитали, палатки, транспорт и т. п.) и персонал не только не могут быть объектом нападения, им также нельзя препятствовать в осуществлении их функций. Спустя 35 лет, в 1899 г., на конференции в Гааге была принята конвенция, распространяющая принципы Женевской конвенции на жертв морской войны. На Женевской конференции, состоявшейся в 1906 г., был рассмотрен вопрос об обращении с военнопленными.

Надо отметить, что во время Первой мировой войны все положения Конвенции применялись на практике, кроме одного — положе-

ния о возврате медицинского персонала, попавшего в плен, который использовался для оказания медицинской помощи своим соотечественникам. Поэтому по окончании войны возник вопрос о необходимости внесения изменений и уточнений в действующие правовые документы. Кроме того, Первая мировая война показала, что развитие военной техники и новых методов ведения военных действий требуют и новых правовых норм. Именно поэтому в 1925 г. появляется Женевский протокол о запрещении применения на войне удушливых, ядовитых или других подобных газов, а также бактериологических средств.

Потребовала решения и проблема защиты культурных ценностей. Ответом на эту проблему стал договор о защите учреждений, служащих целям науки и искусства, а также исторических памятников, подписанный в Вашингтоне в 1935 г. Этот договор получил название Пакт Рериха (Николай Константинович Рерих, художник и писатель, являлся его автором).

Особенно быстро гуманитарное право стало развиваться после Второй мировой войны. 12 августа 1949 г. в Женеве состоялась конференция, в которой приняли участие представители 48 государств. Итогом деятельности этой конференции стало принятие четырёх конвенций: «Об улучшении участи раненых и больных в действующих армиях» (Конвенция I); «Об улучшении участи раненых, больных и лиц, потерпевших кораблекрушение, из состава вооружённых сил на море» (Конвенция II); «Об обращении с военнопленными» (Конвенция III). Абсолютно новые нормы, касающиеся гражданского населения, были сформулированы в Конвенции о защите гражданского населения (Конвенция IV). Эта конвенция обеспечивает защиту лицам, оказавшимся во власти противника, и её самый важный раздел касается оккупированных территорий. Несколько ранее, 9 декабря 1948 г., Генеральной Ассамблеей ООН была принята Конвенция о предупреждении преступления геноцида и наказания за него.

Наверное, вы обратили внимание, что в гуманитарном праве практика опережает развитие правовых норм, которые принимаются в ответ на уже имевшие место факты. И если конвенции 1949 г. были ответом на события Второй мировой войны, то последующие конвенции принимались в ответ на действия, совершаемые в разных странах после Второй мировой войны. Так, в 1951 г. принимается Конвенция о статусе беженцев, в 1972 г. — Конвенция о запрещении разработки, производства и накопления запасов бактериологического (биологического) и токсического оружия и об их уничтожении. В 1977 г. были приняты два Дополнительных протокола, направленные на усиление защиты жертв международных и немеждународных вооружённых конфликтов. В 1980 г. принята Конвенция о запрещении или ограничении применения конкретных видов обычного оружия, ко-

торые могут приносить чрезмерные повреждения или имеют неизбирательное действие (например, мины, мины-ловушки, зажигательное оружие).

В последнее десятилетие XX столетия гуманитарное право пополнилось новыми документами. Были приняты: в 1993 г. — Конвенция о запрещении разработки, производства, накопления и уничтожения химического оружия, в 1995 г. — Протокол о запрещении ослепляющего лазерного оружия, в 1997 г. — Конвенция о запрещении применения, накопления, производства и передачи противопехотных мин и их уничтожении.

Итак, международное гуманитарное право продолжает развиваться, и его развитие есть свидетельство нравственного совершенствования человеческого общества, в котором принципы гуманизма находят всё большее понимание. К сожалению, идеи гуманизма, получившие признание в международном сообществе, ещё не стали идеями, разделяемыми каждым человеком. И сегодня мы являемся свидетелями и фактов захвата и убийства заложников, и фактов издевательства над пленными, и фактов вандализма. Именно поэтому страны, взявшие на себя обязательства по соблюдению норм международного гуманитарного права, одновременно возложили на себя и обязанность доведения его норм до каждого гражданина своей страны, воспитания подрастающего поколения в духе гуманизма, в духе мира. На Женевской конференции 1986 г. были определены восемь основных групп, с которыми должна проводиться работа по распространению знаний международного гуманитарного права: вооружённые силы, национальные общества, правительственные круги, высшие учебные заведения, школы, медицинские круги, средства массовой информации и широкая общественность.

Вы познакомились с частью документов гуманитарного права, принятых на разных конференциях начиная с 1864 г. Вместе с тем некоторые документы уточнялись, пополнялись новыми нормами либо утратили своё значение. Так какие же документы на сегодняшний день являются источниками международного гуманитарного права?

Такими документами являются: четыре Женевские конвенции 1949 г., две Женевские конвенции 1948 г., одна из которых направлена против преступлений геноцида, а другая — Конвенция о беженцах; два Дополнительных протокола, принятых в 1977 г.: Дополнительный протокол I содержит новые нормы, регулирующие международные вооружённые конфликты, Дополнительный протокол II — нормы, регулирующие вооружённые конфликты немеждународного характера. Принятие этих протоколов явилось прорывом в развитии гуманитарного права, они накладывают ограничения на сами военные действия, чтобы было как можно меньше жертв и по-

вреждений. К источникам современного гуманитарного права также относятся: Конвенция 1954 г. о защите культурных ценностей, Конвенция 1972 г. о запрещении разработки, производства и накопления запасов бактериологического оружия, Конвенция 1976 г. о запрещении военного или любого иного враждебного использования средств воздействия на природную среду, Конвенция 1980 г. о запрещении или ограничении применения конкретных видов обычного оружия, которые могут считаться наносящими чрезмерные повреждения или имеют неизбирательное действие.

Следует назвать и ещё один основополагающий документ, который также является составной частью международного гуманитарного права. Речь идёт о Всеобщей декларации прав человека, важнейшие положения которой получили развитие применительно к военному времени.

О значимости нормативных документов международного гуманитарного права свидетельствует тот факт, что на сегодняшний день участниками Женевских конвенций являются почти все государства мира.

Стать участниками Женевских конвенций и Дополнительных протоколов государства можно двумя способами. Первый из них — это подписание, за которым следует ратификация. Второй — это присоединение. В этом случае государство не подписывает соответствующие документы, но оно выражает своё согласие соблюдать вытекающие из них обязательства. Практически присоединение имеет такую же силу, что и подписание. При подписании или присоединении государства могут делать оговорки, для того чтобы исключить или изменить правовые последствия некоторых положений договора, но вносимые изменения не должны противоречить основному содержанию договора.

? Вопросы для самопроверки

1) Что понимается под международным гуманитарным правом? 2) Какие нормы ведения военных действий и отношения к противнику существовали ещё в древности? Как вы считаете, данные нормы были нормами морали или нормами права? 3) Чьи труды заложили основу гуманитарного права и в чьих трудах оно нашло дальнейшее теоретическое развитие? 4) Какие события способствовали становлению международного гуманитарного права и кто стоял у истоков его становления? 5) Какие документы и решения были приняты на Женевской конференции 1864 г.? 6) Как отразились события Первой и Второй мировых войн на развитии норм международного гуманитарного права? 7) Какие документы являются источниками современного международного гуманитарного права?

Задания

1. Объясните, почему гуманитарное право постоянно пополняется новыми нормами.

2. Чем вы можете объяснить, что нормы международного гуманитарного права не соответствуют личным убеждениям части людей?

3. Заполните таблицу, указав названия документов.

Нормы гуманитарного права

Защита раненых, больных, пленных из лиц, участвующих в вооружённом конфликте	Защита мирного населения	Ограничение применения оружия

4. Чем вы можете объяснить, что именно до определённых групп людей должно быть доведено содержание норм международного гуманитарного права? Ранжируйте эти группы по важности воспитания в духе мира и гуманизма. Поясните свой ответ.

Мысли мудрых

«Нельзя быть справедливым, не будучи человечным».

Л. Вовенарг (1715–1747), французский писатель

§ 30. Международное гуманитарное право в условиях вооружённого конфликта

Можно ли государства и отдельных людей заставить соблюдать нормы гуманитарного права? Кто и как может привлечь к ответственности за нарушение норм международного гуманитарного права?

Основные принципы международного гуманитарного права. В практике отношений между государствами получили признание **принципы** международного гуманитарного права. Их много, и они подразделяются на основные, общие и правоприменительные. Поскольку у нас нет возможности познакомиться со всеми принципами, то остановимся только на *основных*.

Первый основной принцип гласит: «Воюющие стороны не должны наносить своему противнику ущерб, несоразмерный с целью войны, которая заключается в уничтожении или ослаблении военной мощи противника». Кратко этот принцип можно назвать принципом соразмерности.

Что он означает? Начнём с того, что война — аномальное явление в жизни человеческого общества, и целью конфликтующих сторон является уничтожение или ослабление военного потенциала противника: материальных и людских ресурсов. С военной точки зрения убийство, ранение, пленение противника, а также уничтожение танков, самолётов, мостов, аэродромов и других объектов являются оправданными. Но нередко во время вооружённых конфликтов воюющие стороны допускают действия, наносящие противнику ущерб, не продиктованный военной необходимостью. Например, 6 и 9 августа 1945 г. американская авиация сбросила атомные бомбы на японские города Хиросиму и Нагасаки, что нельзя оправдать военной необходимостью, поскольку японская армия к тому времени уже находилась на пороге капитуляции. Также вряд ли кто из вас согласится с тем, что обращение с пленными в концентрационных лагерях фашистской Германии можно оправдать военной необходимостью.

Принцип соразмерности действует и в отношении мирного населения. Так, если захват территории противника является составляющей частью военных действий, то сожжение жилых домов, уничтожение колодцев, складов продовольствия и т. д. на оккупированной территории — это превышение принципа соразмерности.

Таким образом, первый принцип подвёл нас ко второму принципу гуманитарного права: «Лица, выведенные из строя, а также те, кто не участвует непосредственно в боевых действиях, имеют право на уважение, защиту и гуманное обращение». Этот принцип определяет три обязанности по отношению к жертвам войны: уважение, защита и гуманное обращение.

Последний принцип среди основных принципов международного гуманитарного права: «Право сторон, находящихся в конфликте, выбирать методы или средства ведения военных действий не является неограниченным». На основе этого принципа были введены ограничения или запрет на использование таких видов оружия, как химическое, биологическое, пехотные мины и т. д.

Нормы международного гуманитарного права, ориентированные на защиту прав человека. Все Женевские конвенции 1949 г. предваряются требованием о гуманном обращении с беззащитными. Кто же, согласно нормам гуманитарного права, относится к беззащитным? В предыдущем параграфе уже отмечалось, что таковыми являются: раненые или больные из личного состава вооружённых сил, военнопленные, гражданское население, к которому относятся беженцы,

лица, проживающие на оккупированных территориях, а также раненые и больные и др. Именно к ним относится положение, сформулированное в Конвенции 1949 г.: «Сторона, находящаяся в конфликте, во власти которой они окажутся, обеспечит им гуманное обращение и уход, без какой-либо дискриминации по таким причинам, как пол, раса, национальность, религия, политические убеждения или другие аналогичные критерии» (ст. 12). Об этом же говорится и во II, и в III, и в IV Конвенциях 1949 г. Женевские конвенции 1949 г. ликвидировали существовавшее в предыдущих конвенциях различие между больными и ранеными из числа военнослужащих и гражданских лиц. В Дополнительном протоколе I от 1977 г. сформулировано развёрнутое положение о нормах обращения с лицами, находящимися во власти противника: «1. Все раненые, больные и лица, потерпевшие кораблекрушение, независимо от того, к какой стороне они принадлежат, пользуются уважением и защитой. 2. При всех обстоятельствах с ними обращаются гуманно и предоставляют им в максимально возможной мере и в кратчайшие сроки медицинскую помощь и уход, которых требует их состояние» (ст. 10).

Нормы гуманности нашли развитие и в других положениях Женевских конвенций. Речь идёт о недопустимости использования бесчеловечных методов по отношению к беззащитным, какими бы высшими целями это ни оправдывалось. Согласно Конвенциям, пытки рассматриваются как военное преступление. Опыт Второй мировой войны потребовал включения в международное гуманитарное право особых статей, касающихся недопущения таких извращённых преступлений, как псевдомедицинские эксперименты на людях, сдача крови или кожи в лечебных целях. В документах отмечается, что подобные действия не допускаются даже в тех случаях, когда человек, находящийся в руках противника, принял данное решение добровольно.

Гуманитарное право запрещает и действия над беззащитными людьми, квалифицируемые как «надругательство над человеческим достоинством, в частности унизительное и оскорбительное обращение», в том числе взятие заложников, коллективные наказания, а также угроза подобных действий.

Вы уже знаете, что все медицинские формирования находятся под защитой международного гуманитарного права. Однако Конвенции 1949 г. содержат и нормы, о которых мало кто знает. Например, защита медицинского формирования предполагает не только защиту находящихся на его попечении раненых и больных от насилия, но и защиту от грабежей. При этом нормы права в таких случаях разрешают защитникам применять оружие. А вот оборонять медицинское формирование от захвата вооружёнными силами противника нельзя. Более того, медицинское формирование должно быть передано противнику

в хорошем состоянии, чтобы оно могло продолжить свою деятельность по оказанию помощи раненым и больным. Данная норма объясняется тем, что медицинские формирования являются нейтральными и, согласно нормам гуманитарного права, их обязанность — оказывать помощь нуждающимся, в том числе и армии противника.

К лицам, нуждающимся в защите, международное гуманитарное право относит беженцев, лиц без гражданства, семьи, разъединённые войной, женщин, детей, журналистов, на которых также распространяются нормы, названные ранее.

Думается, что многим из вас знакомо чувство тревоги, испытываемое, когда нет известий от близких. Например, кто-то из родных ушёл в магазин и отсутствует значительно дольше положенного. Такую же, но значительно более сильную тревогу испытывают люди, оказавшиеся разделёнными военными действиями. Поэтому статья 32 Дополнительного протокола I устанавливает право «семей знать о своих родственниках», а на воюющие стороны возлагается обязанность при первой же возможности начать розыск раненых и умерших. С этой целью с самого начала войны стороны должны организовать Справочные бюро для сбора информации о лицах, находящихся под защитой. И ещё одна гуманная норма, возлагаемая на воюющие стороны: останки военнослужащих и гражданских лиц противной стороны должны пользоваться уважением, а места погребения — содержаться в порядке и обозначаться. При первой же возможности семьям погибших должен быть предоставлен доступ к могилам их родственников.

В Конвенции IV 1949 г. содержатся нормы, касающиеся защиты гражданского населения во время военных действий. К гражданским лицам Конвенция относит всех тех, кто не входит в состав вооружённых сил. Запрещается использование гражданских лиц в качестве прикрытия, а также применение коллективных наказаний, мер запугивания, террора, ограбление, взятие в заложники, репрессии. Кроме того, Конвенция обязывает воюющие стороны организовывать для гражданских лиц безопасные зоны, которые запрещено, с одной стороны, подвергать нападению, а с другой — оборонять от приближающегося противника. Единственным назначением этих зон является обеспечение выживания укрывающегося в них населения.

Под особой защитой находятся дети. Гуманитарное право не только требует от воюющих сторон оказывать им медицинскую помощь, но и запрещает призывать в вооружённые силы детей, не достигших пятнадцатилетнего возраста. Право предусматривает эвакуацию детей из опасных районов, но запрещает эвакуацию детей из своей страны с целью предотвращения незаконного усыновления.

Есть ещё одна норма, о которой следует знать. Международное гуманитарное право признаёт право на участие гражданских лиц в дви-

жении сопротивления. Однако если гражданское лицо возьмёт в руки оружие, то оно становится комбатантом, а против него разрешено применять силу.

Ограничения на ведение военных действий. Международное право, относящееся к ограничению способов ведения войны, восходит к Гаагским конвенциям 1899 г. Именно поэтому часть международного гуманитарного права, содержащая нормы, ограничивающие ведение военных действий, получила название Гаагское право, а также «право войны» или «право ведения войны».

Как и Женевские конвенции, Гаагское право исходит из того, что «успехи цивилизации должны иметь последствием уменьшение по возможности бедствий войны», поэтому оно запрещает отход от содержащихся в нём норм под любым предлогом, в том числе и под предлогом «военной необходимости».

В Гаагских конвенциях 1899 и 1907 гг. закреплена норма, ограничивающая воюющие стороны в выборе средств нанесения вреда неприятелю. И если Женевские конвенции 1949 г. основательно пересмотрели существовавшие ранее нормы гуманитарного права, то в Гаагское право были внесены лишь незначительные изменения.

В 1956 г. МККК обратил внимание мировой общественности на опасности, которым подвергается гражданское население во время военных действий. Результатом действий МККК явилось принятие в 1968 г. Генеральной Ассамблеей ООН резолюции «Уважение прав человека в период вооружённых конфликтов». Позднее, на Международной конференции Красного Креста, состоявшейся в Вене, были утверждены три принципа, которые должны соблюдаться правительствами или иными группами, участвующими в вооружённом конфликте:

- право сторон, находящихся в конфликте, выбирать средства для нанесения ущерба противнику не является неограниченным;
- запрещается нападать на гражданское население как таковое;
- следует всегда проводить различие между лицами, принимающими участие в военных действиях, и гражданскими лицами, с тем чтобы как можно меньше подвергать опасности последних.

В 1977 г. к трём названным принципам в Дополнительном протоколе был добавлен ещё один, направленный на полную гуманитарную защиту: «В случаях, не предусмотренных настоящим Протоколом или другими международными соглашениями, гражданские лица и комбатанты остаются под защитой и действием принципов международного гуманитарного права, проистекающих из установившихся обычаев, из принципов гуманности и из требований общественного сознания» (ст. 1).

Учитывая разницу между положением гражданских лиц и комбатантов, Гаагское право требует, чтобы военнослужащие имели опре-

делённый и видимый издали отличительный знак и открыто носили оружие. Гаагское право запрещает:

• использовать терроризм;

• применять оружие, снаряды, вещества и методы ведения военных действий, способные причинить излишние страдания;

• применять методы и средства ведения военных действий, которые имеют целью причинить или, как можно ожидать, причинят обширный, долговременный и серьёзный ущерб природе;

• уничтожать солдат, сложивших оружие;

• подвергать нападению членов экипажа, которые покидают на парашютах терпящий бедствие самолёт;

• нападать на гражданских лиц и пленных, находящихся под защитой.

Нарушение данных норм влечёт ответственность по нормам уголовного права.

В 1977 г. была принята Конвенция, в которой запрещаются разработка, производство и накопление запасов бактериологического (биологического) и токсического оружия. В этой же Конвенции содержатся нормы, регулирующие уничтожение уже накопленных запасов этого вида оружия, а также предусматриваются меры контроля за выполнением положений Конвенции.

Нарушения международного гуманитарного права. Международное гуманитарное право не было бы правом, если бы не предусматривало норм воздействия на поведение людей. В этой связи следует иметь в виду, что Женевские конвенции и Дополнительные протоколы к ним возлагают на государства обязательства, которые они должны соблюдать как в мирное, так и в военное время.

В частности, для того чтобы обеспечить соблюдение гуманитарного права, во-первых, необходимо ввести соответствующие нормы в национальное законодательство. Во-вторых, надо провести обучение в вооружённых силах, поскольку люди, не знающие соответствующих правовых норм, соблюдать их не могут. В-третьих, следует осуществить мероприятия, обеспечивающие уважение лиц и объектов, которые пользуются защитой (например, обозначить больницы, санитарные автомобили эмблемой Красного Кристалла).

В военное время воюющие стороны обязаны назначить державу-покровительницу, которой одна из воюющих сторон поручает (с согласия другой стороны) защищать её интересы в гуманитарной сфере во время конфликта. Такой державой-покровительницей может быть только нейтральное государство. Держава-покровительница выполняет следующие функции: посещает лагеря для военнопленных и интернированных, посещает все места, где могут пребывать лица, находящиеся под защитой.

В Женевских конвенциях и в Дополнительном протоколе I 1977 г. предусматриваются некоторые виды преступлений, которые наказываются по нормам уголовного права. К ним относятся: преднамеренное убийство, пытки, нападение на гражданское население или отдельных гражданских лиц, ведущие к смерти, серьёзным увечьям, ущербу здоровью. Таким образом, международное гуманитарное право предусматривает индивидуальную уголовную ответственность, но и не освобождает от ответственности даже в том случае, если человек действовал по приказу. В то же время в гуманитарном праве есть нормы, предусматривающие ответственность военачальников, например, за невыполнение обязанности предупреждения соответствующих правонарушений подчинёнными.

Нормы международного права предусматривают и ответственность государств. В частности, государство несёт ответственность перед потерпевшим государством за последствия всех без исключения противоправных действий и отдельных военнослужащих, и вооружённых сил. В качестве меры ответственности государство-нарушитель должно восстановить законность и возместить убытки потерпевшему государству. В требованиях, предъявляемых потерпевшим государством к государству-нарушителю, может оказать помощь держава-покровительница, а также Международная комиссия по установлению фактов нарушения.

? Вопросы для самопроверки

1) Какие основные принципы положены в основу международного гуманитарного права? 2) Какие новые положения введены в нормы международного гуманитарного права после Второй мировой войны? 3) Кто находится под защитой норм международного гуманитарного права? 4) Какие нормы содержатся в Гаагском праве? 5) Что вам известно о новых положениях в отношении бактериологического (биологического) и токсического оружия, которые содержатся в Конвенции 1977 г.? 6) Какие обязанности возлагает гуманитарное право на государства в мирное время? 7) Что входит в функции державы-покровительницы? 8) Каковы функции Международной комиссии по установлению фактов?

✓ Задания

1. Раскройте содержание основных принципов международного гуманитарного права.

2. Назовите нормы международного гуманитарного права, которые, с вашей точки зрения, трудновыполнимы. Аргументируйте свой ответ.

3. Используя материалы средств массовой информации и Интернета (по возможности), подготовьте сообщение, в котором найдут отражение следующие позиции:

а) нарушение норм международного гуманитарного права в современных вооружённых конфликтах;

б) реакция международной общественности на нарушение норм международного гуманитарного права в современных вооружённых конфликтах;

в) меры ответственности, применённые в отношении нарушителей норм международного гуманитарного права в современных вооружённых конфликтах;

г) международное гуманитарное право.

4. Предположим, что вы вошли в комиссию по разработке программы обучения школьников нормам гуманитарного права. Какие обязательные пункты вы предложили бы включить в эту программу? Обоснуйте каждый из предложенных вами пунктов.

Мысли мудрых

«Не бойтесь быть милостивыми и не верьте тем, кто осуждает вас за это, говоря, что вы не имеете права милости».

Ф. Н. Плевако (1842–1908/09), русский юрист, адвокат

Глава VII. ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПРАВО

В предыдущих разделах вы знакомились с гражданским, семейным, уголовным, административным и другими отраслями права. Они определяют права и обязанности участников правоотношений в различных сферах жизни и деятельности — семейных, имущественных и др. Юристы называют эти отрасли материальным правом, в отличие от процессуального.

Процессуальное право определяет порядок защиты права материального. Так, право собственности на квартиру — материальное право. Судебная защита этого права (например, при попытке выселения, захвата и т. п.) регулируется нормами процессуального права. Законы о преступлениях и наказаниях, т. е. уголовные законы, — это материальное право. А порядок привлечения к уголовной ответственности, рассмотрения и разрешения уголовных дел регулирует право процессуальное. Поскольку рассмотрение и разрешение дел представляет собой упорядоченную последовательность действий компетентных органов государственной власти, т. е. процесс, право и называется **процессуальным.** На основе процессуального права суды осуществляют **право-**

судие, т. е. рассмотрение гражданских, уголовных, административных дел и принятие по ним решения.

Нарушение процессуальных норм ведёт к судебным ошибкам. А это может обернуться трагедией. Поэтому процессуальные правила имеют столь большое значение для общества, для защиты прав граждан. Некоторые из важнейших даже включены в Конституцию РФ.

Отметим, что деятельность судов по рассмотрению дел называется судопроизводством (производством по конкретному делу). И ещё: термины «гражданский процесс», «уголовный процесс» — это синонимы понятий «гражданское процессуальное право» и «уголовно-процессуальное право». Однако в юридической литературе, СМИ эти термины употребляются также для обозначения прохождения дела в суде и рассмотрения дела в судебном заседании и в некоторых других значениях.

§ 31. Гражданский процесс

Может ли школьник защитить свои права в судебном порядке? Какие права в суде ему предоставлены? Кто может и должен представлять доказательства в суде?

Основные принципы гражданского процесса. Гражданско-правовые споры и порядок их разрешения — основной объект гражданского процесса (гражданско-процессуального права). Словарь русского языка С. И. Ожегова определяет спор как «словесное состязание, в котором каждый отстаивает своё мнение, свою правоту». Данное определение, по существу, подходит и к гражданско-правовому спору, где каждая сторона доказывает свою правоту перед судом, который и принимает решение. Порядок разрешения гражданско-правовых споров определяется, как было сказано выше, *гражданским процессуальным правом* — отраслью права, регулирующей рассмотрение и разрешение гражданских дел в суде, в том числе порядок и последовательность процессуальных действий, права и обязанности участников процесса. Из данного выше определения видно, что предметом гражданского процессуального права является система урегулированных гражданским процессуальным законом действий, совершаемых судом и другими участниками процесса по рассмотрению и разрешению гражданских дел. Правила гражданского процесса собраны в Гражданском процессуальном кодексе РФ (далее — ГПК).

Принципы, т. е. основные, исходные положения, гражданского судопроизводства также указаны в ГПК. Глава 1 Кодекса так и называется — «Основные положения». Причём эти положения настолько значимы, что большинство из них включены даже в Конституцию РФ. Многочисленные правила по конкретным вопросам вытекают именно из них.

• Первый из основных принципов — это осуществление правосудия по гражданским делам *только судом*. Это значит, что ни ЖЭК, ни полиция, ни прокурор, ни мэрия не вправе решать, кому из спорящих принадлежит дом, у кого должен жить ребёнок и т. п. Все подобные дела решает только суд. Суд считается наиболее надёжным институтом защиты прав и законных интересов граждан и юридических лиц.

• Следующий принцип — *равенство всех перед законом и судом* (всех граждан РФ, организаций и предприятий, иностранных граждан и иностранных предприятий). В ГПК специально расшифровывается, что это равенство не зависит от пола, национальности, отношения к религии, убеждений, должностного положения, формы собственности, подчинённости и других обстоятельств. То есть если крупное государственное предприятие судится с небольшой частной мастерской или банк — с гражданином либо рассматривается спор между двумя гражданами, из которых один — крупный чиновник, а другой — простой пенсионер, их права и обязанности как участников судебного процесса равны.

• Затем следует *принцип независимости судей* при осуществлении правосудия и подчинение их только Конституции РФ и федеральному закону. В ст. 8 ГПК, устанавливающей этот принцип, указано, что запрещается и влечёт уголовную ответственность любое вмешательство в деятельность судей по осуществлению правосудия.

Независимость судей обеспечивается также другими законами и мерами. Например, очень важны конституционные положения о несменяемости судей, т. е. полномочия судьи могут быть прекращены либо приостановлены только в порядке и по основаниям, специально предусмотренным федеральным законом. Также в Конституции провозглашается неприкосновенность судей, т. е. судья не может быть привлечён к уголовной ответственности, иначе как в порядке, специально установленном федеральным законом. Федеральные судьи назначаются и увольняются Президентом РФ, что важно во многих аспектах, в том числе для минимизации местного влияния.

• Далее, *принцип гласности судебного разбирательства*: разбирательство дел во всех судах открытое. И лишь в отдельных случаях, предусмотренных законом (государственная тайна и т. п.), проводится закрытое заседание с присутствием только участников процесса. Если судебное заседание открытое, то присутствовать на нём вправе любой гражданин. При этом он наряду с другими присутствующими имеет право вести записи и аудиозаписи. Фотосъёмка, видеозапись, трансляция по радио и телевидению также допускаются, но с разрешения суда. Обеспечению гласности способствует также размещение судебных актов на официальном сайте суда, находящемся в открытом доступе.

• Принцип *состязательности и равноправия сторон* означает, что суд обязан сохранять объективность и беспристрастность, руководить процессом, а стороны обладают равными правами участвовать в процессе, доказывать свою правоту, т. е. состязаться, в ходе судебного разбирательства перед судом. Из этого принципа возникло и само понятие «судебный спор», о котором уже говорилось. А сам принцип пришёл из постулата ещё древнеримского права — «выслушай и другую сторону».

• Принцип *обязательности судебных постановлений* означает, что постановления суда, вступившие в законную силу, обязательны для всех органов власти, должностных лиц, организаций и граждан на всей территории РФ.

• Ещё один важнейший принцип — *право на обжалование* любых судебных постановлений, за исключением постановлений Президиума Верховного суда РФ и некоторых указанных в ГПК судебных определений по малозначительным процессуальным вопросам (что сделано в целях минимизации сроков рассмотрения дел).

• Наконец, необходимо упомянуть и право любого заинтересованного лица на обращение в суд, естественно в установленном ГПК порядке. Данное право законодатель считает столь значимым для защиты прав и законных интересов граждан и организаций, что даже специально устанавливает: «Отказ от права на обращение в суд недействителен».

Категории дел в гражданском суде. Какие дела рассматривает суд в гражданском процессе, также определяет ГПК. Статья 22 делит их на несколько категорий, назовём четыре из них.

Во-первых, исковые дела по спорам, возникающим из гражданских, семейных, трудовых, жилищных, земельных, экологических и иных правоотношений (это наиболее характерные для гражданского судопроизводства дела, и о них мы далее поговорим подробнее).

Во-вторых, дела, по которым судьи выдают судебные приказы. ГПК РФ в ст. 121 даёт понятие судебного приказа — это судебное постановление, вынесенное судьёй единолично на основании заявления о взыскании денежных сумм или об истребовании движимого имущества от должника по некоторым бесспорным требованиям, перечисленным в ГПК. Судебный приказ является одновременно исполнительным документом (о таких документах мы ещё будем говорить). Судебный приказ выносится без судебного разбирательства и вызова сторон по так называемым бесспорным делам (например, по взысканию алиментов на несовершеннолетних детей).

В-третьих, дела, возникающие из публичных правоотношений (об оспаривании решений, действий (бездействия) органов власти и должностных лиц, о защите избирательных прав и др.).

В-четвёртых, дела особого производства, т. е. дела, рассматриваемые в основном по общим правилам гражданского производства, но с отдельными, предусмотренными законом особенностями: например, дела об установлении юридических фактов (установление родственных отношений, установление факта признания отцовства, смерти и т. д.), об усыновлении, о признании гражданина недееспособным, безвестно отсутствующим, об объявлении умершим и др. (в этих делах также отсутствует гражданско-правовой спор).

ГПК определяет также, какой из судов должен рассматривать в первой инстанции те или иные дела и, значит, в какой суд надо обращаться в случае возникновения спора.

Большинство дел рассматривают районные суды, и лишь некоторые дела — другие суды. Например, мировой судья разбирает менее сложные дела, в частности о выдаче судебного приказа, по имущественным спорам (кроме споров по наследству и интеллектуальной собственности) до 50 тысяч рублей, о разводе, если нет спора о детях, и другие указанные в ГПК. (Заметим, что институт мировых судей существовал в дореволюционной России и был возрождён в 1996 г. для рассмотрения менее сложных гражданских и уголовных дел.)

По общему правилу иски к гражданину предъявляются по месту его жительства, а к организации — по месту её нахождения. Но есть и исключения (например, иски об алиментах могут предъявляться по месту жительства истца или ответчика — по выбору истца, о недвижимом имуществе — по месту его нахождения).

• Заметим, что пока речь шла лишь о делах, подлежащих рассмотрению в судах так называемой общей юрисдикции (в дальнейшем будем называть их сокращённо «общие суды»). В процессуальном праве отнесение дел к компетенции судов той или иной системы называется *подведомственностью*, в отличие от определения компетенции конкретного суда либо видов судов (например, районные, мировые), что называется *подсудностью*.

Участники гражданского процесса. *Участники гражданского процесса* — это в первую очередь суд, без которого невозможен гражданский процесс; затем лица, участвующие в деле, и лица, способствующие (помогающие) осуществлению правосудия по гражданским делам. Лица, участвующие в деле, — это прежде всего стороны в споре, т. е. *истец*, предъявляющий требования, и *ответчик*, к которому требования предъявляются, а также лица, по чьей инициативе возбуждаются дела, возникающие из публичных правоотношений, и дела особого производства. Могут участвовать в процессе и так называемые третьи лица (т. е. лица, имеющие собственный интерес в деле), прокурор и лица, которые вправе выступать в защиту других лиц либо в защиту государственных или общественных интересов, например представи-

тель органа опеки и попечительства в споре о детях.

Участвовать в процессе вправе только лица, обладающие *процессуальной дееспособностью*. Напомним, что для граждан она наступает с 18 лет, но из этого общего правила имеются исключения. Но эти исключения должны быть указаны в законе. Для юридических лиц дееспособность возникает с момента их регистрации. Гражданская *процессуальная правоспособность* граждан, т. е. право на судебную защиту своих прав и интересов, возникает с момента рождения, но до 18-летнего возраста чаще всего осуществляется через представителей. В частности, законными представителями несовершеннолетних детей являются их родители. Законными представителями юридических лиц являются их органы согласно полномочиям, определённым правовыми актами или учредительными документами.

Ну а как быть, если гражданин по каким-либо причинам не может сам участвовать в судебном заседании? Либо, как часто бывает, в деле сложные правовые вопросы и участник должен обладать юридическими знаниями? На этот случай ГПК устанавливает, что граждане и юридические лица вправе вести дела в суде лично или через представителей. Помимо законных представителей (родители, опекуны, органы юридических лиц и др.) существует также представительство по доверенности. В ГПК записано, что представитель вправе совершать от имени представляемого все процессуальные действия, но некоторые особо значимые нужно специально указать. Представьте, что вы дали доверенность знакомому, попросив его изложить в суде ваши возражения, а он взял и признал иск. Во избежание подобных казусов, дабы была ясно выражена воля доверителя, установлено, что право на подписание искового заявления, признание исковых требований, заключение мирового соглашения и некоторые другие важные полномочия должны быть специально названы в доверенности.

Представителями граждан в судах чаще всего бывают адвокаты. Гражданин заключает договор на адвокатские услуги, а право адвоката на выступления в суде в качестве представителя удостоверяется ордером, выдаваемым адвокатским образованием (конторой, коллегией и т. п.).

Лицам, участвующим в деле, закон предоставил широкие процессуальные права. Так, стороны (истец, ответчик) имеют право заявлять ходатайства (например, об истребовании документов, вызове свидетелей), представлять доказательства и участвовать в их исследовании, задавать вопросы другим участникам процесса, обжаловать решения и др. В то же время на лиц, участвующих в деле, возложены и соответствующие обязанности, например соблюдать порядок во время слушания дела, отвечать на вопросы суда и соблюдать другие процессуальные нормы.

К судебному разбирательству привлекаются и лица, способствующие осуществлению правосудия, — свидетели, эксперты, переводчики, специалисты. Права и обязанности этих лиц также определены ГПК. Так, свидетель обязан явиться по вызову суда и дать суду правдивые показания, он несёт уголовную ответственность за отказ давать показания и за дачу заведомо ложных показаний. Кстати, отметим, что свидетельские показания — это одно из средств доказывания. ГПК предусматривает и другие средства доказывания, посвящая им целую главу, так как с их помощью суд устанавливает истину по делу и выносит соответствующее решение. Можно сказать, что роль доказательств и доказывания в судебном процессе определяющая.

Средства установления истины. Процессуальными средствами установления истины в суде являются *доказательства* и *доказывание*.

Истец требует выселить ответчика (своего бывшего супруга) из квартиры, указав, что ответчик пьёт, хулиганит, создаёт невыносимые для совместного проживания условия. Ответчик возражает, утверждая, что его бывшая супруга, истец по делу, после расторжения брака поменяла замки в двери квартиры и ключ ему не предоставила, в результате он вынужден проживать в другом месте. Как суду найти истину? Как определить, кто из сторон прав?

Для этого и существуют *доказательства* — объяснения сторон и третьих лиц, свидетельские показания, письменные доказательства (документы, корреспонденция и т. п.), вещественные доказательства (предметы), аудио- и видеозаписи, заключение экспертов. При этом закон устанавливает, что эти сведения должны быть получены законным путём. Доказательства, добытые незаконно, не принимаются. Например, по делу о требовании бывшего мужа обязать бывшую жену не препятствовать его общению с сыном бывшая жена попыталась в виде доказательства представить аудиозапись. Но когда выяснилось, что эта запись получена путём тайной установки в квартире бывшего супруга подслушивающего устройства, суд отказался принять эту аудиозапись в качестве доказательства. Дело в том, что способ получения доказательства был противозаконным (нарушал законы об охране частной жизни, об использовании специальной техники).

Вообще в судах очень часто используются свидетельские показания, и в ГПК им посвящены специальные статьи. Свидетель — это лицо, которому могут быть известны сведения об обстоятельствах, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела.

Ещё чаще, чем свидетельские показания, в судах используются *письменные доказательства,* т. е. документы, содержащие сведения, имеющие значение для дела.

Особое место среди видов доказательств занимает *экспертиза*. Дело в том, что в судебных делах часто необходимы специальные знания

для определения значимых обстоятельств (принадлежности подписи, подлинности картины, качества шубы и многих других). Ясно, что судьи не могут, да и не должны решать такие вопросы без помощи специалистов. Привлечение к участию в судебном процессе специалистов происходит главным образом в форме назначения *судебной экспертизы,* т. е. исследования, проводимого экспертом в порядке, предусмотренном процессуальным законодательством для установления по материалам дела фактических данных и обстоятельств.

В суд предоставляется составленное в соответствии с правилами экспертное заключение с описанием хода и результатов исследования.

Доказательства суду должны представлять стороны. Но когда они сами не могут это сделать без помощи суда, суд оказывает им содействие — по ходатайству стороны направляет запросы о получении сведений, документов, вызывает свидетелей и т. п.

Важно отметить, что каждая сторона обязана доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основание своих требований. Исключения из этого общего правила допускаются, только если они указаны в законе.

Для суда никакие доказательства не имеют заранее определённой силы. Суд исследует представленные доказательства, оценивает их. Суд вправе признать доказательства недопустимыми, запросить дополнительные доказательства и т. д. При этом для представления доказательств судья устанавливает срок. Такой срок относится к процессуальным.

Процессуальные сроки, т. е. сроки для выполнения процессуальных действий, призваны регулировать продолжительность процесса, иначе он мог бы тянуться бесконечно. Для основных действий сроки установлены законом (например, 2 месяца — общий срок для рассмотрения районным судом иска, 10 дней — для обжалования решения суда и т. д.). Для процессуальных действий, предписанных судом, сроки назначает суд (например, явка в суд свидетеля, представление документов и др.).

Теперь, после всего сказанного, вам будет легче разобраться, как проходит само рассмотрение дела в суде.

? Вопросы для самопроверки

1) Почему процессуальное право называют основой правосудия? 2) Какие принципы гражданского процесса относят к основным? 3) Какие категории дел рассматриваются в гражданском суде? 4) Кто такие «лица, участвующие в деле» в гражданском процессе? 5) С помощью каких процессуальных средств устанавливается истина в суде?

Задания

1. Согласно Конституции РФ, федеральные судьи назначаются и увольняются только Президентом РФ. Объясните, в чём состоит особый смысл этого конституционного положения.

2. Вы знаете, что гласность судебного разбирательства — один из основных принципов гражданского суда. Почему нельзя утверждать, что любой гражданин вправе присутствовать на любом заседании суда?

3. Составьте схему «Основные принципы гражданского судопроизводства».

Мысли мудрых

«Идея судебного процесса заключается в том, что, если заставить двух лжецов разоблачать друг друга, правда выплывет наружу».

Б. Шоу (1856–1950), английский драматург, писатель, публицист

«Судебная практика обыкновенно предоставляет подсудимому широкий простор в вызове свидетелей, могущих сказать что-либо о его личности и в его пользу. От этого приёма правосудие ничего не теряет, но живая правда дела иногда много выигрывает».

А. Ф. Кони (1844–1927), выдающийся российский юрист

«Утрата уважения к судьям разрушает государство».

Римский юридический афоризм

§ 32–33. Прохождение дела в суде

С чего начинается производство по делу? С чего начать человеку, желающему взыскать по суду долг, выселить незаконно занявшего его квартиру жильца и т. д.?

Исковое заявление. Всё начинается с *искового заявления*, т. е. письменного обращения в суд с требованием защиты своего права путём разрешения спора в суде. Формальные требования к этому документу установлены в ГПК. Так, он должен содержать сведения об истце, ответчике, предмете иска, т. е. что требует истец (например, взыскать долг), основания иска, т. е. чем обосновываются требования (в нашем случае — получением должником денег и обязательством их вернуть по ст. 810 ГК РФ), какие представляются доказательства (договор займа, расписка должника). К исковому заявлению прилагаются необходимые документы.

ГПК определяет не только форму и содержание искового заявления, но и условия его принятия судьёй. Указывается, что судья вправе отказать в принятии только в случае неподведомственности или наличия вступившего в законную силу судебного решения с теми же сторонами, предметом и основаниями. Об отказе в принятии издаётся мотивированное определение, которое можно обжаловать. Но после вступления его в силу нельзя предъявлять такой же иск, т. е. с теми же сторонами, предметом и основанием.

От отказа в приёме отличается возврат искового заявления, после которого истец вправе вновь предъявить такой же иск, но после устранения причин возврата. Они также перечислены: неподсудность данному суду (например, истец подал иск по своему месту жительства, а надо по месту жительства ответчика), заявление подписано неуполномоченным лицом либо не подписано вообще и др.

Если же заявление подано без нарушения подведомственности и подсудности, подписано надлежащим лицом, нет предусмотренных законом причин для отказа в приёме или для возвращения, но нарушены определённые законом правила по форме и содержанию (например, не указан адрес ответчика, не приложены все требуемые документы и т. п.), исковое заявление, по формулировке ГПК, «остаётся без движения», а истцу даётся срок на устранение недостатков. Если истец уложится в срок, заявление считается поданным в первоначальный день подачи. Если не успеет, заявление со всеми документами возвращается истцу, и тот вправе подавать заявление вновь. Если исковое заявление отвечает требованиям ГПК, судья принимает его и возбуждает дело.

Возбуждение производства по делу — это **первая стадия судебного процесса**. Далее следуют: подготовка дела к судебному разбирательству, судебное разбирательство дела, производство в суде второй инстанции, пересмотр вступивших в законную силу судебных актов в порядке надзора, пересмотр вступивших в законную силу судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам, исполнительное производство.

На первой стадии судья проверяет подсудность дела, дееспособность истца, соответствие искового заявления требованиям ГПК, приложены ли необходимые документы, соблюдены ли другие необходимые по закону формальности.

На этой же стадии при приёме заявления может решаться вопрос об **обеспечении иска.** Обеспечение иска допускается во всяком положении дела, если непринятие таких мер может затруднить или сделать невозможным исполнение решения (спорная квартира продана, деньги со счёта в банке сняты и т. п.). Меры по обеспечению иска названы в законе: наложение ареста на имущество, запрет совершать опреде-

лённые действия (приостановка торгов, запрет на регистрацию сделок по квартире, арест счёта в банке и запрет вывозить ребёнка в другой город и др.). Закон не даёт исчерпывающего перечня мер, предоставляя судьям самим решать эти вопросы по ситуации, так как все дела предусмотреть, естественно, невозможно. Заявление об обеспечении рассматривается в день его поступления (так как часто медлить просто нельзя), без извещения сторон и других участников процесса. О принятии мер выносится определение (вид судебного акта, о котором поговорим позже). Как уже сказано, определение выносится в тот же день. Так, офицер, служащий (и, естественно, проживающий) в Североморске, приехал навестить мать, живущую в Москве. Вдруг он узнаёт, что какие-то дельцы обманным путём сподвигнули его мать подписать договор о продаже своей квартиры, понятно, по символической цене. К счастью, он узнал об этом в день приезда, когда прошло всего два дня после подписания договора. Он тут же пошёл в суд и, имея доверенность от матери, от её имени подал иск о признании договора недействительным. По его просьбе судья вынес определение о запрете органу регистрации регистрировать какие-либо сделки по этой квартире (как вы знаете из гражданского права, переход права собственности на недвижимость по договорам продажи происходит только после регистрации). В орган регистрации сын успел вовремя: если бы покупатель сумел провести регистрацию, т. е. стать собственником квартиры, то он, как это часто бывает в таких случаях, мог бы тут же перепродать квартиру своему подельнику, а тот сразу же продал бы её третьему лицу, ничего не знавшему о махинациях. И третий покупатель стал бы так называемым добросовестным приобретателем (с этим понятием вы знакомились на уроках гражданского права). И тогда забрать у него квартиру назад было бы весьма проблематично. Но в данном случае благодаря обеспечительным мерам трюк обманщиков не удался.

Но бывает, что определение о мерах ошибочно, и тогда оно может быть отменено вышестоящим или даже тем же судом. Так, в Нижнекамске бывший муж при подаче искового заявления о передаче ему сына на воспитание смог убедить судью, и тот принял определение, запрещающее матери вывозить ребёнка в другой город до вынесения и вступления в силу судебного решения по делу. Женщина пришла к судье, рассказала, что ей необходимо выехать с ребёнком в московскую детскую клинику, показала документы, пояснила, что бывшему мужу определение нужно лишь для шантажа, и судья срочно назначил судебное заседание (такие определения хотя и принимаются судьёй единолично, но отменяются только в судебном заседании). Определение было отменено.

На стадии подготовки дела к судебному разбирательству судья уточняет требования истца и возражения ответчика, определяет и за-

прашивает недостающие документы и совершает другие указанные в законе действия, необходимые для начала разбирательства.

Но до начала разбирательства, ещё на стадии подготовки, судья предлагает сторонам закончить дело миром. Недаром говорится, что «худой мир лучше доброй ссоры», тем более что зачастую мир худой переходит в добрый. Наверняка вы и сами знаете случаи, когда, например, соседи по даче начинают конфликтовать из-за клочка земли и идут в суд. Но судья помогает им найти компромисс, и они договариваются, не доводя дело до судебного разбирательства. Потом же нередко становятся друзьями. А могли бы при любом судебном решении стать лютыми врагами, всё дальше раздувая вражду. К тому же и суд разгружается от излишних дел, а миром иногда заканчиваются и куда более сложные дела.

Для завершения дела миром необходимо простое заявление истца об отзыве искового заявления. В этом случае суд выносит определение о прекращении дела. Но чаще заключается мировое соглашение. Стороны его составляют, называют в нём условия, при которых они согласились на мировую, подписывают и передают судье. Суд рассматривает их просьбу в судебном заседании и выносит определение об утверждении мирового соглашения и прекращении дела. Такое определение имеет силу судебного решения: условия, записанные в соглашении, стороны обязаны выполнять как решение суда. Прекращение дела связано с определёнными правовыми последствиями: суд не примет новый иск с теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям. Если соглашение о мире не достигнуто (отметим, что заключение мирового соглашения допускается на любой стадии процесса до вынесения решения) и стороны намерены всё-таки судиться, судья продолжает выполнять предписанные ему законом действия.

В сложных случаях судья проводит предварительное заседание с участием сторон для уточнения необходимых доказательств, привлечения к участию в процессе третьих лиц, экспертов и т. п. Признав дело подготовленным, судья выносит определение о назначении дела к судебному разбирательству, определяет дату, время и место заседания.

Разбирательство дела происходит в судебном заседании. Его проводит один судья (как говорят юристы, «суд действует в составе одного судьи»). Протокол заседания ведёт секретарь. Разбирательство дела (и соответственно судебное заседание) также проходит ряд этапов (частей). Последовательность этапов и действия участников процесса на каждом из них чётко определены ГПК.

• Подготовительный этап (часть) начинается с того, что судья открывает заседание и объявляет, какое дело подлежит рассмотрению (слушанию). Затем проверяется явка сторон и других вызванных лиц,

личность явившихся. Судья спрашивает у сторон, доверяют ли они ему рассматривать дело, разъясняет сторонам их права и обязанности, спрашивает, есть ли ходатайства, и, если есть, рассматривает их, совершает другие процессуальные действия. (Следует отметить, что эти и последующие процессуальные действия суда предусмотрены законом и их осуществление отмечается в протоколе судебного заседания. Отсутствие в протоколе такой записи — повод для отмены решения.)

• Рассмотрение дела по существу начинается докладом судьи о сути спора, который не содержит каких-либо выводов. Затем стороны отвечают на вопрос судьи, поддерживают ли они свои позиции и не хотят ли закончить дело миром. (Вспомните, что такое завершение дела закон считает предпочтительным, разрешает на любой стадии процесса, и судьи должны этому содействовать.) Потом заслушиваются объяснения лиц, участвующих в деле, выступления истца, ответчика и др., ответы на вопросы суда и друг друга. Затем происходит исследование обстоятельств дела и их доказательств, в том числе допрос свидетелей, исследование документов и пр. Эта часть заседания особенно важна. Её итоги в основном и определяют решение. Поэтому ГПК чётко регламентирует порядок исследования доказательств. Например, при допросе свидетеля (до начала рассмотрения дела по существу свидетели удаляются из зала) устанавливается его личность, судья разъясняет ему его права и обязанности, предупреждает об уголовной ответственности за неправомерный отказ от показаний и дачу ложных показаний (свидетели до 16 лет не предупреждаются), выясняется его отношение к лицам, участвующим в деле, определяется очерёдность задавания вопросов и т. д. Так же чётко определяется порядок исследования документов, вещественных доказательств, аудио- и видеозаписей и др. Вспомните также о том, что вы уже знаете о доказательствах, их видах, в том числе об экспертизе, об их оценке, о бремени доказывания, и вы лучше представите себе данную часть судебного заседания.

• Следующий этап (часть) — судебные прения, состоящие из выступлений сначала истца, потом ответчика и других лиц, участвующих в деле. После окончания речей каждая из сторон имеет право на реплику в связи со сказанным в прениях. На этом судебное разбирательство заканчивается, и суд удаляется в совещательную комнату для принятия решения.

• Когда решение готово и подписано, судья возвращается в зал, происходит объявление решения суда: судья зачитывает текст решения и разъясняет порядок и сроки его обжалования. Это последний этап (часть) судебного разбирательства.

Структура решения, так же как и вопросы, которые должны быть в нём отражены, указаны в ГПК, главное требование состоит в том, что решение должно быть законным, т. е. основанным на нормах мате-

риального и процессуального права, и обоснованным, т. е. опирающимся на установленные в судебном заседании факты и доказательства.

Решение суда состоит из вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной частей. Во *вводной части* — дата, место принятия, наименование и состав суда, ФИО секретаря, участников, предмет спора или заявленное требование. В *описательной* — требование истца, возражения ответчика, объяснения других участников. В *мотивировочной* — обстоятельства, установленные судом, доказательства этих обстоятельств; доводы, по которым суд отвергает те или иные доказательства; законы, которыми руководствовался суд. *Резолютивная* содержит выводы об удовлетворении иска либо об отказе в его удовлетворении, указание о судебных расходах и порядок обжалования. Суд вправе объявить только резолютивную часть решения, а полный текст составить в течение 5 дней.

Подчеркнём, что суд принимает решения «именем Российской Федерации». Понятно, насколько это поднимает авторитет судебного акта. Решение должно быть подписано судьёй или всеми судьями, если суд был коллегиальным. Отсутствие подписи судьи (или хотя бы одного из членов судебной коллегии) является безусловным основанием для отмены такого решения вышестоящим судом. Заметим, что судебный акт называется решением, когда он решает дело по существу — удовлетворяет или отклоняет иск (заявление). В иных ситуациях выносится определение. Требования к нему аналогичны требованиям к решению. Но случаи, в которых дело может завершиться определением о прекращении дела (вернее, производства по делу), исчерпывающе перечислены в ГПК. (Помимо мирового соглашения это отказ от иска, затем те же, что и при отказе в приёме искового заявления, о которых вы уже знаете, и др.)

Когда же принимается решение по существу, суд, как уже сказано, выносит судебный акт, который и называется «решение».

Говоря о завершении дела, нужно сказать и о сроках, в которые оно должно быть рассмотрено. Законодатель считает этот вопрос столь существенным, что специально включает его в ГПК: для районных судов установленный срок — два месяца, для мирового судьи — один месяц. Установление этих сроков противодействует затягиванию рассмотрения дел и всяческой волоките в судах, способствует скорейшему принятию решения. Не забудьте при этом о сроках, установленных Гражданским кодексом, в частности о сроках исковой давности, истечение которых прекращает само право обращаться в суд по данному делу.

Однако принятое судом первой инстанции решение вступает в законную силу (т. е. может быть в необходимых случаях принудительно исполнено) только через 10 дней (если за это время оно не будет об-

жаловано) или с момента разрешения жалобы, если оно не будет отменено.

Завершая разговор о разбирательстве в суде первой инстанции, необходимо сказать о делах так называемого особого производства. Они занимают в делах суда значительное место. Им посвящён целый подраздел в ГПК. Это дела, в которых нет спора о праве и, следовательно, нет спорящих сторон, нет самого иска в понимании ГПК. У каждого вида таких дел есть свои особенности, отражающиеся в содержании заявления (заметим, не искового, а просто заявления), в перечне необходимых документов и в другом. Всё это, включая условия, при которых лицо вправе обратиться в суд, указано в ГПК.

Например, можно обращаться с заявлением об установлении фактов, имеющих юридическое значение, т. е., как вы знаете из курса гражданского права, фактов, от которых зависит возникновение, изменение, прекращение личных или имущественных прав граждан, организаций. Так, право внука на наследство, открывшееся после смерти деда (этот факт не требовалось устанавливать, так как он удостоверялся свидетельством о смерти), зависело от наличия факта родственных отношений. Поэтому потребовалось устанавливать по суду, что претендующий на наследство является внуком умершего. В другом случае потребовалось установить факт иждивенства для получения пенсии. По суду могут устанавливаться факты признания отцовства, регистрации усыновления, брака и др. Закон не даёт исчерпывающего перечня фактов, которые можно устанавливать по суду, да это и не нужно.

Кроме установления юридических фактов в порядке особого производства рассматриваются дела об усыновлении, об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (так называемая эмансипация), о признании гражданина безвестно отсутствующим или умершим (факт, необходимый, как в приведённом выше примере, для открытия наследства либо для регистрации вдовой нового брака и для иных целей), зачастую сложные, а нередко драматические дела о признании недееспособным, о принудительной госпитализации в психлечебницу и другие дела, поименованные в ГПК. Хотя закон не оставляет перечень открытым для свободного добавления, указано, что он может быть расширен только другими законами. Но главное, что полезно запомнить о делах особого производства: закон определяет, какие дела могут быть рассмотрены в этом порядке, и по каждому виду дел указывает, какие специальные правила нужно соблюдать при подготовке и проведении судебного разбирательства по таким делам и вынесении решения.

Любое судебное решение, кроме актов президиума Верховного суда РФ, как вы уже знаете, может быть обжаловано и, если оно незаконно или необоснованно, отменено.

Обжалование решений, не вступивших в законную силу, проводится в апелляционном (от лат. appellation — обращение) порядке.

Апелляция на решения мирового судьи рассматривается районным судом. Решение районного суда обжалуется в вышестоящий суд (судебную коллегию по гражданским делам областного или краевого суда или (для Москвы и Санкт-Петербурга) приравненного к ним городского суда).

Целью апелляции является повторное рассмотрение дела по существу в целом или в части в зависимости от содержания апелляционной жалобы.

Апелляционная жалоба, апелляционное представление прокурора подаётся через суд, принявший решение, в течение месяца со дня его принятия в окончательной форме (напомним, что суд вправе первоначально объявить только резолютивную часть). Требования к жалобе аналогичны требованиям к исковому заявлению. Суд, в который поступила жалоба, составленная по указанным в ГПК правилам, обязан направить копии жалобы (представления) и приложенных документов лицам, участвующим в деле. Участники вправе представить в суд возражения на жалобу и документы с копиями по количеству участников. После того как истёк срок обжалования, дело со всеми жалобами и возражениями направляется в апелляционную инстанцию. (Но не раньше истечения срока, ибо именно этот срок даётся участникам для жалоб и возражений, а произвольное сокращение срока нарушит их права.)

Суд апелляционной инстанции, получив дело с жалобами и убедившись, что они соответствуют требованиям ГПК, назначает дело к слушанию и извещает участников о месте и времени. Дело рассматривается судом в составе трёх судей, в основном по правилам судопроизводства в первой инстанции с учётом особенностей, указанных в АПК. Например, нельзя изменять предмет или основание иска, привлекать третьих лиц, представлять новые доказательства, если участник мог представить их в первой инстанции, и др. Но порядок самого заседания в основном такой же, как и в первой инстанции, примерно такие же этапы (части), с которыми вы уже знакомы. Важно запомнить главное: апелляционная инстанция рассматривает дело повторно, т. е. заново исследует и фактическую, и правовую стороны дела, изучает и оценивает доказательства, делает выводы и ничем не связана с выводами первой инстанции.

Полномочия апелляционного суда весьма широки, он вправе: оставить обжалуемое решение без изменения, а жалобу — без удовлетворения, отменить или изменить решение полностью или частично и принять по делу новый акт, даже противоположный по своему содержанию отменяемому решению. К примеру, если по решению отказано

в иске, апелляция может его удовлетворить, и наоборот.

Конечно, апелляционный суд отменяет решение либо оставляет его в силе не по произволу, а в строгом соответствии с законом. В ГПК исчерпывающе названы все причины, по которым суд вправе отменить либо изменить решение. Прежде всего это неправильное определение или недоказанность обстоятельств, имеющих значение для дела. (Например, районный суд взыскал с владельца дачи стоимость ремонта, не учтя, что через месяц прохудилась крыша, перекосились полы и всё пришлось переделывать.) Следующее основание для отмены — несоответствие выводов обстоятельствам дела. Например, отобрали сына у матери и передали отцу, хотя по материалам дела видно, что ребёнку хорошо и комфортно жилось у мамы, которую он очень любит и к которой сильно привязан, а никаких убедительных доказательств, что у отца ему будет лучше, нет.

Естественно, что основанием отмены указано также нарушение или неправильное применение норм материального и процессуального права. Но что такое «неправильное применение»? ГПК разъясняет: 1) неприменение закона, подлежащего применению; 2) применение закона, не подлежащего применению; 3) неправильное истолкование закона. Причём оговорено, что процессуальные нарушения могут быть единственным основанием отмены, если они повели или могли повести к неправильному решению. Такая оговорка сделана, чтобы воспрепятствовать отмене по незначительным поводам, что в конечном результате привело бы лишь к затягиванию прохождения дела в судебных инстанциях. Однако есть такие процессуальные нарушения, которые заведомо делают решение незаконным, и при их обнаружении решение отменяется обязательно. Исчерпывающий перечень таких нарушений указан в ГПК (например, незаконный состав суда, нарушение правила о тайне совещания судей при принятии решения, отсутствие протокола и др.). Но отмена решения по таким процессуальным основаниям не означает прекращения разбирательства. Апелляционный суд переходит к рассмотрению по правилам первой инстанции и рассматривает дело как бы в первый раз. Судебный акт, который выносится в результате разбирательства, называется «постановление». Требования к нему примерно такие же, как к решению первой инстанции. Главное — законность и обоснованность. В отличие от решения первой инстанции постановление вступает в силу немедленно после принятия. Заметим ещё, что на всё судопроизводство в апелляционной инстанции, так же как и в первой, отведено два месяца. И лишь Верховному суду РФ — три месяца.

Апелляционное постановление, хотя оно и вступило в законную силу, может быть обжаловано и пересмотрено. Пересмотру вступивших в законную силу судебных постановлений ГПК отведён целый

раздел. В нём определены три порядка пересмотра: кассационный, надзорный и по вновь открывшимся обстоятельствам. Проверка судебных решений в кассационной (третьей) инстанции является дополнительной гарантией защиты прав и законных интересов граждан и организаций.

Кассационной инстанцией для апелляционных судов краёв, областей и других подобных образований являются президиумы этих судов. В эти президиумы стороны, прокурор и другие лица, чьи права нарушены, могут обжаловать апелляционные постановления.

В соответствующую инстанцию направляется так называемая кассационная жалоба. Требование к ней, к её содержанию определены в ГПК. Они примерно такие же, как к апелляционной жалобе, естественно, с учётом особенностей кассационного рассмотрения. Подаётся кассационная жалоба в отличие от апелляционной, как уже сказано, не в тот суд, который рассматривал апелляцию, а непосредственно в орган, осуществляющий кассационное рассмотрение. Совсем другой срок для подачи: не два месяца, как для апелляции, а целых шесть.

Поступившую жалобу первоначально изучает один судья. Если посчитает нужным, запрашивает дело. По результатам изучения он или отказывает в передаче жалобы в Президиум, если не находит оснований для пересмотра, или передаёт жалобу на рассмотрение. Избранный вариант оформляется определением. Надо отметить, что судья в случае передачи дела в Президиум вправе приостановить исполнение обжалуемого судебного акта, что зачастую крайне необходимо заявителю. Определение судьи, первоначально изучавшего жалобу, может быть обжаловано председателю суда или его заместителю.

Как видите, приём жалоб к рассмотрению в кассационной инстанции усложнён. Это сделано, дабы не допустить к разбирательству заведомо необоснованные жалобы. Ведь стороны зачастую обжалуют любые апелляционные акты независимо от их правильности. Некоторые организации даже должны пройти все инстанции, чтобы иметь право списать спорные суммы со своего баланса. И если все апелляционные постановления попадут на разбирательство, то кассационная инстанция просто захлебнётся от обилия дел. А опытный судья, изучив жалобу и акты первой инстанции, как правило, в состоянии понять, есть ли основания для пересмотра.

Само кассационное разбирательство (порядок которого указан в ГПК) проходит упрощённо: судья-докладчик излагает обстоятельства дела, содержание принятых по делу судебных постановлений, доводы кассационной жалобы. Если участники дела присутствуют (о времени и месте рассмотрения их извещают, но их присутствие необязательно), они вправе дать объяснение. Вынесение кассационного постановления

и его объявление происходят по тем же правилам, что и на предыдущих инстанциях. К содержанию кассационного постановления предъявляются требования, аналогичные предъявляемым к итоговым судебным актам предыдущих двух инстанций, о которых уже говорилось ранее. В законную силу оно вступает немедленно, сразу после принятия.

Описанная упрощённая процедура разбирательства обусловлена задачами кассационной инстанции. В отличие от апелляционной кассационная инстанция не рассматривает дело заново, не оценивает доказательства. Она даже не вправе это делать. Её задача — проверять правильность применения норм материального и процессуального права. Как понимается по ГПК правильность применения норм права, вы уже знаете.

Полномочия кассационной инстанции весьма широкие. Она вправе: 1) оставить обжалуемые акты без изменения, а кассационную жалобу отклонить; 2) отменить обжалуемые акты и направить дело на новое рассмотрение; 3) отменить акты предыдущих инстанций и производство по делу прекратить (если есть законные основания для прекращения, о которых говорилось ранее); 4) оставить в силе один из принятых по делу судебных актов; 5) отменить обжалуемые судебные акты и принять новое судебное постановление; 6) оставить жалобу без рассмотрения (если есть основания, указанные в законе). При направлении дела на новое рассмотрение суд может указать на необходимость рассмотрения в ином составе судей, чем тот, который был при первом рассмотрении. При этом кассационный суд не вправе предопределять значимость тех или иных доказательств, но его указания о толковании закона обязательны для суда, вновь рассматривающего дело.

Основанием для отмены или изменения судебных постановлений в кассационном порядке могут быть только существенные нарушения норм материального или процессуального права. И только те, которые повлияли на исход дела и без устранения которых невозможно правильное решение.

Сроки для рассмотрения дела в кассационном порядке также установлены в ГПК: один месяц, если дело не будет затребовано, а если затребовано, то два месяца со дня его поступления. Для Верховного суда РФ сроки увеличены на один месяц.

ГПК, как уже говорилось, предполагает пересмотр определённых судебных постановлений в порядке надзора.

В порядке надзора дела пересматривает Президиум Верховного суда РФ. Прежде чем перейти к знакомству с надзором, необходимо дополнить информацию, которую вы получили, знакомясь с подсудностью трёх судебных инстанций. Тогда было просто сказано, что большинство дел по первой инстанции рассматриваются в районных

и мировых судах. Однако некоторые дела по первой инстанции подсудны областному или соответствующему по уровню суду (связанные с гостайной, об оспаривании нормативных актов органов субъектов Федерации и др.), а некоторые подсудны даже Верховному суду РФ (об оспаривании актов федеральных органов власти, постановлений о приостановлении или прекращении полномочий судей и др.). В таких случаях апелляционными и кассационными инстанциями определены Коллегии Верховного суда — по гражданским делам, по административным делам, апелляционная коллегия. Судебные акты именно этих органов могут быть пересмотрены Президиумом Верховного суда РФ в порядке надзора.

Производство в суде надзорной инстанции аналогично процедурам в кассационной: надзорная жалоба направляется непосредственно в Верховный суд РФ (правда, срок для обжалования не шесть, как в кассации, а три месяца); поступившую жалобу также первоначально изучает один судья и решает, передавать ли её в Президиум; разбирательство проходит также упрощённо: судья-докладчик излагает суть жалобы и предыдущих судебных постановлений, участники дела, если они присутствуют (их извещают, но присутствие необязательно), вправе задать вопросы; суд в составе трёх судей удаляется для вынесения постановления, затем возвращается и оглашает постановление. Оно вступает в законную силу немедленно, т. е. всё аналогично кассационному производству.

Правда, по жалобе заинтересованных лиц или представлению прокурора внести представление в Президиум о пересмотре судебных постановлений вне общей процедуры в целях устранения фундаментальных нарушений норм права может председатель Верховного суда РФ или его заместитель.

Присутствовать на заседании Президиума от имени прокурора вправе только Генеральный прокурор или его заместитель. Права Президиума Верховного суда РФ по пересмотру судебных постановлений также аналогичны правам кассационной инстанции.

Зато существенно отличны *основания для отмены* обжалуемых судебных актов. Закон перечисляет всего три, но очень ёмкие: по ГПК, обжалуемое судебное постановление подлежит отмене, если Президиум Верховного суда РФ установит, что оно нарушает: 1) права и свободы человека и гражданина, гарантированные Конституцией РФ, общепризнанными принципами и международным правом, договорами РФ; 2) права и законные интересы неопределённого круга лиц или иные публичные интересы (например, была удовлетворена отвергнутая на предыдущих инстанциях жалоба гражданина на установление в одной из областей платы за проезд по её территории); 3) единообразие в толковании и применении закона.

Такое содержание перечня определяется задачами и функциями Верховного суда — высшей судебной инстанции РФ, призванной направлять и координировать функционирование всей судебной системы РФ.

Судебные постановления, вступившие в законную силу, как уже сказано, могут быть пересмотрены также по новым и вновь открывшимся обстоятельствам. *Пересмотр дела по вновь открывшимся обстоятельствам*, т. е. тем, которые не были и не могли быть известны в момент рассмотрения дела, проводится тем же судом, который рассматривал дело по первой инстанции, по заявлению заинтересованной стороны или по представлению прокурора. В таком порядке было, например, отменено решение суда о разделе наследства К., так как позднее в документах, оставшихся после смерти наследодателя К., было обнаружено завещание: всё имущество он оставил детскому дому, в котором воспитывался с 8-летнего возраста.

В приведённом примере вновь открылось обстоятельство, которое уже существовало на момент принятия оспариваемого решения. Однако могут возникнуть новые обстоятельства, которых раньше не было, но они имеют существенное, иногда решающее значение для дела. Например, был отменён приговор, на основании которого у гражданина был по гражданскому иску отчуждён дом. Отмена приговора уничтожила основание иска, и он, естественно, подлежит пересмотру. Ситуации, в которых новые обстоятельства могут служить основанием для пересмотра, указаны в ГПК.

Заявление о пересмотре подаются в течение трёх месяцев с момента установления оснований для пересмотра. Рассмотрение заявлений происходит в судебном заседании в упрощённом порядке. Определение об удовлетворении заявления или об отказе может быть обжаловано. В случае отмены обжалуемого судебного постановления дело рассматривается по установленным правилам.

Исполнение судебных решений. Последней стадией гражданского процесса является исполнительное производство. Цель исполнительного производства — обеспечить реальную защиту нарушенных или оспоренных материальных прав либо законных интересов. Вступившее в законную силу судебное решение должно быть исполнено обязанным лицом — должником. Если судебное решение не исполняется добровольно, оно по заявлению заинтересованного лица будет исполнено принудительно по специальному принудительному документу. Исполнительными документами, которые выдают суды общей юрисдикции, являются исполнительный лист и судебный приказ, с понятием которого мы уже знакомились.

Исполнительный лист — распоряжение об исполнении решения. Истец вправе передать исполнительный документ с просьбой о при-

нудительном исполнении в Федеральную службу судебных приставов. После этого в соответствии с Федеральными законами «Об исполнительном производстве» и «О судебных приставах» начинается производство по принудительному исполнению судебных решений. И тогда уже судебный пристав-исполнитель во исполнение решения суда получает деньги, изымает имущество, выселяет из квартиры, совершает иные действия.

? Вопросы для самопроверки

1) Какой документ составляется для письменного обращения в суд с просьбой о рассмотрении гражданско-правового спора и каково его содержание? 2) Какие стадии проходит судебный процесс? 3) Какова последовательность разбирательства дела? 4) Что означает вступление решения в законную силу? 5) Каким требованиям должно отвечать решение суда? 6) На основании какого документа производится принудительное исполнение решения? 7) Чем отличается кассационное производство от апелляционного? 8) Какой орган осуществляет надзорное производство?

✓ Задания

1. Бывшие супруги подписали соглашение, по которому муж обязался в течение месяца после подписания соглашения освободить физически и юридически квартиру, в которой они проживали вместе со своими несовершеннолетними детьми, а жена обязалась не обращаться в суд с иском о взыскании алиментов. Прошло полгода, а бывший супруг квартиру не освободил. Может ли бывшая супруга в нарушение соглашения, подписанного ими, обратиться в суд с иском о взыскании алиментов?

2. Гражданка Ильина отсудила у гражданина Кравцова однокомнатную квартиру, которую Кравцов купил у супруга Ильиной за месяц до его смерти. В обоснование своих требований Ильина указывала, что её супруг продал квартиру без её письменного, нотариально удостоверенного согласия. Через полгода после вступления решения в законную силу выяснилось, что однокомнатная квартира была оплачена предприятием, на котором работал Ильин, и предоставлена ему в дар (т. е. она принадлежала Ильину на праве собственности) за заслуги перед этим предприятием. Укажите действия, которые вправе предпринять Кравцов для возврата однокомнатной квартиры.

3. Составьте схемы: а) участники гражданского судебного процесса; б) основные стадии гражданского судебного процесса.

Мысли мудрых

«Осуждение невиновного есть осуждение самих судей».

Сенека (ок. 4 г. до н. э. — 65 г. н. э.), римский философ, писатель

«Ibi jus, ubi remedium» — «Где право, там и средство его защиты».

«In dubio pro reo» — «В случае сомнения дело решается в пользу подсудимого или ответчика».

«Audiatur et altera pars» — «Выслушай и другую сторону».

Римские юридические изречения

«Где добрые судьи поведутся, там и ябедники переведутся».

Русская пословица

§ 34. Уголовный процесс

Кто имеет право защищать подростка в случае его задержания полицией? Необходимо ли личное участие подростка-подсудимого в судебном заседании? Что такое суд присяжных?

Ознакомившись с уголовным правом, вы узнали, что такое преступление и какие наказания за совершение преступлений предусмотрены Уголовным кодексом РФ (далее — УК). В этом параграфе вы узнаете, как реализуются положения УК, каковы правила изобличения преступников, предания их суду и назначения наказания; именно такие нормы содержит уголовно-процессуальное право, о котором далее пойдёт речь. Причём если гражданский процесс касается только судебного разбирательства, то уголовный процесс охватывает и досудебное производство — возбуждение уголовного дела и предварительное расследование. И, наверное, знакомясь с материалом, вы вспомните многие детективы, которые смотрели или читали, где изобличают и судят преступников. Теперь вы узнаете, по каким законам это происходит в нашей стране.

Как изобличить и осудить преступника, не обвинив и не осудив при этом невиновного? Это главная задача уголовного производства, или уголовного процесса, — деятельности по расследованию и разрешению уголовных дел.

Уголовное преследование (т. е. деятельность по изобличению и обвинению) связано с задержанием, обысками, арестами и другими хотя и вынужденными, но весьма болезненными ограничениями прав и свобод. Поэтому закон подробно регламентирует действия, права, обя-

занности участников процесса как на досудебных стадиях (дознание, следствие), так и на суде.

Правила уголовного производства собраны в Уголовно-процессуальном кодексе Российской Федерации (далее — УПК), принятом 18 декабря 2001 г.

В Кодексе закреплены исходные положения, или **основные принципы**, уголовного судопроизводства. В нём провозглашается *отсутствие обвинительного уклона*, т. е. подчёркивается, что справедливое наказание так же отвечает назначению уголовного судопроизводства, как и оправдание невиновных. Принцип *законности* означает, что все действия следственных и судебных органов должны основываться на законе. Как и в гражданском процессе, устанавливается, что *правосудие осуществляется только судом*. Надо ли пояснять значение постулата *об уважении чести и достоинства личности*? Он означает, что и при расследовании, и в суде никто не может подвергаться насилию, пыткам, унижению, оскорблению. Провозглашается также *неприкосновенность личности*. Отсюда следует, что никого нельзя задержать (арестовать) без оснований, указанных в УПК, а при наличии оснований без решения суда — дольше 48 часов. При обнаружении нарушения названных правил задержанный подлежит немедленному освобождению. Во всех случаях условия содержания под стражей должны исключать опасность жизни и здоровью. Упомянем также принцип *неприкосновенности жилища*, означающий, что обыски, выемки и другие процессуальные действия разрешаются только по решению суда (за исключением особых случаев, при обстоятельствах, не терпящих отлагательства). Особое значение имеет **презумпция невиновности**, означающая, что обвиняемый считается невиновным до подтверждения вины в приговоре, а доказывать виновность должно обвинение. Важнейшее значение для защиты имеет *состязательность сторон* в судебном процессе, когда обвинение и защита равны перед судом, пользуются равными правами по доказыванию своей позиции и т. д. И, наконец, отметим ещё только два принципа: обеспечение подозреваемому, обвиняемому, подсудимому *права на защиту* и *права обжаловать* процессуальные действия суда и должностных лиц. Заметим, что каждое из этих и неназванных основных положений архиважно, так как призвано гарантировать права гражданина и справедливость приговора.

В законе перечисляются **участники (субъекты) процесса** и определяются права и обязанности каждого. Вы, конечно же, знаете об участниках процесса по многочисленным фильмам. УПК делит участников на три группы. Первая — *со стороны обвинения*. Это прежде всего органы государства и их должностные лица (они, собственно, и проводят уголовное производство и применяют процессуальные меры принуж-

дения, о которых мы ещё поговорим). *Суд* бывает или единоличным, или в составе трёх судей (при тяжких и особо тяжких преступлениях), или с участием присяжных заседателей. *Прокурор* надзирает за следствием и дознанием и поддерживает обвинение на суде. *Следователь* проводит предварительное, т. е. досудебное, следствие. *Орган дознания*, дознаватель проводят дознание, т. е. неотложные следственные действия, а также следствие по несложным делам (обычно это органы и сотрудники МВД, МЧС, но бывают и другие). С этой же стороны выступает *потерпевший*, т. е. лицо, которому преступлением причинён вред, и др.

Вторая группа — участники *со стороны защиты*. Это *подозреваемый,* т. е. лицо, подозреваемое в преступлении (к нему уже могут применяться задержание и другие меры пресечения, а он сам обладает рядом прав: заявлять ходатайства, отказаться от дачи показаний, потребовать защитника и др.). *Обвиняемый* — лицо, которому предъявлено обвинение, т. е. в отношении которого вынесено постановление о привлечении в качестве обвиняемого. Для защиты ему предоставлены ещё более широкие права, чем перечисленные выше у подозреваемого. Так, он имеет право на встречи наедине с защитником в случае ареста, причём и до первого допроса (без ограничения числа и продолжительности этих встреч), на ознакомление с делом после завершения следствия, на получение обвинительного акта. После передачи дела в суд он называется *подсудимым* и на суде имеет равные права с обвинителем (как сторона в процессе), а также право на последнее слово. *Защитник* — лицо, осуществляющее защиту прав и законных интересов подозреваемого, обвиняемого или подсудимого. Обычно это адвокат. Он имеет примерно такие же процессуальные права, как и его клиент.

Третья группа, как и в гражданском процессе, — это лица, *способствующие проведению процесса*: свидетели, эксперты, специалисты, переводчики, понятые.

Ключевым элементом процесса являются **доказательства**. На них основывается приговор. Это показания обвиняемого, потерпевшего, свидетеля, эксперта. К доказательствам закон относит также вещи, протоколы следственных и судебных действий, иные документы, аудио- и видеозаписи. Важно отметить, что не имеют силы доказательства, полученные с нарушением закона. И, подчеркнём ещё раз, обязанность доказывания вины лежит на обвинении. Причём одного признания обвиняемого недостаточно. Оно оценивается только в совокупности с другими доказательствами и обстоятельствами дела. (Вы, наверное, слышали, что в иные годы признание считалось «царицей доказательств» и его нередко добывали с помощью пыток.)

Меры процессуального принуждения. УПК называет в качестве мер процессуального принуждения задержание, меры пресечения, обя-

зательство о явке, привод, временное отстранение от должности, наложение ареста на имущество, денежное взыскание.

Задержание. Представьте, вы с друзьями идёте по улице и видите на асфальте портмоне. Вы поднимаете его и заглядываете внутрь, видите документы и думаете, как надо поступить, вернуть документы владельцу или бросить портмоне и идти дальше. И как раз в этот момент рядом тормозит патрульная машина, выскакивают полицейские и хватают вас (задерживают и препровождают в отделение полиции). Оказывается, что час назад в отделение полиции обратился мужчина, который сообщил, что на него напали неизвестные и ограбили его, похитив портмоне с документами и большой суммой денег. Законно ли поступили полицейские? Какие права у задержанного?

УПК допускает задержание, но чётко определяет условия и порядок. Так, обязательно письменное уведомление прокурора в течение 12 часов. Учитывая болезненность этой меры, её разрешается применять только в случаях, названных в УПК: если лицо застигнуто при совершении преступления либо на него укажут потерпевшие или свидетели, неизвестно его место жительства, не установлена личность и в некоторых других случаях.

В течение 3 часов надлежит составить протокол задержания (с отметкой о разъяснении прав), в течение 12 часов — уведомить семью, немедленно провести допрос. Срок задержания не может превышать 48 часов. Задержанному, как уже говорилось, гарантируется ряд прав: заявлять ходатайства, требовать защитника и др.

Меры пресечения, применяемые к обвиняемому, также указаны в УПК: подписка о невыезде (из данного населённого пункта), личное поручительство (заслуживающего доверия лица), залог; домашний арест, заключение под стражу и др. Последняя, наиболее жёсткая мера применяется, как сказано в УПК, только по судебному решению, в случае преступления, за которое наказание может быть более двух лет лишения свободы, при невозможности применения более мягкой меры, а также в отношении лиц, которые могут скрыться, препятствовать следствию и т. п. Срок содержания под стражей (2 месяца) может быть продлён судом лишь в исключительных случаях.

Иные меры процессуального принуждения. Такие меры процессуального принуждения, как обязательство о явке, привод, временное отстранение от должности, наложение ареста на имущество, применяются в целях обеспечения порядка уголовного судопроизводства, а также надлежащего исполнения приговора.

Досудебное производство. Уголовное производство начинается с возбуждения уголовного дела. Закон различает повод и основания для возбуждения уголовного дела. Поводом служат заявление о преступлении, явка с повинной, иное сообщение о совершённом или гото-

вящемся преступлении; основанием — наличие достаточных данных, указывающих на признаки преступления. При наличии повода и основания орган дознания, дознаватель или следователь выносят соответствующее постановление — постановление о возбуждении уголовного дела. Копия постановления незамедлительно направляется прокурору.

После возбуждения уголовного дела начинается **предварительное расследование** — либо в форме дознания, либо в форме предварительного следствия. Определение «предварительное» подчёркивает, что материалы расследования для суда носят именно предварительный характер: они исследуются и оцениваются в судебном заседании. Есть даже специальная стадия — судебное следствие. На его результатах и основывается приговор. Но об этом позже.

Следственные действия, которые производит следователь, можно разделить на две группы: одни производятся по постановлению следователя, другие — на основании судебного решения. К первым относятся: допрос, очная ставка, опознание, выемка (т. е. изъятие предметов, документов и др.). На основе судебного решения проводятся: заключение под стражу, домашний арест; обыск и (или) выемка в жилище; установление контроля и запись телефонных и иных переговоров и др.

Порядок проведения каждого из этих действий регламентирует УПК, в том числе требования к протоколу, который должен составляться при каждом следственном действии и подписываться участниками действия, а в соответствующих случаях и понятыми. При нарушении порядка проведения формы протокола либо отсутствии подписи протокол не будет признан доказательством.

Собрав доказательства, достаточные для обвинения, следователь выносит постановление о привлечении в качестве обвиняемого. В течение трёх суток после этого должно состояться предъявление предсудебного обвинения. Лицо извещается об этом заранее, с тем чтобы у него была возможность пригласить защитника. По окончании следствия следователь знакомит с материалами дела обвиняемого и его защитника. В период ознакомления с делом предъявляются и разрешаются ходатайства и заявления. Составляется протокол ознакомления с материалами уголовного дела. В случае невыполнения хотя бы одного из этих правил суд просто не примет дело к рассмотрению.

Здесь уместно напомнить об одном важном обстоятельстве. Закон не только провозглашает принципы и формулирует в УПК нормы, защищающие права граждан. Одновременно устанавливается ответственность должностных лиц за незаконное применение к гражданам мер принуждения и право потерпевших от таких действий на возмещение вреда. Так, в гл. 31 УК «Преступления против правосудия» установлено уголовное наказание за угрозы либо насильственные действия во время следствия и суда, за привлечение заведомо невиновных к уго-

ловной ответственности, за незаконные задержание, заключение под стражу, содержание под стражей, за принуждение к даче показаний. Вред, в том числе моральный, причинённый гражданину в результате незаконного осуждения, привлечения к уголовной ответственности, заключения под стражу, подписки о невыезде, возмещается из казны независимо от вины должностных лиц согласно ст. 1070 ГК РФ. Правда, незаконное заключение под стражу считается основанием для возмещения вреда, только если оно было применено как мера пресечения. Поэтому, например, Т. Н. Аликиной, которую безосновательно продержали в следственном изоляторе по подозрению в преступлении, а потом выпустили за отсутствием состава преступления, в иске отказали. Суд в решении отметил, что меры пресечения к ней не применялись, а задержание в ст. 1070 ГК РФ не упоминается. Решение было поддержано всеми инстанциями, вплоть до Верховного суда РФ. Однако по жалобе Т. Н. Аликиной Конституционный суд РФ в Определении от 04.12.03 разъяснил, что основанием для возмещения вреда является также незаконное задержание, так как человек, невинно помещённый за решётку, страдает независимо от процессуальной формы. Мы подошли к завершению рассмотрения этапа предварительного расследования.

По окончании ознакомления следователь составляет обвинительное заключение, в котором содержатся сведения об обвиняемом, преступлении, формулировка обвинения, изложение доказательств обвинения и защиты и др. Оно вместе с делом направляется прокурору.

Прокурор ещё раз проверяет дело и в случае выявления неполноты расследования, нарушения норм права возвращает дело для доследования.

Дело вообще может не дойти до суда, так как некоторые дела нередко прекращаются на стадии предварительного расследования. Основания для прекращения дела указаны в УПК. Это: непричастность обвиняемого к преступлению; отсутствие события преступления (например, человек, убийство которого вменяется обвиняемому, оказался жив); отсутствие вины; истечение срока давности уголовного преследования и др. Важно отметить, что при таких обстоятельствах дело не должно было возбуждаться вообще.

Если прокурор соглашается с обвинительным заключением, он его утверждает и направляет дело в суд. Копия обвинительного заключения обвиняемому вручается обязательно, а его представителю и потерпевшему — если попросят. Если обвиняемый отказался от получения копии обвинительного заключения, то прокурор направляет уголовное дело в суд с указанием причин, по которым копия обвинительного заключения не была вручена обвиняемому.

Существуют так называемые дела частного обвинения. К ним относятся дела по четырём статьям УК РФ: умышленное причинение лёгкого вреда здоровью, побои, клевета (кроме публичной и в обвинении в тяжком преступлении) и оскорбление. Эти дела возбуждаются непосредственно в суде по заявлению потерпевшего и могут быть прекращены примирением сторон. По этим делам следствие не проводится за отдельными исключениями. Например, по закону, скорректированному ныне согласно Постановлению Конституционного суда, по заявлению потерпевшего правоохранительные органы обязаны провести розыск нападавшего, если он неизвестен пострадавшему. Однако, повторяем, дело возбуждается в суде по заявлению самого потерпевшего и может быть прекращено примирением сторон, а предварительное, досудебное следствие УПК РФ не предусмотрено (за указанными исключениями).

Судебное производство. Судебное производство начинается подготовительной стадией с момента поступления дела в суд. На этой стадии, так же как и в гражданском суде, судья единолично решает, готово ли дело к рассмотрению по существу. В частности, выясняет: подсудно ли уголовное дело данному суду, вручены ли копии обвинительного заключения, подлежит ли отмене или изменению мера пресечения, подлежат ли удовлетворению жалобы и ходатайства, имеются ли основания для проведения предварительного слушания и др. После этого судья принимает одно из следующих решений: о направлении уголовного дела по подсудности (если оно не подсудно данному суду); о назначении предварительного слушания; о назначении судебного заседания.

Решение принимается в срок не позднее 30 суток, а если обвиняемый под стражей — не позднее 14 суток со дня поступления уголовного дела в суд.

Судебное разбирательство проводится в основном по таким же принципам, с которыми вы знакомились в гражданском процессе (гласность, состязательность, равенство сторон, ведение протокола и др.). Оно должно начаться не позднее 14 дней с момента назначения. Обвинителем выступает прокурор, защитником, как правило, — адвокат. Само судебное заседание проходит такие же стадии, как и в гражданском процессе.

На подготовительной стадии судья проверяет явку, устанавливает личность подсудимого, получил ли он обвинительное заключение, разрешает ходатайства и т. д. После подготовительной стадии начинается судебное следствие.

Судебное следствие начинается с изложения прокурором обвинительного заключения. Подсудимый отвечает, понятно ли ему обвинение и признаёт ли он себя виновным. Стороны вправе задавать друг другу вопросы. Затем проводится допрос подсудимого.

Далее происходит допрос свидетелей. Судья устанавливает личность каждого из них, разъясняет каждому их права, обязанности и ответственность за дачу ложных показаний (за что каждый из них расписывается в протоколе). Следует отметить, что допрос свидетелей очень непрост. Студентам юридических вузов часто приводят пример с одним лектором по уголовному процессу: перед началом лекции, доставая из портфеля рукопись, он как бы невзначай выложил на кафедру какой-то предмет. Незадолго до окончания лекции он убрал этот предмет и предложил студентам описать предмет (его размеры, форму, цвет и пр.). Собрав потом листочки, он снова выложил предмет и зачитал некоторые ответы. Они так разнились между собой, что зал покатывался от смеха. Среди юристов даже ходит выражение: «Врёт, как очевидец». Случается, что и самые добросовестные свидетели отходят в своих показаниях от истины. И это вполне объяснимо: ввиду индивидуальных особенностей психики разные люди воспринимают происходящее неодинаково, иногда даже причудливо. К тому же свидетель может не только заблуждаться, но и быть заинтересован, а нередко — запуган. Так что выявить истину из многих, зачастую противоречивых, показаний свидетелей — задача не из лёгких. Поэтому свидетельские показания оцениваются в совокупности с другими доказательствами, которые также рассматриваются во время судебного следствия.

По окончании судебного следствия переходят к **прениям сторон** (т. е. речам обвинителя и защитника), потом идут так называемые реплики сторон, в которых каждая сторона может возразить доводам другой. После реплик звучит **последнее слово подсудимого**.

Разбирательство завершается **приговором**, т. е. судебным постановлением о виновности подсудимого и назначении ему наказания либо о его невиновности. Постановление и провозглашение приговора проходят аналогично решению в гражданском суде. Структура и формальное содержание приговора также регламентированы УПК. Но приговор должен быть не только законным и обоснованным (с этими понятиями вы знакомились при изучении гражданского процесса), но и справедливым.

Приговор, так же как и решение в гражданском судопроизводстве, выносится именем Российской Федерации. Наказание назначается в соответствии с УК РФ. Приговор вступает в законную силу через 10 суток, если не будет обжалован. Аналогичен гражданскому и порядок обжалования, естественно, применительно к уголовному судопроизводству.

Апелляционной (т. е. второй) инстанцией для районных судов являются коллегии по уголовным делам городского, областного, городского (в Москве и Санкт-Петербурге) судов. Апелляционные жалобы подаются

через суд, постановивший приговор. Разбирательство в апелляционной инстанции проводится в основном по тем же правилам, что и в первой инстанции, но, естественно, с особенностями, предусмотренными законом: после подготовительной части начинается следствие, председательствующий или один из судей (их трое) кратко излагает содержание приговора, существа жалобы, дополнительных документов, потом выступление сторон, исследование доказательств (АПК, в отличие от ГПК, разрешает представление новых материалов, свидетели, допрошенные в первой инстанции, вызываются, если суд сочтёт это необходимым), затем дополнительные ходатайства (если они есть), прения сторон, последнее слово подсудимого, составление и оглашение постановления (если обжалуемый приговор отменяется и дело передаётся на новое рассмотрение или прекращается) либо приговора (если обжалуемый отменяется и выносится новый). Акт апелляционной инстанции вступает в силу немедленно.

Основанием отмены или изменения обжалуемого приговора является не только необоснованность (т. е. несоответствие выводов обстоятельствам дела, установленных судом первой инстанции) и нарушения либо неправильное применение закона (что созвучно гражданскому процессу), но и несправедливость приговора. При этом изменения, ухудшающие положение подсудимого, могут приниматься только по представлению прокурора либо потерпевшего, частного обвинителя, а отменить оправдательный приговор, основанный на вердикте присяжных, можно лишь в исключительных, указанных в законе случаях.

Так же как и приговор районного суда, приговор, вынесенный мировым судьёй (к его подсудности отнесены только дела о преступлениях, за которые максимальные сроки наказания не более трёх лет лишения свободы, да и то кроме многих указанных в законе исключений), может быть обжалован в апелляционном порядке, и тогда дело рассматривается почти заново районным судом в составе одного судьи.

Судебный акт апелляционной инстанции может обжаловаться в кассационном порядке в вышестоящую инстанцию, определённую УПК.

В кассационной инстанции судопроизводство в основном аналогично апелляционному. Тот же предмет — достоверность, соблюдение и правильность применения норм права, справедливость. Весьма схожий и порядок проведения судебного заседания. Почти идентичны основания отмены обжалуемых судебных актов. Очень похожи права — оставить обжалуемый приговор (апелляционное постановление) без изменения, а жалобу или представление прокурора без удовлетворения, отменить пересматриваемый акт и прекратить дело (по указанным в законе основаниям); отменить и направить на новое рассмотре-

ние в суд первой и второй инстанции, изменить обжалуемый акт без ухудшения положения обвиняемого. Но в отличие от апелляционной кассационная инстанция не выносит новых приговоров. Кассационный судебный акт называется «определение».

Ну и, поскольку мы постоянно ведём сравнение с гражданским процессом, отметим: основное отличие уголовной кассации в том, что здесь проверяется не только законность, но и обоснованность и справедливость обжалуемого акта, вновь проверяются доказательства. Как вы, конечно, понимаете, такой порядок установлен для дополнительной гарантии справедливого решения судьбы обвиняемого. Ведь зачастую именно судьба человека стоит на кону в отличие от большинства гражданских споров. Кассационные определения могут быть обжалованы в порядке надзора.

Надзорными инстанциями для обжалования кассационных определений областных и прочих судов являются президиумы этих судов. Надзорные жалобы на постановления президиумов областных, республиканских и прочих судов подаются в судебную коллегию по уголовным делам Верховного суда РФ. Акты последней могут обжаловаться в Президиум Верховного суда РФ.

Надзорные жалобы (представления) подаются непосредственно в надзорную инстанцию. Порядок приёма жалоб здесь аналогичен порядку в гражданском кассационном суде (помните, вы знакомились с ним на уроке гражданского процесса): поступившую жалобу сначала рассматривает один судья. По результатам рассмотрения он выносит одно из двух постановлений — об отказе в удовлетворении жалобы (представления) или о возбуждении надзорного производства и передаче дела в надзорную инстанцию. Это постановление можно обжаловать председателю суда или его заместителю.

Рассмотрение дела проводится в форме, примерно схожей с кассационной: после краткой подготовительной части член Президиума суда излагает обстоятельства дела, содержание обжалуемых судебных актов и жалоб (представлений). Докладчику могут быть заданы вопросы. Далее выступает прокурор (если он внёс представление), затем могут дать объяснения осуждённый, потерпевший (если они присутствуют), их защитники (представители). Потом стороны удаляются из зала и Президиум выносит постановление. Основания для отмены или изменения обжалуемых судебных актов и права надзорной и кассационной инстанций схожи. Для рассмотрения дел в надзорной инстанции, как, впрочем, и в других, в УПК РФ установлены сроки.

Ещё раз обратите внимание на многоступенчатость уголовно-процессуальной системы, где на каждой ступеньке вновь и вновь проверяется обоснованность, законность и справедливость приговора, так как речь идёт о судьбе каждого осуждённого.

Специально описывать порядок обжалования приговоров по новым и вновь открывшимся обстоятельствам нет нужды, так как этот порядок в уголовном процессе аналогичен такому порядку в гражданском.

УПК предусматривает в отдельных случаях **особый порядок судебного разбирательства.**

Так, свой особый порядок установлен для каждой из следующих двух ситуаций:

1) при согласии обвиняемого с предъявленным ему обвинением;

2) при заключении досудебного соглашения о сотрудничестве обвиняемого со следствием, когда он способствует выявлению сообщников, розыску похищенного имущества и т. п.

В первой ситуации для суда важно прежде всего искреннее раскаяние подсудимого, добровольность согласия. Во второй, помимо раскаяния и добровольности, важно его поведение в период следствия, активность в содействии раскрытию преступления и т. п. В первом случае судебное заседание проводится без проведения судебного разбирательства, во втором оно проводится в упрощённом порядке. В обоих случаях предусмотрено смягчение наказания, а во втором — даже освобождение от наказания, конечно, если суд убедится, что подсудимый не представляет опасности для общества.

Свой особый порядок установлен и для суда с участием присяжных заседателей.

Суд присяжных заседателей. Суд присяжных считается одним из самых демократических судебных институтов, он призван в наибольшей степени обеспечить справедливость приговора. Коллегия из двенадцати человек может более разносторонне и непредвзято оценить представленные на суд доказательства. На двенадцать человек труднее оказывать давление как власти, так и заинтересованным лицам. Подсудимый более защищён от произвола одного судьи, который, как всякий человек, может быть раздражён, плохо себя чувствовать, а иногда даже заинтересован или запуган и т. д.

Суд присяжных рассматривает дела только по особо тяжким преступлениям, преступлениям, отнесённым к компетенции краевых, областных и других судов, и лишь по ходатайству обвиняемого.

Присяжные заседатели (коллегия заседателей формируется в порядке, установленном специальным законом и ГПК РФ) после избрания *старшины* (в совещательной комнате открытым голосованием) в торжественной обстановке дают присягу (судья зачитывает содержащийся в ГПК текст присяги, и каждый заседатель — к ним судья обращается поимённо — произносит: «Я клянусь»). Все присутствующие слушают присягу стоя. Именно в связи с присягой заседатели называются «присяжными».

От присяжных не требуется обладать юридическими знаниями. Им не поручается разбираться в правовых вопросах дела. Они должны ответить только на три (но самых важных) вопроса: 1) *доказано ли, что имело место деяние,* в совершении которого обвиняется подсудимый; 2) *доказано ли, что деяние совершил подсудимый*; 3) *виновен ли подсудимый* в совершении этого преступления? И если подсудимый признаётся виновным, следует ответить на четвёртый вопрос: *заслуживает ли подсудимый снисхождения*?

Решение, которое принимает коллегия заседателей, называется *вердикт* (от лат. vera dictum — верно сказано). Все перечисленные меры должны способствовать именно тому, чтобы коллегия «сказала верно», т. е. приняла справедливое решение.

Суд с участием сторон формулирует вопросы заседателям в вопросном листе. Судья передаёт его старшине, и все ответы даются по этому листу. Кроме того, до удаления коллегии на совещание судья произносит напутственное слово, в котором он суммирует происшедшее на заседании, разъясняет закон, по которому обвиняется подсудимый, и правила вынесения вердикта, порядок проведения совещания, голосования и пр. При этом судья не вправе высказывать своё мнение о вине подсудимого.

Центральное место в процессе, как вы понимаете, занимает вердикт. Его провозглашает в зале суда старшина присяжных заседателей. Он зачитывает по опросному листу вопросы суда и ответы коллегии. Вердикт передаётся судье для приобщения к протоколу.

При провозглашении оправдательного вердикта подсудимый немедленно освобождается из-под стражи. После провозглашения обвинительного вердикта проводится обсуждение последствий вердикта с участием сторон, и далее всё идёт как в обычном суде, включая вынесение и оглашение приговора.

Защита прав обвиняемого, потерпевшего и свидетеля в уголовном процессе. В уголовном судопроизводстве защита прав обвиняемого, потерпевшего и свидетеля может осуществляться как самими участниками процесса, так и законными представителями несовершеннолетних и адвокатами. На стадии досудебного производства закон допускает в качестве защитников по уголовному делу только адвокатов. В процессе судебного производства в качестве защитников могут быть допущены наряду с адвокатом один из близких родственников обвиняемого или иное лицо, о допуске которого просит обвиняемый. При производстве у мирового судьи указанное лицо допускается и вместо адвоката.

Помощью адвоката может воспользоваться не только лицо, в отношении которого возбуждено (или может быть возбуждено) уголовное дело, подозреваемый, обвиняемый, но и лицо, вызванное на допрос

в качестве свидетеля, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик.

Закон устанавливает два способа вступления защитника в уголовное дело: по поручению и по назначению, когда по просьбе подозреваемого, обвиняемого или, согласно требованию уголовно-процессуального закона, участие защитника обеспечивается дознавателем, следователем, прокурором или судом. В соответствии с законом лицо или орган, в производстве которого находится уголовное дело, обязано сразу после задержания лица по подозрению в совершении преступления разъяснить ему право на приглашение защитника. Разъясняется право иметь защитника и обвиняемому при вручении ему копии обвинительного заключения и в подготовительной части судебного заседания. Несоблюдение права обвиняемого пригласить защитника по своему усмотрению является существенным нарушением уголовно-процессуального закона. Во всех случаях, когда участие защитника в уголовном процессе обязательно, лица, ведущие производство по уголовному делу, обязаны выяснить у подозреваемого, обвиняемого, пригласил ли он защитника. Если защитник не приглашён самим подозреваемым, обвиняемым, его представителем, то дознаватель, следователь, прокурор или суд принимают меры по назначению защитника. В УПК указаны случаи, когда участие защитника обязательно (независимо от желания подозреваемого, обвиняемого). Например, когда дело возбуждено в отношении несовершеннолетнего либо лица, имеющего физические или психические недостатки, и т. п.

Потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик реализуют свои права в уголовном процессе как лично, так и с помощью своего представителя, в том числе адвоката. Личное участие в уголовном деле потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика не лишает его права иметь по этому уголовному делу представителя. И наоборот, участие в деле адвоката — представителя потерпевшего никогда и никоим образом не ограничивает возможности потерпевшего самостоятельно осуществлять свои процессуальные права. В отличие от адвоката — представителя потерпевшего адвокат — представитель гражданского истца, гражданского ответчика действует в уголовном деле, как правило, не наряду с гражданским истцом и гражданским ответчиком, а вместо них.

Свидетель имеет право давать показания в присутствии адвоката, который вправе давать свидетелю краткие консультации, задавать с разрешения следователя вопросы допрашиваемому свидетелю, делать письменные замечания по поводу правильности и полноты записей в протоколе допроса свидетеля. По окончании допроса адвокат вправе делать заявления о нарушениях прав и законных интересов свидетеля. Эти заявления заносятся в протокол допроса.

За последние годы разработаны программы защиты свидетелей. В необходимых случаях, когда на свидетеля пытаются оказать давление или когда есть реальная угроза жизни свидетеля, могут изменить не только внешность свидетеля, но и его имя, и место жительства.

? Вопросы для самопроверки

1) В каком законодательном акте собраны правила уголовного судопроизводства? 2) Раскройте содержание следующих терминов: подозреваемый, обвиняемый, подсудимый, защитник. 3) Какие меры процессуального принуждения предусмотрены в Уголовно-процессуальном кодексе? 4) В какой суд и в какой срок может быть обжалован приговор, не вступивший в законную силу? 5) Какие требования закон предъявляет к приговору? 6) На какие вопросы должна ответить коллегия присяжных заседателей, рассмотрев уголовное дело? 7) Как называется документ, который принимает коллегия присяжных заседателей? 8) Каким образом можно защитить свидетеля?

✓ Задания

1. Расскажите о принципе состязательности в уголовном процессе.
2. Назовите процессуальные права, которые имеет свидетель по уголовному делу.
3. Объясните, почему суд присяжных заседателей считается наиболее демократичным видом суда, более других гарантирующим справедливость приговора.

Мысли мудрых

«Не выноси приговора, не выслушав обеих сторон».

Солон (640–559 гг. до н. э.), правитель Афин, известный своими законами

«Задача уголовного суда состоит в исследовании преступного деяния и в справедливом приложении к человеку, признанному виновным, карательного закона. Но суд не механизм и не отвлечение от жизни, а живой и восприимчивый организм, приходящий в самое непосредственное и богатое разнообразными последствиями соприкосновение с явлениями общежития».

А. Ф. Кони (1844–1927), известный русский юрист, общественный деятель, публицист

§ 35. Конституционное судопроизводство

Если Государственная Дума поспорит с Президентом РФ, какой орган будет разрешать такой спор? Может ли подросток обратиться в Конституционный суд?

Вы уже знакомились с производством в общих и арбитражных судах. В этом параграфе речь пойдёт о производстве в Конституционном суде.

Понятие конституционного судопроизводства. Конституционным судопроизводством принято называть деятельность органов конституционной юстиции по рассмотрению и разрешению дел, отнесённых к компетенции названных органов Конституцией РФ, конституциями и уставами субъектов Федерации.

Напомним, что в Российской Федерации существуют два самостоятельных вида органов конституционной юстиции: Конституционный суд Российской Федерации, правовой статус которого определён Конституцией Российской Федерации (ст. 125) и Федеральным конституционным законом «О Конституционном суде Российской Федерации» от 21 июля 1994 г., и конституционные (уставные) суды субъектов Российской Федерации. Правовой статус этих органов определяется конституцией (уставом) соответствующего субъекта Российской Федерации и его законами.

Поскольку каждый из органов конституционной юстиции имеет свой объект охраны и свою законодательную базу для деятельности — соответствующую конституцию или устав, эти органы не объединены, в отличие от остальных судов, в единую систему, и, как следствие, решение конституционного (уставного) суда субъекта Российской Федерации не может быть обжаловано в Конституционном суде Российской Федерации.

Каждый из органов конституционной юстиции, таким образом, осуществляет судопроизводство независимо на основании соответствующих конституций и уставов, а также принятых самими органами конституционной юстиции (либо законодательными (представительными) органами государственной власти субъектов Российской Федерации) регламентами, подробно регулирующими детали конституционного судопроизводства. Регламент Конституционного суда Российской Федерации принят 1 марта 1995 г. на его пленарном заседании.

Конституционный суд (КС) действует абсолютно самостоятельно и независимо. Закон специально предусматривает гарантии его независимости и устанавливает, что какое-либо ограничение правовых, организационных, финансовых, кадровых, материально-технических и других условий деятельности КС недопустимо.

Местом постоянного пребывания Конституционного суда РФ является город Санкт-Петербург. В Москве создаётся представительство

КС. Представительство в Москве создаётся в целях обеспечения доступа граждан и их объединений к конституционному правосудию, постоянной связи с иными органами власти Российской Федерации, субъектами РФ, содействия деятельности КС.

Конституционный суд Российской Федерации состоит из 19 судей, назначаемых Советом Федерации Федерального Собрания по представлению Президента Российской Федерации. Количественный состав конституционных (уставных) судов субъектов Федерации устанавливается региональными законами, равно как и порядок их избрания (назначения).

Судья Конституционного суда РФ — особенное доверенное лицо государства. Закон устанавливает, что столь высокую должность может занимать только гражданин России, достигший 40 лет, с безупречной репутацией, имеющий высшее юридическое образование и стаж работы по юридической профессии не менее 15 лет, обладающий признанной высокой квалификацией в области права. На практике это обычно доктор юридических наук.

Предложения о кандидатах на должности судей Конституционного суда РФ могут вноситься Президенту РФ членами Совета Федерации, депутатами Думы, а также высшими органами субъектов Федерации, высшими судебными органами и федеральными юридическими ведомствами, всероссийскими юридическими сообществами, юридическими научными и учебными заведениями.

Каждый судья избирается Советом Федерации (СФ) в индивидуальном порядке, тайным голосованием. После избрания он приносит присягу, текст которой записан в законе. Для обеспечения его объективности ему запрещено совмещать свою работу с другой, кроме творческой (научной, преподавательской и т. п.), состоять в политических партиях и движениях и др.

Полномочия судьи не ограничены определённым сроком. Есть только возрастные ограничения (до 70 лет), которые, однако, не распространяются на Председателя.

Независимость судьи Конституционного суда гарантируется аналогично независимости других судей (несменяемостью, неприкосновенностью, запретом вмешательства в судебную деятельность, особым порядком прекращения либо приостановления полномочий и др.). Но обеспечивается это, понятно, на более высоком уровне, так же как материальное и социальное обеспечение, безопасность и пр. в соответствии с его высоким статусом.

Высокий статус судья не теряет и уходя в отставку. Он не может быть привлечён к ответственности за мнение, выраженное им в период работы. Когда судья уходит в отставку, ему (по его выбору) назначается либо пенсия, либо не облагаемое налогом пожизненное содержание

в размере восьмидесяти процентов ежемесячного денежного содержания работающего судьи КС.

Все судьи Конституционного суда равноправны. Председатель и его заместители (их двое) назначаются Советом Федерации по представлению Президента РФ на шесть лет, а по истечении срока могут быть назначены вновь. Они вправе досрочно подать заявление о сложении полномочий, что должно констатироваться Конституционным судом.

В целях дополнительной гарантии их независимости снятие полномочий без их заявления обставлено сложной процедурой: сначала решение об этом выносит сам суд и только по указанным в законе основаниям; на основании этого решения Президент РФ вносит представление в Совет Федерации; и только последний принимает окончательное решение.

Компетенция Конституционного суда Российской Федерации. В соответствии со ст. 125 Конституции Российской Федерации и ст. 3 Федерального конституционного закона «О Конституционном суде РФ» Конституционный суд разрешает дела о соответствии Конституции Российской Федерации:

- федеральных законов, нормативных актов Президента Российской Федерации, Совета Федерации, Государственной Думы, Правительства Российской Федерации;
- 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 субъектов Российской Федерации;
- не вступивших в силу международных договоров Российской Федерации.

Кроме того, Конституционный суд Российской Федерации разрешает споры о компетенции:

➢ между федеральными органами государственной власти;

➢ между органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти субъектов Российской Федерации;

➢ между высшими государственными органами субъектов Российской Федерации.

Конституционный суд Российской Федерации по жалобам на нарушение конституционных прав и свобод граждан и по запросам судов проверяет конституционность закона, применённого или подлежащего

применению в конкретном деле, в порядке, установленном федеральным законом.

Конституционный суд Российской Федерации, единственный орган государственной власти в Российской Федерации, даёт толкование Конституции Российской Федерации.

Акты или их отдельные положения, признанные неконституционными, утрачивают силу; не соответствующие Конституции Российской Федерации международные договоры Российской Федерации не подлежат введению в действие и применению.

И наконец, в случаях, когда против Президента Российской Федерации выдвинуто обвинение в государственной измене или совершении тяжкого преступления, Конституционный суд Российской Федерации по запросу Совета Федерации даёт заключение о соблюдении установленного порядка такого выдвижения.

Важной особенностью компетенции Конституционного суда Российской Федерации является то обстоятельство, что этот орган решает только вопросы права, т. е., рассматривая вопрос о соответствии закона или иного акта Конституции (т. е. конституционность акта), суд определяет его соответствие по форме и содержанию, по субъекту и процедуре принятия, по компетенции органа, принявшего акт, и т. п. Суд не исследует фактических обстоятельств и не рассматривает, как часто думают, политических вопросов, хотя многие его решения имеют не только юридическое, но и политическое значение.

Основные принципы конституционного судопроизводства. Согласно ст. 5 Федерального конституционного закона «О Конституционном суде РФ», основными принципами деятельности этого Суда являются независимость, коллегиальность, гласность, состязательность и равноправие сторон.

Напомним, что подробнее об этих принципах говорилось на уроках гражданского и уголовного процесса. Однако один из этих уже знакомых вам принципов — принцип коллегиальности приобрёл в Конституционном суде Российской Федерации свою форму. Суд вправе осуществлять свою деятельность при наличии в его составе не менее трёх четвертей судей, а принимать решение в заседаниях — при наличии не менее двух третей от общего числа судей. Суду приходится рассматривать большое количество дел, поступающих и из центра, и из регионов. В среднем в год в Конституционный суд Российской Федерации обращается около 15 тыс. заявителей (в 2012 г. — 19 тыс.). Многие из заявлений, как показывает практика, не допускаются, но немало принимаются к производству и рассматриваются. Значительная часть дел прекращается по разным причинам (например, потому, что вопросы, которые ставят заявители, уже рассматривались судом ранее). По наиболее значимым делам выносится постановление. Но уже из ска-

занного видно, какую сложную работу ведёт Конституционный суд не только по важности, но и по объёму.

Право на обращение в Конституционный суд РФ. Кто и по каким вопросам вправе обращаться в Конституционный суд РФ — момент столь значимый, что специально оговаривается в высшем законе страны — Конституции. В ст. 125 Конституции Российской Федерации право обращения в Конституционный суд предоставляется в зависимости от характера вопроса, подлежащего разрешению. Так, о соответствии Конституции законов или иных актов, принятых органами власти Федерации и регионов, о разграничении полномочий между этими органами вправе обращаться высшие органы власти Федерации и регионов; по вопросу толкования Конституции Российской Федерации — высшие органы законодательной и исполнительной власти Федерации и органы законодательной власти регионов. Споры о компетенции между федеральными органами власти, между высшими органами субъектов Российской Федерации и т. п. Конституционный суд рассматривает по обращению этих высших органов.

Граждане и суды имеют право обращаться в Конституционный суд Российской Федерации для проверки конституционности только закона, уже применённого или подлежащего применению в конкретном деле, причём граждане — только в том случае, если применение ревизуемого закона нарушает их конституционные права и свободы. Иными словами, в данном случае будет осуществлён конкретный контроль применительно к обстоятельствам конкретного дела конкретного гражданина.

Так, Октябрьский районный суд Мурманска обратился в Конституционный суд Российской Федерации в связи с находящимся в его производстве заявлением И. А. Илькевича, которого избил неизвестный гражданин. Напомним, что дела о нанесении побоев, не причинивших вреда здоровью, а также об умышленном причинении лёгкого вреда здоровью (ст. 115, 116 УК РФ) относятся к так называемым делам частного обвинения, которые рассматриваются в суде по заявлению пострадавшего (ст. 20 УПК РФ). И. А. Илькевич обратился в суд, но не смог назвать обвиняемого. Судья заявление вернул. Илькевич обратился в прокуратуру, но прокурор сослался на п. 4 ст. 20 УПК, в соответствии с которой прокуратура начинает уголовное преследование по таким делам только в том случае, если потерпевший по болезни, возрасту либо иным причинам не в состоянии сам защищать свои права и законные интересы. А гр. Илькевич здоров, дееспособен, работает, и поэтому прокуратура его делом заниматься не может. Мурманский районный суд счёл, что такие положения УПК фактически оставляют гражданина беззащитным и нарушают конституционные права гр. Илькевича и соответствующие обязанности го-

сударства защищать права и свободы гражданина. Конституционный суд Российской Федерации, рассмотрев дело, признал приведённые выше положения УПК в той части, в какой они не обязывают прокурора, следователя, дознавателя принять по заявлению пострадавшего меры по установлению личности виновного и привлечению его к ответственности в определённом законом порядке не соответствующими ст. 18, 21, 45, 46, 118 Конституции Российской Федерации. Согласно этому постановлению Конституционного суда впоследствии в процессуальный закон были внесены соответствующие изменения.

Стадии конституционного судопроизводства. Конституционное судопроизводство очень отличается от производства в судах общей и арбитражной юрисдикции. Это связано с особенностями и сложностью дел, рассматриваемых этим Судом, с одной стороны, а с другой — с особенностями субъектов — участников процесса: Президент, Правительство, Государственная Дума, Совет Федерации и др. Очевидно, что все эти субъекты вынуждены действовать в Суде через своих представителей, но ведь практически все эти органы государственной власти коллегиальны, выявить их мнение можно только на заседаниях. И наконец, необходимо учитывать, что Конституционный суд — специализированный суд, т. е. его компетенция не универсальна и, как было показано выше, весьма сложна. Эти обстоятельства и привели к более жёсткому и непривычному регулированию двух институтов: института допустимости и приемлемости обращения и института представительства в Конституционном суде. Однако рассмотрим всё по порядку.

Обращение в Конституционный суд должно по форме, структуре и содержанию соответствовать требованиям закона о Конституционном суде, содержащего как общие требования (ст. 36, 37, 39 закона), так и требования применительно к обращениям по каждой категории дел. К обращению обязательно должен быть приложен ряд документов (ст. 38). Имея в виду сказанное, следует подумать, прежде чем идти в Конституционный суд самостоятельно. Может быть, стоит воспользоваться услугами юриста, причём не просто юриста, а кандидата или доктора юридических наук, ведь только такой юрист сможет в дальнейшем осуществлять представительство дела в Конституционном суде (таково требование закона).

Далее происходит предварительное рассмотрение обращения. Первичное изучение обращений осуществляет Секретариат Суда и в случае несоответствия требованиям закона возвращает их заявителю. Основаниями для возврата являются: 1) явная неподведомственность; 2) несоответствие формы; 3) подача несоответствующим органом или лицом; 4) неуплата государственной пошлины.

В случае если обращение составлено правильно, наступает второй этап рассматриваемой стадии — предварительное рассмотрение об-

ращения судьями. Основная задача этого этапа — решение вопроса о допустимости и приемлемости обращения. В отличие от работников Секретариата Суда перед судьями стоит более сложная задача — решить, все ли аспекты вопроса, поставленного в обращении, обладают новизной (ранее никогда не были предметом рассмотрения Конституционного суда не только непосредственно, но и косвенно), т. е. не может ли вопрос быть разрешён без участия Конституционного суда. Судья или судьи-докладчики по обращению назначаются председателем Конституционного суда. Результаты предварительного изучения они докладывают на заседании Суда. После обсуждения (оно иногда длится несколько дней — настолько сложным оказывается вопрос о допустимости и приемлемости) голосованием обращение либо принимается к производству, либо нет. Если дело принято к производству, оно назначается к слушанию.

Стадия подготовки к слушанию дела предполагает назначение экспертов и специалистов, детальный анализ всех материалов, так или иначе связанных с вопросом, поставленным в обращении. Её реализует судья или судьи-докладчики. Наряду с внешними экспертами необходимую аналитическую деятельность осуществляют работники отраслевых подразделений Секретариата Суда (кстати, заметим, что основная часть работников этих подразделений — кандидаты и доктора юридических наук).

Судебное разбирательство осуществляется приблизительно в том же порядке, что и в иных судах.

Заседания Конституционного суда Российской Федерации открытые, в исключительных случаях по решению Суда могут быть проведены закрытые судебные заседания. Все заседания протоколируются, наряду с обычным протоколом ведётся аудио- и видеозапись каждого заседания.

Процесс начинается с подготовительной части — проверки явки сторон, полномочий представителей и т. п., выявления незаявленных ходатайств. Затем осуществляется рассмотрение дела по существу. Судья-докладчик (судьи-докладчики) кратко излагает суть обращения. Далее выступают стороны: во-первых, сторона-заявитель (как правило, не самостоятельно, а через своего представителя); во-вторых, сторона-ответчик. Необходимо иметь в виду, что эта сторона, как правило, представлена по меньшей мере тремя органами государственной власти — двумя палатами российского Парламента и Президентом Российской Федерации. Дело в том, что чаще всего объектом конституционного контроля выступают именно федеральные законы, а ведь каждый из них принят Государственной Думой, почти каждый одобрен Советом Федерации, каждый подписан Президентом Российской Федерации. Вот и получается, что сторона-ответчик почти всегда представлена тремя постоянны-

ми представителями соответствующих органов в Конституционном суде. Эти представители — известные учёные, доктора юридических наук, однако они являются лишь «голосом», озвучивая на заседаниях коллективное мнение палат Парламента или мнение Президента Российской Федерации, в свою очередь подготовленное с участием экспертов и специалистов.

По окончании выступления сторон судьи и сами стороны вправе задать вопросы для уточнения позиций. Следующий этап в судебном разбирательстве — выступления экспертов и специалистов. Как правило, в качестве экспертов в Конституционном суде выступают авторитетные учёные и практики — юристы, экономисты, политологи. Экспертное заключение может быть также представлено научно-исследовательскими и учебными центрами. Имея в виду, что Конституционный суд решает вопросы права, чаще всего эксперты и специалисты представляют ту или иную отрасль права. При необходимости могут быть заслушаны свидетели и исследованы документы. Завершается рассмотрение дела заключительными выступлениями сторон.

По окончании слушаний Конституционный суд удаляется в совещательную комнату для подготовки итогового решения по делу. Итоговое решение выносится в форме постановления (в ходе заседания по процедурным вопросам принимается определение). Оно принимается в совещательной комнате после обсуждения, открытым голосованием, путём поимённого опроса судей. Председательствующий голосует последним. Решение принимается простым большинством голосов, за исключением решения о толковании Конституции Российской Федерации, которое принимается большинством не менее двух третей. До принятия всего решения может быть голосование по отдельным частям. Ещё раз подчеркнём, насколько сложны вопросы, рассматриваемые Конституционным судом. Постановление оглашается в судебном заседании. После провозглашения постановление рассылается всем заинтересованным лицам и публикуется в официальных изданиях высших органов власти. Судья, не согласный с мнением Суда, вправе письменно изложить своё особое мнение. Этот документ приобщается к делу и публикуется в «Вестнике Конституционного Суда РФ».

Заметим, что по некоторым названным в законе вопросам Конституционный суд может рассматривать и разрешать дела без проведения слушаний. Это допускается, если Суд убедится, что оспариваемые заявителем положения нормативного правового акта аналогичны нормам, уже признанным ранее Судом неконституционными. Так же и тогда, когда признанная Судом неконституционной норма применена Судом в конкретном деле и подтверждение её неконституционности необходимо для устранения фактов нарушения конституционных прав и свобод граждан в правоприменительной практике.

В законе также указаны особенности порядка производства по отдельным категориям дел (соответствие Конституции РФ нормативных актов органов власти, споры о компетенции, о толковании Конституции РФ и др.). И по каждой из этих категорий определена специфика, в том числе в допустимости запроса, в пределах проверки, в содержании итогового решения (постановления).

Постановления (определения) Конституционного суда вступают в силу немедленно, являются окончательными и обжалованию не подлежат. Акты или их отдельные положения, признанные неконституционными, теряют силу, какого-либо подтверждения со стороны органов государственной власти, их издавших или подписавших, не требуется. Решения судов и иных органов, основанные на таких актах, не подлежат исполнению и должны быть пересмотрены в соответствии с законом.

Государственные органы и должностные лица обязаны привести законы и иные нормативные акты в соответствие с Конституцией РФ согласно решению Конституционного суда РФ, т. е. отменить неконституционный акт либо дефектную норму (хотя, как вы помните, они уже не действуют после решения КС), издать новый акт либо норму и т. п.

Корректировке законодательства в связи с решениями Конституционного суда закон придаёт такое значение, что механизму этого процесса посвящает большую статью (ст. 80). В ней подробно определяется, какие органы, в какой срок и в каком порядке должны исполнять решения КС. Отдельная статья устанавливает, что неисполнение, ненадлежащее исполнение либо воспрепятствование исполнению решений Конституционного суда влечёт установленную ответственность.

Обязательным является и конституционно-правовое истолкование действующих норм. В этом отношении характерно Постановление Конституционного суда Российской Федерации о конституционности пунктов 1 и 2 ст. 167 Гражданского кодекса Российской Федерации, сыгравшее весьма важную роль в судебной практике. Дело рассматривалось по заявлениям (объединённым в одно дело) нескольких граждан, которые были добросовестными приобретателями жилья, но их имущество хотели отобрать по суду на основании пунктов 1 и 2 ст. 167 (общие положения о последствиях недействительности сделок). Дело в том, что указанная статья предусматривает при недействительности сделки возврат каждой из сторон другой стороне всего полученного по сделке. И получалось, что человек, приобретший квартиру, побывавшую в собственности у нескольких лиц, в случае признания недействительной одной из сделок в цепочке перехода права собственности оказывался незащищённым, даже если он был самым добросовестным

приобретателем из всех. Рассматривая данное дело, Конституционный суд не усмотрел неконституционности пунктов 1 и 2 ст. 167 ГК, однако указал, что в таких случаях применение оспоренных положений неправомерно, следует применять ст. 301 и 302 ГК РФ (истребование имущества из чужого незаконного владения и от добросовестного приобретателя). Следовательно, Конституционный суд в данном деле хотя и признал конституционность оспариваемого закона, но дал обязательное для судов толкование оспоренных норм и таким путём обеспечил защиту законных прав граждан, в частности добросовестных приобретателей.

? Вопросы для самопроверки

1) Что такое конституционное судопроизводство? 2) Какие законы определяют цели, задачи и структуру Конституционного суда Российской Федерации? 3) Почему Конституционный суд Российской Федерации и конституционные (уставные) суды субъектов Российской Федерации не объединены в единую систему? 4) Кто и с каким вопросом может обратиться в Конституционный суд Российской Федерации? 5) Почему граждане могут обращаться в Конституционный суд Российской Федерации только с вопросом относительно конституционности закона, применённого или подлежащего применению в их конкретном деле? 6) Какие меры должны быть приняты, когда Конституционный суд Российской Федерации признал закон или его часть не соответствующими Конституции Российской Федерации?

✓ Задания

1. Проанализируйте любое постановление Конституционного суда Российской Федерации: кто и на основании какой нормы обратился в Конституционный суд? Какие вопросы права решал Конституционный суд?

2. Укажите в постановлении Конституционного суда аргументы, изложенные им в мотивировочной части решения. Каковы юридические последствия данного постановления? Каковы иные неправовые (фактические, социальные, экономические, политические) последствия данного постановления?

Мысли мудрых

«Мы должны быть рабами законов, чтобы стать свободными...»

Цицерон (106–43 гг. до н. э.), римский политический деятель, философ, знаменитый оратор

ВМЕСТО ЗАКЛЮЧЕНИЯ

§ 36. Профессия — юрист

Современная популярность юридического образования — дань моде или жизненная необходимость? От чего во многом зависит доверие к людям юридических специальностей?

Однажды в классе зашёл разговор о будущих профессиях. Обсуждали одну, другую... Дошло до юриста. И тут оказалось, что термин «юрист» каждый понимает по-своему. Более того, никто не смог сказать однозначно, в чём содержание этой профессии.

Если даже вспомнить старое слово «законник» (знаток законов, законовед; тот, кто строго соблюдает законы или следит за их соблюдением), то и это мало что даст. Откроем Большой юридический словарь. Он ссылается на письмо Министерства юстиции, по которому «юристом вправе именоваться лишь специалист, имеющий соответствующее высшее образование с квалификацией магистр». Но это определение говорит только об образовании и никак не раскрывает многообразия работы следователей, прокуроров, судей, юрисконсультов, корпоративных юристов, юристов-учёных, нотариусов, адвокатов, начальников отделов кадров и многих других специалистов с юридическим образованием. А ведь каждый из названных видов деятельности имеет свои особенности, серьёзно отличающие его от других!

Следователь расследует, раскрывает преступления. Тут без труда можно, конечно, вспомнить Шерлока Холмса, комиссара Мегрэ, Пуаро, Каменскую, Фандорина и других литературных и киногероев сыска и следствия. Кто из нас, затаив дыхание, не следил за их увлекательной и опасной охотой на преступников, кто не восхищался их аналитическим умом, смекалкой, следственной интуицией! Но в реальной жизни приходится распутывать клубки куда запутаннее, чем в кино. Когда, например, следователь приезжает на место убийства, а там, кроме трупа, ничего нет, и надо найти улики, отыскать убийцу, доказать его вину. При этом нужно соблюсти все многочисленные правила уголовного процесса, о которых вы узнали на предыдущих уроках (естественно, лишь в малой их части). И как непросто разобраться в собранном материале, отличить нужное от ненужного, не броситься за первой версией. Ведь даже если около трупа оказался человек с окровавленным ножом в руках, ещё не факт, что именно он убийца.

А каково распутывать многоходовые операции в так называемых хозяйственных преступлениях, в многомиллионных мошенничествах!

Научно-технический прогресс современного общества позволяет преступному миру максимально использовать новейшие достижения электронных, радиотехнических, химических и других технологий как

при подготовке преступлений, в процессе их совершения, так и при сокрытии следов, предметов похищенного, да и самих преступников. Общеизвестны факты тончайшей подделки денежных купюр, переделки номерных знаков на моторах автомобилей, пластических операций на пальцах, на лице преступников и пр.

Прокурор сам не расследует дела, но зато надзирает за работой следователей и дознавателей других ведомств (Следственного комитета, МВД, ФСБ и др.). Прокурор осуществляет так называемый прокурорский надзор за их деятельностью, т. е. следит, чтобы в процессе дознания и следствия не нарушались процессуальные нормы, соблюдались права подозреваемых, обвиняемых и иных лиц в уголовном судопроизводстве. Он, как вы, наверное, помните по урокам, посвящённым уголовному процессу, проверяет уголовное дело, представленное ему следственным органом, после завершения следствия и, если обнаруживает неполноту следствия, несоблюдение норм уголовно-процессуального закона, направляет дело на новое расследование. Если нарушений не выявляется, прокурор направляет дело в суд. В суде прокурор выступает в качестве обвинителя (как говорят юристы, поддерживает обвинение).

Напомним и о роли прокурора в гражданском процессе. Здесь представители прокуратуры дают своё заключение по сложным делам, а в некоторых делах их участие обязательно, например при рассмотрении исков о восстановлении на работе (что, как вы понимаете, очень важно для тех, кто был незаконно уволен), в делах об усыновлении, о выселении, о признании гражданина недееспособным и др.

Нельзя не вспомнить и о такой функции прокурора, как надзор за соблюдением законности всеми государственными и местными органами власти, частными компаниями и фирмами. Недаром прокурора называют стражем закона. Но представьте, какими знаниями закона должен обладать человек, выполняющий подобную работу! Какие способности требуются, чтобы ориентироваться в столь разноплановых экономических, культурных, социальных и иных вопросах. Приходится не просто сталкиваться с ними, но и обеспечивать законность. Ко всему прочему необходим сильный, волевой характер, чтобы противостоять давлению с разных сторон. Иногда, казалось бы, по безобидным вопросам.

Приведём один пример. Газеты писали о районном прокуроре, который всего лишь опротестовал решение районных властей о введении незаконных сборов с населения якобы для прокладки газопровода. Однако этот шаг вызвал мощную волну сопротивления. Что тут началось! Судью обвинили чуть ли не в подрыве экономики района, подключили прессу, послали жалобы... Ничего. Выстоял. В итоге разбирательств суд поддержал прокурора, признал решение о сборах с населения незаконным. А прокурора стали больше уважать, внимательнее прислу-

шиваться к его мнению. Так что твёрдость характера, очевидно, необходимая черта человека, избравшего прокурорскую стезю. Впрочем, настойчивость в отстаивании мнения, в правильности которого убеждён, нужна, наверное, в любой юридической профессии, в том числе, конечно, и адвокату.

Адвокат, вероятно, самая гуманная юридическая профессия. В некотором роде она сродни врачебной. Кстати, адвокату нередко приходится играть роль психотерапевта, поскольку люди не только приходят к нему за советом и правовой помощью, но и изливают ему свои горести и беды, раскрывают душу, жаждут утешения. К тому же к адвокату, как и к врачу, приходят не «до», а «после». Как к доктору люди идут тогда, когда болезнь запущена, мало интересуясь её профилактикой, так и к адвокату чаще всего идут не до совершения юридически значимых действий, а когда что-то уже случилось.

Приходит, например, к адвокату пожилая женщина и говорит: «Помогите ради бога! Я стала бездомной». Из последовавшего затем длинного, запутанного рассказа выясняется, что клиентка подарила свою квартиру племяннице, полагая, что будет жить в квартире до смерти, а племянница будет её содержать. Теперь же племянница продала квартиру, а новые хозяева клиентку выгоняют. Выясняется также, что кто-то из знакомых «объяснил» женщине (а по сути, ввёл её в заблуждение), что если квартира дарится родственнику, то за дарителем сохраняется право проживать в квартире да ещё получать от этого родственника содержание. Племянница, естественно, всё это обещала. Лишь когда грянула беда, клиентка узнала, что договор дарения не есть договор ренты с пожизненным содержанием и проживанием.

Вообще надо сказать, что споры о квартирах, ином имуществе далеко не редкость в практике адвокатов. И какое требуется знание тонкостей права, людской психологии, сколько надо иметь такта, снисхождения к человеческим слабостям, умения убеждать, чтобы вести такие дела, а иногда помогать спорящим найти компромисс без суда.

В уголовных делах адвокату надо знать законы не хуже прокурора и обладать чутьём не меньше следователя. Это показывает, например, такой случай из практики. К адвокату обратилась мать 20-летнего молодого человека, которого арестовали по обвинению в убийстве. Мать уверена, что здесь какая-то ошибка, её сын действительно был в той комнате, где произошла трагедия, но он не мог ударить ножом человека. Конечно, почти все матери уверены, что их дети не способны на преступление. И, увы, как часто они заблуждаются! Но, поговорив с обвиняемым, адвокат поверил, что тот действительно невиновен. К тому времени следствие было уже закончено и дело готовилось к передаче в суд. Изучив материалы, адвокат не нашёл там фиксации того обстоятельства, что обвиняемый левша. Адвокат потребовал офор-

мить это документально. Одновременно он ходатайствовал о постановке перед экспертами вопроса, какой именно рукой был нанесён ножевой удар. После того как было установлено, что удар нанесён правой рукой, обвинение с юноши было снято и он вышел на свободу. Позже был найден действительный убийца.

Адвокат, ведущий хозяйственное дело, должен разбираться в экономике, ориентироваться в бухгалтерии. Защитник обвиняемого в налоговом преступлении должен знать налоговое право не хуже налогового инспектора. Только тогда подзащитный может чувствовать себя действительно под защитой. Некоторое время назад произошёл такой случай: гендиректор одного ООО обвинялся в сокрытии налогов. Адвокат был приглашён, когда дело уже передали в суд, однако хорошее знание законов помогло ему снять обвинение. На суде он доказал, что ООО имело статус малого предприятия, работало всего год и по закону было вправе пользоваться налоговыми льготами. Суд гендиректора оправдал.

Мы коснулись лишь малой части занятости адвокатов-специалистов. А направлений множество. И о каждом есть что сказать. Но главное в адвокатской профессии то, что отмечалось вначале, — возможность и обязанность помочь человеку, который обратился за помощью. Ведь в адвокате, особенно в уголовных делах, видят зачастую последнюю надежду. Не зря его официальный статус в суде — защитник.

Судья — одна из интереснейших юридических специальностей. В каком бы суде судья ни работал, его статус везде одинаков. Все судьи независимы, никто не может заставить судью принять незаконное решение или вынести незаконный приговор. Все судьи пользуются правом на неприкосновенность: никто не может задержать судью, обыскать его или его жилище. Всем судьям гарантируется защита от произвола властей, гарантируются защита их жизни, здоровья, защита их родных и близких.

Если говорить об особенностях работы судей, то они обусловлены теми задачами, которые выполняет конкретный суд. Например, Конституционный суд РФ проверяет, соответствует ли Конституции тот или иной закон, конкретная статья закона. Поэтому судьи Конституционного суда РФ выполняют очень важную миссию, они принимают постановления, которые позволяют не только восстановить нарушенные права, но и предотвратить в дальнейшем их нарушения.

Поясним это, рассмотрев в качестве примера ситуацию 1995 г. Тогда Конституционный суд РФ принял очень важное постановление, позволившее лицам, вернувшимся из мест лишения свободы, где они отбывали наказание за совершённые преступления, восстановить свои жилищные права — права пользоваться тем жилым помещением, где

они жили до лишения свободы. И неважно, какие преступления были совершены — умышленные или по неосторожности. Все граждане, отбывшие наказание, имеют право восстановиться в своих гражданских правах, в том числе и жилищных. До 1995 г., когда человек, осуждённый к лишению свободы на срок более трёх лет, возвращался из колонии, на работу его не брали без прописки, а не прописывали до тех пор, пока он не устроится на работу и не принесёт справку с места работы. В результате такой человек, отчаявшись, совершал новое преступление и оказывался вновь в местах лишения свободы. После принятия постановления Конституционного суда многие смогли возвратиться к нормальной жизни (впоследствии в законодательство были внесены соответствующие изменения). Судьи Конституционного суда должны не только хорошо знать Конституцию РФ, но и уметь толковать её положения, сопоставлять с ними федеральные законы.

Судья арбитражного суда — это судья, которому приходится разрешать экономические споры, зачастую об огромных суммах, иногда о многих миллионах, а случается, и о миллиардах рублей.

В арбитражном суде рассматриваются сложнейшие правовые вопросы, а подчас затрагиваются нешуточные интересы. Основные задачи судей — восстановить нарушенные права одной из сторон (например, из-за неисполнения обязательств по договору) и предотвратить в дальнейшем нарушения, приучить предприятия и организации выполнять то, что они обязаны.

Рассмотрим такой пример. Два предприятия заключили договор поставки товара. Одно предприятие заплатило деньги, но товар не получило. Естественно, оно понесло убытки. Это предприятие обратилось в арбитражный суд. Судья арбитражного суда проверяет, действительно ли был заключён такой договор, действительно ли предприятие заплатило деньги, но товар не получило, действительно ли другое предприятие не поставило товар и по какой причине (хотя причина неисполнения договора имеет значение только тогда, когда этому предприятию помешали исполнить обязательства непредвиденные и не зависящие от него чрезвычайные обстоятельства). Судья арбитражного суда должен хорошо знать все законы, которые регулируют предпринимательскую и иную экономическую деятельность.

Судьи судов общей юрисдикции — это судьи, которые рассматривают и гражданские, и уголовные дела.

Известно, что в суд граждане обращаются в тех случаях, когда нет возможности восстановить их права в ином порядке. Суд — это как последняя надежда на справедливость.

Судьи-цивилисты рассматривают обширный круг гражданских дел: это и наследственные споры, и трудовые споры, и споры о детях и т. п. Естественно, судья должен не только знать столь разнообраз-

ные законы, но и уметь применять их на практике, он должен обладать и определённым жизненным опытом, быть психологом, чтобы понять, кто из лиц, участвующих в деле, его обманывает, а кто говорит правду, должен, руководствуясь внутренним убеждением, дать оценку представленным доказательствам на основе всестороннего, полного и объективного их исследования. И главное — должен установить все обстоятельства, имеющие значение для дела, и принять законное и обоснованное решение.

Судьи, которые рассматривают уголовные дела, должны ещё обладать человечностью, чтобы понять обвиняемого, совершившего преступление, почему он это сделал, что двигало им, как он сам оценивает свои действия (раскаялся или нет в содеянном). Тут важно напомнить, что не случайно в отличие от ГПК, предъявляющего к решению суда два требования — законности и обоснованности, УПК добавляет ещё и третье — справедливость. О понятии и чувстве справедливости сказано во множестве книг и фильмов. Здесь заметим лишь, что человек, для которого это понятие — пустой звук, не должен занимать высокий пост судьи, ведь судьи-криминалисты решают судьбу человека, и очень важно не допустить ошибку, чтобы не был осуждён невиновный.

Рассмотрим такой пример. В одном из районных судов Москвы рассматривалось дело о разбойном нападении. Однажды вечером женщина (в дальнейшем — потерпевшая) возвращалась домой. Около подъезда её дома на неё напал какой-то молодой человек, сорвал с шеи золотую цепочку с кулоном и убежал. Она сразу же обратилась в отделение полиции, описала молодого человека. Наряд полиции, выехав к её дому, недалеко от места происшествия задержал юношу, подпадающего под описание, данное женщиной. Его доставили в отделение полиции и при обыске обнаружили у него разорванную золотую цепочку, похожую на ту, которая была у потерпевшей. Молодой человек свою вину отрицал. Он объяснил, что золотую цепочку ему дала его невеста, чтобы он сдал её в ремонт в ювелирную мастерскую, расположенную недалеко от его работы. Однако никто ему не поверил. И только в ходе судебного заседания судья, поверив юноше, отнёсся очень внимательно к его словам и показаниям потерпевшей. Он вызвал в суд в качестве свидетеля (чего не сделал следователь, а должен был) девушку, которая не только подтвердила слова своего жениха, но и сказала, где она покупала золотую цепочку, и представила чек на покупку. Так с юноши было снято обвинение.

Суд — это высшая юридическая инстанция. Именно здесь даётся оценка работы следователя, прокурора, юрисконсульта по конкретному делу. Право вершить суд, провозглашать от имени государства приговор есть не только огромная честь, власть, доверие, но и величайшая

ответственность. Недаром во всех странах должность судьи высокоуважаемая и высокооплачиваемая.

Есть ещё одна юридическая должность, с представителями которой мы сталкиваемся довольно часто. Это **нотариус** — своего рода авторитетнейший свидетель и удостоверитель наиболее значимых юридических фактов и действий. Нотариус обязан быть не только беспристрастным и действовать строго в рамках полномочий, предоставленных ему законом. Он должен уметь хранить секреты (тайну совершения нотариального действия), тщательно соблюдать все формальности нотариальных правил, так как нарушение этих правил может повлечь за собой отмену и признание недействительными любых сделок, для которых обязательна нотариальная форма их удостоверения. Ему приходится быть и психологом, так как к нему за помощью обращаются граждане, которые зачастую мало понимают в законах и могут в результате сделки остаться ни с чем.

Нотариус не только удостоверяет сделки (т. е. подтверждает правомочия участников, законность совершаемого и т. д.), но и выдаёт соответствующие документы (например, свидетельства о праве на наследство и др.), он удостоверяет завещания, доверенности, принимает меры к охране наследственного имущества, свидетельствует верность копий документов, подлинность подписи на документах и т. д.

Перечень нотариальных действий достаточно обширен, и закон подробно регламентирует порядок их совершения.

Во-первых, нотариус устанавливает личность лиц, обратившихся к нему (т. е. они представляют нотариусу паспорт).

Во-вторых, он проверяет дееспособность этих лиц (т. е. могут ли они совершать сделки; например, несовершеннолетние лица не могут совершать сделки купли-продажи квартиры).

Кроме того, нотариус проверяет документы, которые ему представляют. Причём в документах не должно быть исправлений, подчисток, ошибок, нельзя представлять документ, написанный карандашом. Нотариус объясняет гражданам те последствия, которые могут наступить в результате их действий.

Юрисконсульт предприятия, организации — это человек, который, по сути, является правовым советником руководителя предприятия. Сегодня ни один руководитель (даже самой маленькой фирмы) не будет заключать договор, не посоветовавшись с юристом.

Юрисконсульт помогает руководителю составлять различные юридические документы, правильно оформлять взаимоотношения с работниками предприятия (он визирует все приказы руководителя, т. е. ставит свою подпись на приказе, если приказ не противоречит закону, а если приказ незаконный — объясняет руководителю предприятия,

почему нельзя подписывать такой приказ и какие могут наступить последствия, если он всё-таки будет подписан).

Юрисконсульт готовит все договоры, которые предприятие заключает с другими лицами; проверяет законность представленных для заключения проектов договоров.

О важности этой работы может рассказать следующий пример. В ООО поступил проект договора, по условиям которого ООО должно было поставить другому ООО материалы для строительства жилого дома, а первое общество — оплатить поставленные материалы. В проекте договора очень чётко было расписано, какие конкретно, в каком количестве и в какой срок должны быть поставлены материалы, но ничего не говорилось об ответственности, наступающей в случае недопоставки материалов, нарушения сроков, а также поставки некачественных материалов. Юрисконсульт ООО — покупателя материалов, ознакомившись с проектом договора, внёс свои предложения об ответственности ООО — поставщика за ненадлежащее исполнение обязательств по поставке материалов. И как же эти добавления оказались важны потом, когда возникли споры!

Юрисконсульт организации, предприятия, фирмы консультирует всех работников предприятия по различным вопросам, возникающим в их работе, а нередко и по личным делам.

Рамки параграфа не позволяют рассказать о других юридических ипостасях, например о работе в правовых службах Государственной Думы, Совета Федерации, законодательных органах Москвы, Санкт-Петербурга, областей, краёв, республик, где пишутся законы, по которым потом живут миллионы людей. Ведь каждое слово в таком акте может быть судьбоносным. Поэтому в работе требуются и особая тщательность, и широкие знания. Надо учесть и цель издания закона, и его связь и взаимодействие с другими законами, место в системе законодательства, непротиворечие с международными соглашениями и обязательствами России, получить и интерпретировать заключения экспертов по существу акта, о его возможных экономических, социальных и других последствиях, о его коррупционности (т. е. о возможности злоупотреблений) и многое другое. Надо ли напоминать, каким кругозором должен обладать человек, готовящий **ЗАКОН**! И как это увлекательно! Но разве можно рассказать обо всём этом на одной странице?

Также лишь упомянем, что в различных государственных службах внутренних дел, федеральной безопасности, таможенного контроля, финансового мониторинга, в других министерствах и ведомствах, в аппаратах губернаторов и мэров есть большое количество функций (и соответственно должностей), исполнять которые призваны юристы.

К сожалению, и те, кто ощутил в себе дух исследователя, кому импонирует научная деятельность, не найдут здесь подробного описания работы юристов-учёных, изучающих теорию права, сущность этого сложнейшего общественного явления, методы и пределы его воздействия на жизнь общества. Нет возможности и рассказать здесь о том, как юристы-учёные работают над совершенствованием системы российского права, его отраслей (например, уголовно-процессуальной, гражданско-процессуальной, семейной и др.), отдельных институтов (например, мировых судей, обжалование приговоров и др.), как они разрабатывают основы правового регулирования новых для современной России общественных отношений в экономике, в социальной сфере (например, корпоративное право, брачный договор, суд присяжных и др.). Впрочем, работа учёных-юристов мало чем отличается от работы других учёных-гуманитариев, хотя специфика, естественно, есть.

Как видите, человек, получивший специальность «юрист», имеет достаточно широкое поле деятельности. Но где бы он ни работал, везде необходимо соблюдение общих требований, предъявляемых к лицам этой профессии.

Отметим некоторые качества, необходимые юристу, где бы он ни работал.

Во-первых, это, конечно, безупречное знание права и законов в своей сфере деятельности, основанное на фундаменте общей правовой культуры. Ну и понятно — умение толковать правовые нормы и применять их.

Во-вторых, юрист должен быть высокообразованным человеком. Высокий уровень общего развития, эрудиция являются предпосылками овладения истинным мастерством юриста.

В-третьих, это умение внятно и грамотно говорить. Без совершенного владения русским языком юрист не сможет грамотно составлять различные юридические документы: договоры, соглашения, доверенности, завещания, протоколы допросов, судебные решения, тексты приговоров и пр. Общее образование (а не только специальное) помогает юристу аргументированно объяснять лицам, обратившимся за юридической помощью, все тонкости применения законов в обычной жизни. Чем большим запасом слов обладает юрист, тем легче ему в нужный момент подобрать самое точное.

Право вообще и речь юриста в частности отличаются обилием специальных терминов, выражений, тонкостями словесных оборотов, которые чаще всего неизвестны или не полностью понятны обычным гражданам. В общении с рядовыми гражданами юрист должен умело пользоваться специальными терминами из юридической лексики, применять их в точном значении и на основе контекста, а при необходимости должен уметь объяснить неясные понятия.

Вызывает восхищение забота выдающихся отечественных юристов, живших и практиковавших на рубеже XIX и XX вв., о языке, бережное отношение и любовь к нему, стремление беречь его как национальную святыню. Они настойчиво рекомендовали использовать слова и речевые обороты, свойственные хорошему русскому языку, идущие из народной практики и языковых традиций, избегать увлечения иностранными словами.

Следующее требование, предъявляемое к лицам, желающим получить профессию юриста, — это умение логически мыслить. При анализе, расследовании практически любого дела юрист, как правило, сталкивается со сложной, нередко экстремальной жизненной ситуацией, с массой самых настоящих головоломок, разгадать, быстро расшифровать которые он обязан как профессионал.

Приведём в качестве примера одну взятую из жизни ситуацию. В Москве был задержан молодой человек К. по подозрению в том, что он 23 марта в 21 час в районе метро «Бауманская» совершил нападение на человека и причинил ему тяжкие телесные повреждения, повлёкшие смерть. После задержания К. пояснил, что он в указанное время находился в автобусе, следовавшем от метро «ВДНХ» в город Сергиев Посад. Его показания подтвердили допрошенные в качестве свидетелей лица, провожавшие молодого человека на автобус, отправлявшийся от метро «ВДНХ» в 20 часов 40 минут, а также свидетели, видевшие гражданина К. на остановке автобуса в Сергиевом Посаде в 21 час 40 минут. На основе свидетельских показаний, логически рассуждая, следователь пришёл к выводу, что при таких обстоятельствах обвиняемый К. физически не мог находиться в районе метро «Бауманская», а значит и не мог совершить данное преступление. Поэтому суд вынес постановление о прекращении уголовного дела в отношении К.

Юрист должен уметь работать с законами, документами, справочниками, различной литературой. Он должен постоянно пополнять собственный банк специальных юридических терминов.

Нельзя также не сказать об умении юриста-профессионала внимательно, не перебивая, выслушивать собеседника, не только запоминать главные мысли рассказчика (свидетеля, потерпевшего, подозреваемого, обвиняемого), но и обращать внимание на второстепенные на первый взгляд детали показаний, свидетельств, фактов, которые впоследствии существенно помогут выявить истину.

Рассмотрим такой пример. К уголовной ответственности был привлечён водитель автобуса, который сбил пешехода. Пешеход упал на асфальт, ударился головой о камень и в результате полученной черепно-мозговой травмы умер в больнице. Свидетель, очевидец дорожно-транспортного происшествия, рассказал следователю о том, что видел:

он ехал в автобусе (водитель которого совершил наезд на пешехода), стоял около кабины водителя, смотрел на дорогу, и в какой-то момент ему в глаза «ударил сноп света», после чего водитель автобуса, пытаясь предотвратить наезд на пешехода, одновременно резко выкрутил руль и затормозил. Следователь, слушавший свидетеля, обратил внимание на слова «ударил сноп света» и предположил, что водителю автобуса этот очень яркий свет также был виден и мог помешать. Поэтому было назначено проведение экспертизы, которая сделала вывод о том, что водитель в момент наезда на пешехода был ослеплён встречным автомобилем и увидел пешехода слишком поздно. В результате уголовное дело было прекращено.

Юрист должен обладать такими качествами, как терпимость, способность к сотрудничеству, способность встать на позицию другого человека и посмотреть на ситуацию его глазами. Он должен иметь организаторские способности, уметь оказывать воздействие на различных субъектов, с которыми приходится вступать в диалог в процессе профессионального общения.

Особенности юридической деятельности предъявляют требования и к внешности юриста. Если юрист неопрятен и неаккуратен во внешнем облике и одежде, а в его кабинете беспорядок, он не сможет установить контакт с человеком, пришедшим к нему за помощью, или с подозреваемым, обвиняемым.

Следовательно, юрист, классный специалист, должен не только овладеть определённым объёмом теоретических юридических знаний, сформировать у себя высокий уровень правового сознания, правовой культуры, но и сформировать у себя целый комплекс практических умений, стойких профессиональных навыков, позволяющих ему быстро и безошибочно выполнять функции юриста любого профиля деятельности.

? Вопросы для самопроверки

1) Где (в какой области) можно применить юридические знания? 2) Какими качествами должен обладать человек, желающий заниматься юридической деятельностью? 3) Нужны ли юридические знания в повседневной жизни?

✓ Задания

1. В вечернее время гражданин Минин догнал на дороге гражданку Савёлову, сорвал с её плеча дамскую сумочку, в которой находились 200 р. и документы, не имеющие особого значения, и с похищенным скрылся. Савёлова обратилась в отделение полиции.

Выскажите ваше мнение, кто должен расследовать это преступление.

2. Следователю, расследующему дело о хищении, стало известно о том, что подследственный сообщил своему адвокату важные сведения о совершённом им тяжком преступлении в момент хищения. Указанные сведения могли бы помочь раскрыть преступление. В связи с этим следователь решил допросить адвоката. Но последний отказался дать показания.

Кто в этой ситуации прав? Ответ поясните.

3. Судья, рассматривая дело о разделе совместного имущества супругов, пришёл к выводу, что квартира, являющаяся предметом спора, была приобретена в период брака. Ответчик утверждал, что квартира была приобретена на денежные средства, полученные им от продажи другой квартиры, приобретённой до брака. Однако судья при рассмотрении этого дела отклонил ходатайство ответчика об истребовании из банка сведений о движении денежных средств по его лицевому счёту, из которых было бы видно, когда и какие средства были потрачены на приобретение спорной квартиры. Судья указал, что не имеет значения, какие денежные средства были потрачены на приобретение квартиры, главное — что она была приобретена в период брака.

Правильно ли поступил судья? Аргументируйте свой ответ.

Мысли мудрых

«Нужно хорошо знать свой родной язык и уметь пользоваться его гибкостью, богатством и своеобразными оборотами...»

«На различных ступенях уголовного процесса, исследуя преступное дело... судья призван прилагать все силы ума и совести, знания и опыта, чтобы постигнуть житейскую и юридическую правду дела».

А. Ф. Кони (1844–1927), русский юрист, общественный деятель, публицист

«Величайшее из достоинств оратора — не только сказать то, что нужно, но и не сказать того, что не нужно».

Цицерон (106–43 гг. до н. э.), римский политический деятель, философ, знаменитый оратор

Список источников

Конституция Российской Федерации: принята всенародным голосованием 12.12.1993 (актуальное издание).

Гражданский кодекс Российской Федерации (актуальное издание).

Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации (актуальное издание).

Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях (актуальное издание).

Семейный кодекс Российской Федерации (актуальное издание).

Трудовой кодекс Российской Федерации (актуальное издание).

Уголовный кодекс Российской Федерации (актуальное издание).

Уголовно-процессуальный кодекс РФ (актуальное издание).

Список литературы

Аверьянова Т. В., Белкин Р. С., Корухов Ю. Г. Криминалистика: Учебник для вузов. — М., 2007.

Алексеев С. С. Тайна и сила права / С. С. Алексеев. — М., 2009.

Гражданское право / Под ред. М. В. Карпычева, А. М. Хужина. — М, 2010.

Аленин А. П. Виды и система следственных действий // Правоведение. — 2004. — № 1.

Антонов В. П. Особенности организации производства осмотра места происшествия по делам террористической направленности: Учебно-методическое пособие. — М., 2006.

Бабаева Э. У. Справочник следователя. Практическая криминалистика: расследование отдельных преступлений: Практическое пособие. — М., 1990.

Баев О. Я. Тактика следственных действий: Учебное пособие. — Воронеж, 1995.

Баянов А. И. Стратегия и практика в структуре следственного действия // Криминалистические чтения, посвящённые 100-летию со дня рождения профессора Б. И. Шевченко: Тезисы выступлений. — М., 2004.

Безлепкин Б. Т. Уголовный процесс России: Учебное пособие для вузов. — М., 2006.

Белкин Р. С, Лифшиц Е. М. Тактика следственных действий. — М., 1997.

Белкин Р. С. Криминалистика: Краткая энциклопедия. — М., 1993.

Белкин Р. С. Криминалистическая энциклопедия. — М., 1997.

Бобров В. К., Божьев В. П., Бородин С. В. и др. Уголовный процесс: Учебник. — М., 2004.

Боголюбов С. А. Экологическое право: учебник для вузов. — (Любое издание).

Бурхард В. Криминалистический словарь. — М., 2005.

Гатин А. М. Гражданское право / А. М. Гатин. — М. 2009.

Голиченков А. К. Экологическое право России: словарь юридических терминов. — М., 2008.

Гражданское право / Под ред. А И. Калпина, А. И. Масляева. — М., 2011.

Гражданское право России. Обязательственное право: Курс лекций / Отв. ред. О. Н. Садиков. — М., 2010.

Грудцын Л. Ю. Гражданское право России: учеб / Л. Ю. Грудцын, А. А. Спектор. — М., 2008.

Зенин И. А. Гражданское право. — М., 2010.

Кашанина Т. В. Происхождение государства и права / Т. В. Кашанина. — М., 2008.

Кашанина Т. В. Российское право / Т. В. Кашанина, А. В. Кашанин. — М., 2011.

Киселев И. Я. Сравнительное трудовое право: учеб. — М., 2005.

Международное право: Учебник / Н. А. Ушаков. — М., 2005.

Крашенинников П. В. Авторские и смежные с ними права, Постатейный комментарий глав 70 и 71 ГК РФ. — М., 2010.

Немытина М. В. Право России как интеграционное пространство / М. В. Немытина. — Саратов, 2008.

Пчелинцева Л. М. Семейное право России (любое издание).

Российская энциклопедия по охране труда: в 2 т. / гл. ред. А. П. Починок. — М., 2003.

Рыженков А. Я. Гражданское право. — М., 2012.

Семейное законодательство / Под ред. С. А. Подзорова (любое издание).

Теория государства и прав: Учебник / под ред. А. В. Малько. — М., 2006.

Шевченко Е. Е. Заключение гражданско-правовых договоров. Проблемы теории и судебно-арбитражной практики. — М., 2011.

Яковлев В. Ф. Гражданско-правовой метод регулирования общественных отношений. — М., 2006.

Интернет-ресурсы

http://www.kremlin.ru/ —официальный сайт Президента РФ.

http://www.council.gov.ru/ — официальный сайт Совета Федерации РФ.

http://www.duma.gov.ru/ — официальный сайт Государственной Думы РФ.

http://www.ksrf.ru/ru/Pages/default.aspx — официальный сайт Конституционного Суда РФ.

http://www.garant.ru/ — информационно-правовой портал.

http://government.ru/ — официальный сайт Правительства РФ.

http://www.rg.ru/ — официальный сайт «Российской газеты» (официальный печатный орган Правительства Российской Федерации, после публикации в этом издании вступают в силу государственные документы).

http://www.copyright.ru/ — интернет-портал «Авторское право в России».

http://ppt.ru/ — Петербургский правовой портал.

http://www.constitution.ru/ — электронная версия Конституции РФ.

http://www.pravo.gov.ru/ — официальный интернет-портал правовой информации (официальное опубликование правовых актов РФ).

http://www.allpravo.ru/ — Всё о праве (электронные учебники, дипломы, юридические словари).

http://civil.consultant.ru/elib/ — Классика российского права (представлены классические монографии, для которых известные современные юристы специально подготовили свои комментарии и предисловия (представлены в обычном html-формате), и репринты классических изданий по юриспруденции).

http://www.consultant.ru/ — Консультант плюс.

http://pravo.msk.rsnet.ru/ — официальный интернет-портал правовой информации.

http://www.kodeks.ru/ — законодательство, комментарии, консультации, судебная практика.

https://www.referent.ru/ — Референт: правовая система нового поколения.

http://www.regionz.ru/ — Региональное законодательство.

Периодические издания

http://www.rg.ru/ — Российская газета.

http://www.top-personal.ru/adminlaws.html — архив номеров журнала «Административное право».

http://www.top-personal.ru/officeworks.html — архив номеров журнала «Делопроизводство».

http://www.top-personal.ru/estatelaws.html — архив номеров журнала «Жилищное право».

http://www.top-personal.ru/mastersales.html — архив номеров журнала «Мастер продаж».

http://www.sekretarskoe-delo.ru/ — журнал «Секретарское дело».

http://www.top-personal.ru/workinglaws.html — архив номеров журнала «Трудовое право».

http://www.law-n-life.ru/index.php/ru/ — интернет-версия журнала «Право и жизнь».

http://www.gazeta-unp.ru/ — еженедельная профессиональная газета «Учёт. Налоги. Право».

http://www.bestlawyers.ru/jr/jr.html — Журнал «Домашний адвокат».

http://www.ruzh.org/ — Российский юридический журнал.



Учебное издание

Боголюбов Леонид Наумович, **Абова** Тамара Евгеньевна,
Матвеев Александр Измайлович, **Абросимова** Елена Борисовна,
Басик Наталья Юрьевна, **Белявский** Альберт Владимирович,
Васильева Елена Николаевна, **Жильцова** Евгения Ивановна,
Калуцкая Елена Константиновна, **Королькова** Евгения Сергеевна,
Кудрявцев Владимир Николаевич, **Скачкова** Галина Семеновна,
Телюкина Марина Викторовна, **Салищева** Надежда Георгиевна,
Альхименко Владимир Владимирович,
Гришковец Алексей Алексеевич

ПРАВО

11 класс

Учебник

Углублённый уровень

Редакция истории, обществознания и права
Заведующий редакцией *Е. Е. Бакаляр*
Редактор и ответственный за выпуск *А. Ф. Иванова*
Художественный редактор *А. В. Щербаков*
Техническое редактирование и компьютерная
вёрстка *С. В. Китаевой, О. Ю. Мызниковой*
Корректоры *Т. С. Крылова, М. Г. Волкова*

Налоговая льгота — Общероссийский классификатор продукции ОК 005-93—953000. Изд. лиц. Серия ИД № 05824 от 12.09.01. Подписано в печать 27.03.19. Формат $70\times90^{1}/_{16}$. Бумага офсетная. Гарнитура SchoolBookCSanPin. Печать офсетная. Уч.-изд. л. 21,62. Тираж 3000 экз. Заказ № .

Акционерное общество «Издательство «Просвещение».
Российская Федерация, 127473, г. Москва, ул. Краснопролетарская,
д. 16, стр. 3, этаж 4, помещение I.

Предложения по оформлению и содержанию учебников —
электронная почта «Горячей линии» — fpu@prosv.ru.

Отпечатано в России.

Отпечатано по заказу АО «ПолиграфТрейд» в ООО «Тульская типография».
300026, г. Тула, пр-т Ленина, 109.