

Правоведение

УЧЕБНИК

3-е издание, переработанное и дополненное

Ответственный редактор
доктор юридических наук, профессор
Б. И. Пугинский

Рекомендовано учебно-методическим советом по юридическому образованию Учебно-методического объединения по классическому университетскому образованию в качестве учебника для студентов высших учебных заведений, обучающихся по неюридическим специальностям

МОСКВА • ЮРАЙТ • 2011



УДК 34
ББК 67я73
П68

П68 **Правоведение** : учебник / отв. ред. Б. И. Пугинский. — 3-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт ; ИД Юрайт, 2011. — 480 с. — (Основы наук).

ISBN 978-5-9916-0973-9 (Издательство Юрайт)

ISBN 978-5-9692-1031-8 (ИД Юрайт)

Авторами учебника являются ведущие преподаватели юридического факультета Московского государственного университета имени М. В. Ломоносова. Его содержание в полной мере соответствует действующей учебной программе по дисциплине «Правоведение». В учебнике учтены все нововведения в российском законодательстве последнего времени.

Для студентов неюридических вузов, изучающих дисциплину «Правоведение».

УДК 34
ББК 67я73

Учебное издание

Правоведение

Ответственный редактор Б. И. Пугинский

Учебник

Редактор А. Д. Гусейнова

Корректор А. Ф. Ключикова

Компьютерная верстка Ю. А. Варламова

Формат 84×108¹/₃₂.

Гарнитура «PetersburgC». Печать офсетная.

Усл. печ. л. 25,2. Тираж 2000 экз. Заказ №

ООО «ИД Юрайт»

140004, Московская обл., г. Люберцы, 1-й Панковский проезд, д. 1.

Тел.: (495) 744-00-12. E-mail: izdat@urait.ru, www.urait.ru

Покупайте наши книги:

Оптом в офисе книготорга «Юрайт»:

140004, Московская обл., г. Люберцы, 1-й Панковский проезд, д. 1,
тел.: (495) 744-00-12, e-mail: sales@urait.ru, www.urait.ru

В розницу в интернет-магазине: www.urait-book.ru,

e-mail: order@urait-book.ru, тел.: (495) 742-72-12

Для закупок у Единого поставщика в соответствии с Федеральным законом от 21.07.2005 № 94-ФЗ обращайтесь по тел.: (495) 744-00-12, e-mail: sales@urait.ru, kea@urait.ru

ISBN 978-5-9916-0973-9
(Издательство Юрайт)
ISBN 978-5-9692-1031-8
(ИД Юрайт)

© Коллектив авторов, 2010
© Коллектив авторов, 2011, с изменениями
© ООО «ИД Юрайт», 2011



Оглавление

Принятые сокращения	7
Авторы	8

Раздел I. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О ГОСУДАРСТВЕ И ПРАВЕ

Глава 1. Сущность и основные черты государства	11
1.1. Понятие и признаки государства.....	11
1.2. Социальное назначение и функции государства	13
1.3. Формы государства	15
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	<i>17</i>
Глава 2. Сущность и основные характеристики права.....	18
2.1. Понятие и признаки права	18
2.2. Система права.....	19
2.3. Источники права	22
2.4. Понятие и формы реализации права. Правовые отношения.....	26
2.5. Правомерное поведение, правонарушение и юридическая ответственность	30
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	<i>34</i>
<i>Литература</i>	<i>34</i>

Раздел II. ОСНОВЫ ГОСУДАРСТВЕННО-ПРАВОВОГО УСТРОЙСТВА РОССИИ

Глава 3. Основные положения конституционного права Российской Федерации	37
3.1. Понятие конституционного права	37
3.2. Основы конституционного строя	38
3.3. Конституционный статус личности.....	41
3.4. Россия — федеративное государство.....	44
3.5. Органы государственной власти Российской Федерации и местного самоуправления	49
3.6. Избирательное право и избирательная система	51
3.7. Президент РФ	54
3.8. Федеральное Собрание РФ	57
3.9. Правительство РФ	60
3.10. Органы государственной власти в субъектах РФ	62



3.11. Конституционно-правовые основы местного самоуправления	63
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	64
<i>Литература</i>	64
Глава 4. Судебная система и иные правоохранительные органы...	65
4.1. Общая характеристика судебной системы	65
4.2. Федеральные суды общей юрисдикции	68
4.3. Арбитражные суды	73
4.4. Суды субъектов РФ	77
4.5. Прокуратура и иные правоохранительные органы	79
4.6. Адвокатура	82
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	85
<i>Литература</i>	85

Раздел III. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВООТНОШЕНИЙ И ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВА

Глава 5. Общие положения гражданского права	89
5.1. Понятие, предмет, метод и источники гражданского права...	89
5.2. Граждане как субъекты гражданского права	94
5.3. Юридические лица	99
5.4. Виды юридических лиц	103
5.5. Несостоятельность (банкротство) юридических лиц и граждан	115
5.6. Основания возникновения и прекращения гражданско-правовых отношений	125
5.7. Объекты гражданских прав	135
5.8. Защита гражданских прав	148
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	154
<i>Литература</i>	154
Глава 6. Право собственности и ограниченные вещные права	155
6.1. Понятие и содержание права собственности	155
6.2. Право общей собственности	161
6.3. Ограниченные вещные права	164
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	170
<i>Литература</i>	170
Глава 7. Договор и отдельные виды обязательств.....	171
7.1. Общие положения о договоре	171
7.2. Договоры о передаче имущества в собственность, пользование	186
7.3. Договоры на выполнение работ, оказание услуг, договор простого товарищества	202



7.4. Внедоговорные обязательства	227
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	238
<i>Литература</i>	238
Глава 8. Правовое регулирование предпринимательской деятельности	239
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	256
<i>Литература</i>	256

Раздел IV. ПРАВОВОЕ ОБЕСПЕЧЕНИЕ ЧАСТНЫХ ИНТЕРЕСОВ ГРАЖДАН

Глава 9. Основные положения семейного права	258
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	271
<i>Литература</i>	271
Глава 10. Правовое регулирование жилищных отношений	272
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	286
<i>Литература</i>	287
Глава 11. Наследственное право	288
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	298
<i>Литература</i>	298
Глава 12. Реализация гражданами их личных прав во взаимоотношениях с административными органами	299
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	311

Раздел V. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ДРУГИХ ВИДОВ ОТНОШЕНИЙ

Глава 13. Правовое регулирование трудовых отношений	315
13.1. Предмет, понятие и источники трудового права	315
13.2. Социальное партнерство в сфере труда	324
13.3. Трудовой договор	329
13.4. Рабочее время и время отдыха	343
13.5. Заработная плата и нормирование труда	349
13.6. Дисциплина труда и ответственность	353
13.7. Материальная ответственность сторон трудового договора	356
13.8. Охрана труда	359
13.9. Защита трудовых прав и свобод	361
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	364
<i>Литература</i>	365
Глава 14. Уголовное право	366
14.1. Понятие, задачи и принципы уголовного права	366
14.2. Уголовный закон и его действие	367
14.3. Преступление	369
14.4. Уголовная ответственность	372



14.5. Обстоятельства, исключающие преступность деяния.....	374
14.6. Понятие и виды наказаний.....	377
14.7. Особенная часть УК.....	381
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	386
<i>Литература</i>	386
Глава 15. Уголовный процесс	387
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	396
<i>Литература</i>	397
Глава 16. Гражданский и арбитражный процесс.....	398
16.1. Гражданский процесс.....	398
16.2. Арбитражный процесс.....	421
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	433
<i>Литература</i>	433
Глава 17. Административное право и административный процесс.....	434
17.1. Административное право.....	434
17.2. Административный процесс	446
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	448
<i>Литература</i>	448
Глава 18. Правовое регулирование охраны окружающей природной среды (экологическое право)	449
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	464
<i>Литература</i>	465
Глава 19. Основные положения земельного права.....	466
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	479
<i>Литература</i>	479
Заключение	480



ПРИНЯТЫЕ СОКРАЩЕНИЯ

Конституция — Конституция Российской Федерации, принята всенародным голосованием 12.12.1993 (с учетом поправок, внесенных Законами Российской Федерации о поправках к Конституции Российской Федерации от 30.12.2008 № 6-ФКЗ и от 30.12.2008 № 7-ФКЗ)

АПК — Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 № 95-ФЗ

ГК — Гражданский кодекс Российской Федерации: часть первая от 30.11.1994 № 51-ФЗ; часть вторая от 26.01.1996 № 14-ФЗ; часть третья от 26.11.2001 № 146-ФЗ; часть четвертая от 18.12.2006 № 230-ФЗ

ГПК — Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ

ЖК — Жилищный кодекс Российской Федерации от 29.12.2004 № 188-ФЗ

ЗК — Земельный кодекс Российской Федерации от 25.10.2001 № 136-ФЗ

КоАП — Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 № 195-ФЗ

КоБС РСФСР — Кодекс о браке и семье РСФСР от 30.07.1969. Утратил силу с 20 ноября 1997 г.

НК — Налоговый кодекс Российской Федерации: часть первая от 31.07.1998 № 146-ФЗ; часть вторая от 05.08.2000 № 117-ФЗ

СК — Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ

ТК — Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ

УК — Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 № 63-ФЗ

УПК — Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 № 174-ФЗ



АВТОРЫ:

Абросимова Е. А., кандидат юридических наук, доцент — 5.4, 5.6;

Алехин А. П., доктор юридических наук, профессор — гл. 17;

Голиченков А. К., доктор юридических наук, профессор — гл. 19;

Гуценко К. Ф., доктор юридических наук, профессор, заслуженный юрист РФ — гл. 4; 14.1, 14.3, 14.4; гл. 15;

Дмитриева И. К., кандидат юридических наук, доцент — гл. 13;

Измайлова Е. В., кандидат юридических наук — 7.1 (совместно с Вахниным И. Г.);

Крассов О. И., доктор юридических наук, профессор — гл. 18;

Кулагина Е. В., кандидат юридических наук, доцент — гл. 11;

Леонова Г. Б., кандидат юридических наук, доцент — гл. 6; 7.2, 7.3;

Михалева Н. А., доктор юридических наук, профессор — гл. 3;

Неверов О. Г., кандидат юридических наук, доцент — гл. 12;

Новичкова З. Т., кандидат юридических наук, доцент — гл. 9—10;

Пискарев И. К., кандидат юридических наук, доцент — гл. 16;

Пугинский Б. И., доктор юридических наук, профессор, заслуженный юрист РФ — заключение;

Рогачев А. А., кандидат юридических наук, доцент — гл. 1; 2;

Северин В. А., кандидат юридических наук, доцент — 5.5; 5.7; 7.4; 14.2, 14.5, 14.6, 14.7;

Сидорова Т. Э., кандидат юридических наук, доцент — 5.1, 5.2, 5.3, 5.8.

Руководитель авторского коллектива и ответственный редактор — профессор, доктор юридических наук, заслуженный юрист РФ *Б. И. Пугинский*.



Раздел I

ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О ГОСУДАРСТВЕ И ПРАВЕ





Глава 1

СУЩНОСТЬ И ОСНОВНЫЕ ЧЕРТЫ ГОСУДАРСТВА

1.1. Понятие и признаки государства

С момента своего возникновения в глубокой древности человеческое общество нуждается в регулировании, управлении. Эта потребность многократно возрастает с появлением классов и обособлением главных сфер общественной жизни — экономической, политической, идеологической (культурной). Задачи управления, регулирования социальных отношений в классовом обществе берет на себя государство.

Государство возникает как способ организации жизни членов общества на определенных ранних стадиях его становления. Процесс образования государств у различных народов мира имеет общие причины и закономерности, корнящиеся в экономической и социальной предыстории возникновения государств, а также особенности, связанные с географической средой и конкретно-историческими условиями.

Признаками (важнейшими чертами) государства являются: публичная власть, территория, налоги, суверенитет и право.

- Публичную власть составляют аппарат власти, управления и принуждения. Аппарат власти и управления — особый слой выделившихся из общества и объединенных в определенные организации людей, основным занятием которых является осуществление властных и управленческих функций.

Аппарат принуждения состоит из особых отрядов вооруженных людей — армия, разведка, полиция (милиция),



а также принудительных учреждений (исправительные заведения, тюрьмы и т.п.).

- Территория. Если при первобытно-общинном строе власть распространялась на людей в зависимости от принадлежности к тому или иному роду, племени, то с появлением государства власть распространяется на них в зависимости от территории их проживания. Независимо от кровнородственных связей люди, проживающие на территории государства, подпадают под действие его законов и являются *гражданами* (в республиках), *подданными* (в монархиях), *иностранцами* (т.е. имеющими иное гражданство или подданство) либо *апатридами* (лицами без гражданства или подданства).

Возникшее с появлением государства территориальное деление населения и распространение государственной власти лишь на население определенной территории породили административно-территориальное деление. Вся территория государства разбивается на ряд административно-территориальных единиц, на которых организуются государственная власть и управление. В разных государствах административные единицы называются по-разному: области, края, провинции, округа и т.д.

- Налоги — это те материальные средства, которые в определенной пропорции собирает с населения государство на содержание своего аппарата и для выполнения государственных функций.

Первоначально налоги использовались в основном для содержания принудительных органов — армии, полиции и государственного аппарата. В последующем, особенно в настоящее время, эти средства все в большей степени используются государствами для осуществления общепользовательных целей, в частности финансирования образовательных, оздоровительно-спортивных, культурных и иных программ.

- Право — система общеобязательных правил поведения. Право дает возможность власти делать свои решения общеобязательными для всех лиц, проживающих на территории данного государства.

- Суверенитет означает **верховенство** государственной власти, ее **единство** (целостность) и **независимость**.

Верховенство государственной власти в стране проявляется в способности государственной власти самостоятельно решать важнейшие вопросы жизни общества, издавая обще-

обязательные для всех членов общества правила поведения, устанавливать и обеспечивать единый правопорядок.

Единство (целостность) государственной власти означает наличие в государстве только законодательно установленных государственных органов, входящих на основе принципа иерархии в единую систему, отсутствие каких-либо параллельных структур власти.

Независимость государственной власти — внешний аспект суверенитета, означающий независимость государственной власти на международной арене.

Следует иметь в виду, что суверенитет государства может быть ограничен как добровольно, когда несколько государств объединяются в федерацию и передают ей часть своих суверенных прав, так и принудительно, например, когда государства — победители в войне ограничивают суверенитет побежденного государства.

1.2. Социальное назначение и функции государства

Социальное назначение государства заключается в том, что оно, прежде всего, выражает интересы экономически господствующих в обществе классов и социальных групп. В то же время любое государство какую-то часть своей деятельности осуществляет в интересах всех своих граждан (подданных). Так, еще в древних странах Востока государство осуществляло постоянно и масштабно важную общесоциальную деятельность по строительству ирригационных сооружений.

Многие из современных государств ведут активную общесоциальную работу в области экологии и защиты окружающей среды, по стимулированию технического прогресса, созданию новых рабочих мест и помощи безработным, по регулированию экономики и т.д.

Социальное назначение государства проявляется в его *функциях*, т.е. основных направлениях (и сторонах) государственной деятельности внутри страны и на международной арене по достижению конкретных внутри- и внешнеполитических целей. При этом под целью деятельности государства понимается желаемый результат его внутриполитической и международной деятельности.

По сферам деятельности функции государства подразделяются на внутренние и внешние. Современное Российское



государство осуществляет следующие внутренние функции.

Экономическая функция. В рамках этой функции государство осуществляет программирование и регулирование развития экономики страны. Это выражается: в составлении программ экономического развития в масштабе страны; формировании бюджета и контроле за его расходованием; в выдаче субсидий производителям материальных благ (для стимулирования производства) и др. Экономическая деятельность государства выражается также в непосредственном хозяйственном руководстве государственным сектором экономики. Особо подчеркнем, что в условиях рыночных отношений и в правовом государстве экономическая функция государства заключается преимущественно не в создании распределительных или запретительных механизмов, а в регулятивных, стимулирующих воздействиях.

Социальная функция. В рамках этой функции государство оказывает социальную помощь населению, как принято говорить, обеспечивает социальную защищенность личности, вне зависимости от непосредственного ее участия в производстве благ. Это, прежде всего, различные виды социальной помощи больным, инвалидам, ветеранам, детям. Осуществляя социальную функцию, государство финансирует здравоохранение, строительство жилья, культуру, просвещение, общественный транспорт и др.

Функция охраны собственности, защиты прав и интересов граждан. Выполняя эту функцию, государство обеспечивает реализацию законодательства всеми участниками общественных отношений. Задача государства — оградить общество, государство, личность от любых незаконных посягательств, при этом добиваясь (через законодательство и практику работы госаппарата) гармонизации их отношений. Важная сторона деятельности в рамках этой функции — профилактика и борьба с правонарушениями, прежде всего, с преступностью, которую ведут правоохранительные органы государства.

Экологическая функция. Жизненно важная деятельность государства в этом направлении включает охрану и научно обоснованное, правильное взаимодействие природы, общества, человека. В России, как и во многих других государствах, приняты законы об охране атмосферного воздуха,



земель, лесов, вод, иных природных ресурсов, животного мира, рыбных запасов. Законодательством предусмотрены различные меры воздействия на нарушителей. Большое значение имеет осуществляемое в рамках этой функции экологическое воспитание населения.

Российское государство, как и любое другое, осуществляет внешние функции.

Функция защиты Отечества. Это направление относится к внешним функциям, так как призвано защищать государство от агрессии извне. Однако в мирное время основная деятельность по реализации данной функции осуществляется на территории страны. Сюда относятся: производство оружия, всех видов военной техники, обмундирования, создание запасов стратегического сырья и продовольствия; постоянное совершенствование вооруженных сил, повышение их боеготовности; охрана государственных границ; военное обучение резервов вооруженных сил; организация гражданской обороны.

Функция поддержания взаимовыгодных отношений с другими государствами. В рамках этой функции государство осуществляет разнообразную деятельность, направленную на установление и развитие экономических, политических, научно-технических, культурных отношений, а также отношений в области спорта, туризма, поощрение «народной дипломатии» и др. Общую координацию международного сотрудничества осуществляет Организация Объединенных Наций. Экономическое сотрудничество координируется Экономическим и Социальным Советом ООН, политическое — Советом Безопасности ООН, культурное и научно-техническое — ЮНЕСКО, МАГАТЭ и др. Для России большое значение имеет сотрудничество с государствами бывшего СССР как на двусторонней основе, так и в рамках возникшего в 1991 г. Содружества Независимых Государств (СНГ).

1.3. Формы государства

Для характеристики государства наряду с такими понятиями, как социальное назначение и функции государства, большое значение имеет понятие формы государства. *Форма государства* есть единство трех элементов: форма



правления, форма государственного устройства (единства), государственный режим.

- Форма правления — организация высших органов государственной власти, порядок их образования и взаимосвязи с населением. Существуют две основные формы правления — монархия и республика.

В *монархии* высшая государственная власть сосредоточена в руках единоличного главы государства (царя, императора, короля и т.п.) и чаще всего передается по наследству. Монархия может быть абсолютной, т.е. не ограниченной никакими государственными органами, а может быть ограниченной (например, другим высшим органом — парламентом). В современном мире немалое число стран являются по форме правления монархиями. Это Великобритания, Япония, Бельгия, Швеция, Норвегия, Испания, Нидерланды, Дания и др.

Республика, в отличие от монархии, характеризуется выборностью высших органов власти и, как правило, коллегиальным характером законодательного органа. Республики были в рабовладельческих государствах, но наиболее характерна эта форма для современных государств.

Современные республики принято разделять на президентские и парламентарные. Для *президентских республик* характерно избрание (выборы могут быть прямыми или косвенными) президента населением, вне парламента. В этом случае президент сосредотачивает в своих руках функции и полномочия главы государства и главы правительства (например, США). *Парламентарная республика* отличается верховенством парламента, который формирует ответственное перед ним правительство (например, Италия).

- Форма государственного устройства — внутреннее деление государства на те или иные части, правовое положение и взаимоотношения этих частей, а также центральных и местных органов. Различают унитарную, федеративную и конфедеративную формы государственного устройства.

К *унитарным* (простым) государствам относятся те, которые делятся лишь на административно-территориальные единицы (области, провинции, губернии и т.д.). В унитарном государстве единая система государственных органов и единая система законодательства. Примерами унитарных государств могут служить Франция, Польша.

Федеративное (союзное) государство представляет собой объединение ряда государств или государственных



образований (автономные республики, штаты, земли, кантоны и т.п.), располагающих своими законодательными, исполнительными, а нередко и судебными органами. В федерации как минимум два вида систем органов государства и два вида систем законодательства: система государственных органов и система законодательства всей федерации и каждого из субъектов федерации. Федеративными государствами являются Россия, ФРГ, США.

Конфедерация — союз государств с некоторыми общими органами, ведающими строго определенными вопросами. Решения органов конфедерации вступают в силу после их ратификации всеми государствами-членами или квалифицированным большинством членов конфедерации.

• Государственный режим — еще один важный элемент формы государства, под которым понимается совокупность приемов, методов, способов, при помощи которых государственные органы осуществляют свою власть. Это наиболее динамичный элемент формы государства. В самом общем плане различают два вида государственных режимов — демократический и антидемократический.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Дайте понятие государства и перечислите его основные признаки.
2. Назовите основные внутренние и внешние функции государства.
3. Какие формы правления вы знаете?
4. Назовите отличия унитарного государства от федерации.



Глава 2

СУЩНОСТЬ И ОСНОВНЫЕ ХАРАКТЕРИСТИКИ ПРАВА

2.1. Понятие и признаки права

Так же, как и государство, право является продуктом общественного развития. В государственно-организованном обществе оно становится основным нормативным регулятором общественных отношений.

Научные представления о праве, его происхождении, месте и роли в системе нормативного регулирования весьма разнообразны. Отметим, что здесь и далее под термином «право» имеется в виду юридическое (или позитивное) право. В этом смысле право — система общеобязательных, формально-определенных, установленных (или санкционированных) государством, обеспеченных государственным принуждением правил поведения (норм), направленных на охрану и регулирование общественных отношений.

Рассмотрим подробнее важнейшие характеристики (признаки) права.

Общеобязательность. Наряду с правом в любом цивилизованном обществе действуют другие социальные нормы: обычаи, мораль (нравственность), нормы общественных организаций, религиозные нормы и др., но только право представляет собой систему норм, обязательных для всех членов общества. Другие нормы обязательны лишь для какой-то части общества. Так, религиозные нормы относятся только к лицам, исповедующим данную религию, нормы общественных организаций обязательны только для их членов и т.п.

Формальная определенность. Нормы права официально выражены (закреплены) в законах, других нормативных



актах органов государства. Для норм права характерны четкость, определенность, детализированность закрепления прав и обязанностей по сравнению с иными социальными нормами. Нормы права образуют разветвленную систему, отличающуюся внутренним единством, логической взаимосвязью.

Установление (или санкционирование) государством. Правовые нормы в законах и иных нормативных актах устанавливаются государством. Устанавливать правовые нормы государство может, также санкционируя (т.е. возводя в ранг общеобязательных правовых норм) обычаи, договоры, религиозные нормы.

Обеспеченность государственным принуждением. Исполнение норм права обеспечивается государством, которое, в случае необходимости, применяет принуждение. Что касается иных социальных норм, то они поддерживаются государством лишь при условии, что они соответствуют его законам или иным нормам права.

2.2. Система права

Право охраняет и (или) регулирует разнообразные общественные отношения, которые между собой взаимосвязаны и образуют сложную систему. Этой объективно существующей системой общественных отношений обусловлен системный характер самого права, его внутреннее единство.

Под *системой права* понимается объективно существующая внутренняя структура права, которая выражается в единстве и согласованности действующих в государстве норм права, подразделяемых на относительно самостоятельные части.

Система права имеет несколько уровней. Первичной клеточкой (элементом) является **юридическая норма**, которая имеет внутренние связи и структуру.

Второй уровень системы права — **правовые институты**. Общественное отношение обычно охраняется и регулируется не одной, а несколькими нормами права. Это является основанием для объединения таких норм в единый правовой институт. Например, «институт собственности» в гражданском праве, «институт правового положения свидетеля» в уголовно-процессуальном праве, «институт гражданства» в конституционном праве.

Третьим, основным уровнем системы права является **отрасль права**. Это относительно самостоятельное подразделение системы права, включающее нормы права, регулирующие большую группу однородных общественных отношений.

Деление права на отрасли определяют два основных критерия: предмет и метод правового регулирования.

Предмет правового регулирования — это то, на что воздействуют нормы права данной отрасли, т.е. большая группа однородных общественных отношений. Предмет регулирования является основным объективным основанием для распределения норм права по отраслям.

Под *методом правового регулирования* понимаются различные способы воздействия со стороны государства на общественные отношения, являющиеся предметом регулирования данной отрасли права. Своеобразие способов юридического воздействия (метода) зависит главным образом от предмета правового регулирования. Специфика предмета правового регулирования определяет характер взаимного положения участников правовых отношений. В одних отраслях, например в административном праве, преобладает метод властного обязывания, в других, например в гражданском праве, — дозволительный метод (метод равенства сторон), в третьих, например в уголовном праве, — метод запрещения недозволенных действий.

Система современного российского права включает следующие отрасли:

конституционное (государственное) право — это ведущая отрасль права, объединяющая правовые нормы, закрепляющие основы общественно-политического строя страны, принципы организации, цели и функции государства, основы правового положения граждан, систему органов государства и их основные полномочия;

административное право, нормы которого регулируют общественные отношения, складывающиеся в процессе осуществления исполнительно-распорядительной деятельности государственных органов, как во взаимоотношениях между собой, так и в их взаимоотношениях с гражданами (например, соблюдение противопожарных правил, правил дорожного движения, санитарных правил и т.п.);

финансовое право представляет собой совокупность юридических норм, регулирующих отношения, которые складываются в сфере финансовой деятельности государ-



ства (формирование федерального и местных бюджетов, основания и порядок взимания налогов и других платежей в бюджет и т.д.);

гражданское право — исключительно важная, особенно в условиях развития рыночных отношений, отрасль права. Оно регулирует разнообразные имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения. Например, нормы гражданского права закрепляют и охраняют собственность в ее различных формах, устанавливают порядок возникновения изменения и прекращения имущественных отношений, заключение различных договоров и др. Гражданским правом охраняются личные неимущественные права: честь, достоинство, авторство, право на имя;

гражданское процессуальное право состоит из норм, регулирующих порядок судопроизводства в процессе рассмотрения судами гражданских, трудовых и семейных споров;

трудовое право. Его нормы регулируют общественные отношения в процессе трудовой деятельности человека — условия приема на работу, время труда и время отдыха, правила безопасности условий труда и др.;

семейное право — отрасль права, регламентирующая брачно-семейные отношения (условия и порядок вступления в брак, права и обязанности супругов, родителей и детей);

экологическое право — отрасль права, регулирующая общественные отношения, возникающие в связи с поддержанием экологического равновесия в окружающей нас природе, отношения охраны и рационального использования земли, ее недр, лесов, вод, животного и растительного мира и др.

уголовное право — система норм, которые охраняют права и свободы личности, собственность во всех ее формах, общественный и государственный строй от преступных посягательств, а также устанавливают виды и размер наказания за совершенные преступления;

уголовно-процессуальное право — система юридических норм, определяющих основания и порядок производства по уголовным делам. Нормы этой отрасли регламентируют деятельность органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры, суда, их взаимоотношения между собой и с гражданами в ходе расследования и судебного разбирательства уголовных дел;

уголовно-исполнительное право. Нормы этой отрасли регулируют процесс исполнения наказания, а также осуще-

ствление комплекса мер по исправительному воздействию на осужденных.

Освещение вопроса о системе права было бы неполным без упоминания о разделении права на публичное и частное. Включение в систему права частного права и публичного права свойственно практически всем цивилизованным странам. Такое деление права осуществляется в зависимости от характера и способов воздействия права на регулируемые отношения. Частное право основано на признании юридического равенства, имущественной самостоятельности, свободы воли, инициативы и самостоятельности лиц при регулировании имущественных и иных отношений. Публичное право регулирует отношения, основанные на властном подчинении одной стороны другой, например, налоговые и другие финансовые отношения. Деление права на частное и публичное является необходимым, но в известной мере условным. Ибо всякое право, частное или публичное, включает в себе отношение конкретного субъекта не только к другим субъектам, но и к государству и обществу в целом.

2.3. Источники права

Если в понятии «система права» речь идет о внутренней организации, структуре права, то специальным правовым термином «источник права» обозначают выражение государственной воли вовне, внешнюю форму права.

В правовых системах разных государств сложилось несколько разновидностей источников права.

Самый древний источник — это *правовой обычай*, под которым понимается признаваемое государством правило поведения, утвердившееся в жизненных отношениях в силу многократного применения. Государство санкционирует только те обычаи, которые отвечают его интересам. После закрепления в правовых нормах эти правила приобретают общеобязательное значение.

Правовой обычай был широко распространен в древних рабовладельческих и позднее в феодальных государствах. Правовые памятники тех исторических эпох — Законы XII таблиц, Салическая правда, Русская Правда — представляют собой собрания правовых обычаев.

В настоящее время обычаи как источник права довольно широко используются лишь в странах англосаксонской правовой системы (Англии, ее бывших колониях, отчасти США). Обычай как источник российского права используется очень редко (например, обычай как источник права называется в Кодексе торгового мореплавания РФ).

Под *юридическим прецедентом* — еще одним источником права — понимают решение суда или административное решение по конкретному юридическому делу, которому государство придает общеобязательное значение в качестве образца, эталона при решении всех аналогичных дел. В зависимости от того, кто выносил соответствующее решение — суд или административный орган, — различают судебный или административный прецеденты.

Юридический прецедент как источник права также широко распространен в странах англосаксонской правовой системы (Англии, США и др.), где действует система общего права. В России, правовая система которой близка (по источникам права) к романо-германской правовой семье, прецедент как источник права не используется.

В качестве источника права возможно использование *договора* — результата согласования воли, выраженного комиссиса договаривающихся сторон. Нормативный договор является соглашением сторон, которое содержит правила, обязательные для его участников.

Как источник права договор широко используется в международном праве. В Российской Федерации договор как источник права применяется ограниченно в таких отраслях, как конституционное право, гражданское, трудовое право. Так, в трудовом праве источником служит коллективный трудовой договор (государство санкционирует в качестве общеобязательной реальную договоренность между трудовым коллективом и администрацией предприятия).

Источником права могут быть *религиозные нормы*. В этом случае государство в качестве общеобязательных санкционирует нормы той или иной религии, содержащиеся в религиозных книгах. Например, основополагающим источником мусульманского права служат Коран — собрание установлений, заповедей Аллаха и Сунна — собрание преданий о пророке Мухаммеде и также самих его высказываний, повелений.

Во всем мире широко распространен такой источник права, как *нормативно-правовой акт* — официальный юри-



дический документ, принятый в определенном порядке компетентным (уполномоченным на то) государственным органом и содержащий нормы права.

Нормативно-правовой акт рассчитан на неограниченный круг лиц (на всех, кто подпадает под его действие), на множество конкретных ситуаций, возникающих в жизни, и действует во времени до тех пор, пока его не изменят или не отменят в установленном законом порядке.

Пределы действия нормативно-правового акта в пространстве ограничены территорией данного государства или отдельных его частей. В России нормативные правовые акты федеральных органов действуют, как правило, на территории всей Российской Федерации. Республиканские и региональные нормативно-правовые акты действуют на территории соответствующего субъекта РФ.

Все нормативно-правовые акты делятся на законы и подзаконные акты. Ведущая роль принадлежит закону.

Закон — нормативно-правовой акт, обладающий высшей юридической силой, принимаемый в особом порядке и выражающий государственную волю по ключевым вопросам жизни общества.

Высшая юридическая сила закона означает следующее:

- все другие правовые акты должны исходить из законов и не противоречить им; в случае расхождения акта с законом действует закон, а противоречащий ему акт не имеет юридической силы;

- законы не подлежат утверждению каким-то другим органом;

- кроме органа, издавшего закон, никто не вправе его отменить или изменить.

Законы в России принимаются как на федеральном уровне, так и органами субъектов РФ, либо в результате непосредственного правотворчества всего народа на референдуме.

Основным Законом России является принятая всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. Конституция Российской Федерации, на основе которой развивается текущее законодательство. Федеральное Собрание — парламент РФ — принимает федеральные конституционные законы по вопросам, определенным Конституцией, и федеральные законы в порядке текущего процесса законотворчества.



Российская Федерация состоит из республик, краев, областей, городов федерального значения, автономной области, автономных округов — равноправных субъектов РФ. *Республика* (государство) имеет свою конституцию и законодательство. *Край, область, город федерального значения, автономная область, автономный округ* имеют свои уставы и законодательство. Субъекты РФ принимают такие законы, которые не должны противоречить федеральным законам или отменять их действие.

Подзаконным является нормативно-правовой акт, издаваемый на основе и во исполнение закона. Он издается в пределах компетенции исполнительным органом государственной власти, не должен противоречить закону, но может и должен его развивать, конкретизировать, дополнять.

Среди подзаконных нормативно-правовых актов ведущее место занимают *указы и распоряжения* Президента РФ как главы государства. Эти акты обязательны для исполнения на всей территории РФ и не должны противоречить ее Конституции и федеральным законам. Лишь на основе Конституции и только в условиях чрезвычайного или военного положения Президент РФ своими актами может приостанавливать или корректировать законы.

Правительство РФ издает обязательные на всей территории РФ *постановления и распоряжения*. Далее в иерархии подзаконных нормативно-правовых актов следуют приказы, распоряжения, инструкции, решения коллегий и иные акты министерств, ведомств, государственных комитетов, федеральных служб. По своей юридической силе они уступают актам Правительства РФ, носят, как правило, отраслевой характер.

Особую самостоятельную группу подзаконных нормативно-правовых актов образуют *решения, регламенты, положения* органов местного самоуправления, а также *постановления (решения) и распоряжения* глав местных администраций. В названных актах на своей территории органы местного самоуправления в пределах своей компетенции принимают решения по формированию и исполнению бюджетов, управлению муниципальной собственностью, установлению местных налогов и сборов и т.п. Акты местного самоуправления обязательны для расположенных на соответствующей территории предприятий, учреждений и организаций независимо от их ведомственной подчиненности, а также для граждан и должностных лиц.



2.4. Понятие и формы реализации права.

Правовые отношения

Назначение правовых норм состоит в том, чтобы целенаправленно воздействовать на деятельность людей, регулировать общественные отношения. Благодаря правовому регулированию деятельность субъектов права упорядочивается, приводится в соответствие с потребностями общественного развития, гармонично сочетаются общие и индивидуальные интересы граждан.

Реализация правовых норм есть воплощение содержащихся в них предписаний в поведении, в непосредственных действиях людей, а также в деятельности государственных органов, должностных лиц, организаций, учреждений. Выделяют следующие формы реализации норм права: соблюдение, исполнение, использование, применение.

Соблюдение — недопущение лицом отклонений от предписаний правовых норм. Соблюдать нормы права значит подчинять им свое поведение, воздерживаясь от определенных действий. В форме соблюдения реализуются, прежде всего, запрещающие нормы.

Исполнение — действие субъектов права в точном соответствии с предписаниями правовых норм. В такой форме реализуются обязывающие нормы, определяющие юридические обязанности граждан, должностных лиц и организаций, их органов. Здесь необходимы активные действия, а не только воздержание, как при соблюдении норм права. Например, обязанность перевозчика доставить груз в пункт назначения, обязанность должника возратить долг и т.п.

Использование норм права выражается в реализации возможностей, выборе того или иного варианта поведения из предоставляемых правовой нормой. В этой форме реализуются дозволяющие нормы права. Например, право собственности, т.е. право владеть, пользоваться и распоряжаться своим имуществом, право участвовать в митингах, манифестациях, шествиях и др.

Все вышеназванные формы реализации правовых норм являются непосредственными, так как здесь правовые предписания реализуются самими участниками общественных отношений, и добровольными, так как нормы права реализуются по их доброй воле. Однако если данные формы оказываются недостаточными для полной реализации пра-



вовых норм, тогда требуется вмешательство в этот процесс компетентных органов. Такая форма реализации права называется применением права.

Применение права — особая государственно-властная деятельность компетентных органов по реализации правовых норм в конкретных жизненных ситуациях и относительно индивидуально-определенных лиц. Это важнейшая форма реализации права, необходимость и возможность которой определена самим характером государства как авторитарного органа.

На практике часто возникают ситуации, когда требуется применение права. Например, если нужно определить санкцию за правонарушение или когда предусмотренные законом права и обязанности не могут возникнуть без соответствующего решения компетентного органа (например, для назначения пенсии нужно соответствующее разрешение органа социального обеспечения).

Необходимость в применении норм права возникает и в тех случаях, когда юридические обязанности не исполняются добровольно. Например, организация обязалась по договору перевести другой организации груз, но не выполнила свое обязательство. В этом случае арбитражный суд выносит властное решение, которым обеспечивается выполнение взятого обязательства.

Правоприменительная деятельность — сложный процесс, состоящий из ряда последовательных целенаправленных действий (стадий).

1. *Установление и анализ фактических обстоятельств дела.* Для того чтобы применить юридические нормы к конкретному случаю, следует в первую очередь отобрать и четко выделить необходимые для правильного решения этого дела факты. Затем проанализировать их и дать оценку. Причем фактические обстоятельства устанавливаются применительно к той норме права, которая должна быть применена к данным обстоятельствам.

Так, если обнаружен труп со следами огнестрельного ранения, то при исследовании обстоятельств этого конкретного уголовного дела необходимо в первую очередь установить следующие факты: кто, где и когда совершил преступление, отчего и когда наступила смерть, каковы мотивы совершения преступления. Факты, имеющие по данному делу юридическое значение, устанавливаются в предусмотренном законом порядке с помощью осмотра



места происшествия, экспертизы, свидетельских показаний и других данных.

2. *Выбор и анализ правовой нормы.* Если целью первой стадии правоприменительного процесса является достижение фактической объективной истины, то на второй стадии решается вопрос о том, какую норму права применить к данному случаю? На этой стадии правоприменительный орган дает правовую оценку (квалификацию) фактическим обстоятельствам дела. Найдя норму, подлежащую применению, необходимо проверить ее действие во времени, в пространстве и по кругу лиц, а также четко уяснить ее содержание.

3. *Решение компетентным органом данного дела.* Это завершающая и основная стадия правоприменительного процесса. Установив фактические обстоятельства, выбрав и проанализировав правовую норму, государственный орган выносит властное индивидуально-конкретное предписание — акт применения права.

4. На завершающей стадии принимается *акт применения нормы права* — официальный юридический документ издаваемый компетентным органом для разрешения конкретного юридического дела и содержащий государственно-властное предписание.

От нормативного правового акта акт применения нормы права отличается следующим: во-первых, если первый регулирует множество однотипных случаев, то второй относится только к данной, конкретной ситуации; во-вторых, действие нормативного правового акта распространяется на всех лиц, которые находятся в сфере его действия, а акт применения норм права относится к одному (или нескольким), но всегда конкретным лицам; в-третьих, если нормативный правовой акт рассчитан на неоднократное применение, то акт применения права имеет разовое значение.

Акты применения норм права подразделяются на следующие виды:

- акты представительных органов власти;
- акты исполнительных органов государственной власти;
- акты правоохранительных государственных органов (прокуратуры, общих и арбитражных судов и др.);
- акты государственных контрольных и налоговых органов (налоговых инспекций и полиции, таможенных органов и др.).



Правоприменительные акты имеют четко определенные наименования (приговор, решение, постановление, приказ и др.) и обязательную структуру (вводную, описательную, мотивировочную, резолютивную части).

Большинство правовых норм реализуется через (посредством) правоотношения.

Правовые отношения можно определить как общественные отношения, урегулированные нормами права. В правоотношении выделяют: объекты, субъекты (участники), содержание.

Объектами правоотношений выступают предметы и явления окружающей нас действительности, по поводу которых возникают и реализуются правоотношения. Ими могут быть как материальные (например, определенное имущество), так и нематериальные духовные блага (свобода слова, честь, достоинство человека и др.). Следует подчеркнуть, что объектами правоотношений могут быть не любые предметы и явления действительности, а лишь те, которые допускаются в качестве таковых законом.

Субъектами (участниками) правоотношений могут быть физические и юридические лица. *Физические лица* — это люди, т.е. граждане, иностранцы, лица без гражданства (апатриды), лица с двойным гражданством (бипатриды). *Юридические лица* — организации (объединения, учреждения), имеющие обособленное имущество и наделенные правом выступать от своего имени в правовых отношениях на основе утвержденного устава с самостоятельной имущественной ответственностью по своим обязательствам.

Возможность выступать в качестве субъекта правоотношения у физических и юридических лиц возникает не автоматически: она признается законом путем наделения право- и дееспособностью.

Правоспособность — признанная за лицом возможность иметь юридические права и обязанности. Правоспособность физического лица в большинстве случаев возникает с момента рождения человека. Так возникают права человека. В некоторых случаях правоспособность физических лиц возникает по достижении определенного возраста (например, право избирать и быть избранным в органы государственной власти, право вступить в законный брак и др.).

Дееспособность означает способность граждан, организаций и других участников правовых отношений собственными действиями приобретать и осуществлять права, налагать



на себя обязанности и исполнять их, а также нести юридическую ответственность за совершение правонарушения.

Дееспособность физических лиц зависит от возраста и вменяемости (т.е. способности отдавать отчет в своих действиях и руководить ими). Невменяемые не могут быть субъектами правоотношений. Возраст дееспособности различается в зависимости от отрасли права. Так, в гражданском праве — это 18 лет (частично — 14 лет), а в уголовном — 16 лет (ответственность за тяжкие преступления с 14 лет).

Правоспособность и дееспособность юридических лиц возникают на основании и в порядке, предусмотренном законом, с момента их образования (регистрации).

Ограничения в правоспособности и дееспособности возможны лишь в силу закона и на основании решения суда.

Содержание любого правового отношения образуют права и обязанности его участников (субъектов), которые именуются субъективными.

Возникновение правоотношений связано с юридическими фактами.

Юридические факты — конкретные жизненные обстоятельства, с которыми нормы права связывают возникновение, изменение и прекращение правовых отношений. Юридические факты чрезвычайно разнообразны. По содержанию они могут быть разделены на две большие группы: события и действия. Для юридических событий характерно то, что они происходят независимо от воли людей (землетрясение, наводнение, рождение, достижение определенного возраста и т.п.).

Юридические действия, в отличие от событий, совершаются по воле субъекта права, являясь актами поведения. Действия бывают правомерными (соответствующими требованиям права) и неправомерными (нарушающими требованиям права).

2.5. Правомерное поведение, правонарушение и юридическая ответственность

Поведение людей в обществе, урегулированное нормами права, является юридически значимым. Такое юридически значимое поведение может быть правомерным либо противоправным.



Правомерное поведение — общественно-приемлемое деяние, т.е. действие или бездействие, согласующееся с интересами других людей и общества в целом либо не затрагивающее эти интересы. Оно представляет собой исполнение (или неисполнение, когда это допускается законом) юридической обязанности.

Следует иметь в виду, что правомерные деяния совершают только дееспособные лица. Нельзя считать правомерным действие или бездействие, которые хотя и урегулированы нормами права, но совершаются невменяемыми лицами либо лицами, не достигшими указанного законом возраста. В правомерном поведении имеется единство объективного — внешней деятельности человека (согласования своего поведения с требованиями норм права) и субъективного — сознания этого человека.

Объективную сторону составляют фактически совершенные лицом действия или бездействие, а также способ их совершения, использованные средства и др. Большое разнообразие элементов объективной стороны правомерного поведения объясняется тем, что существует чрезвычайно много норм права и вариантов действий конкретных участников общественных отношений.

Субъективная сторона правомерного поведения включает мотивы, цели, осознание лицом возможных последствий своего поведения. Это всегда сознательное поведение, но о субъективной его стороне можно достоверно судить только по внешнему поведению.

Требования правовых норм воспринимаются людьми через призму их собственных ценностей, целей и интересов. Основой добровольного правомерного поведения является соответствие (гармония) требований правовых норм интересам и ценностным ориентациям личности.

Особого внимания заслуживают мотивы, из которых исходят правомерно действующие участники общественных отношений. При всем различии можно выделить три основные группы мотивов. К первой относятся мотивы, основанные на осознанном понимании необходимости права, его общественной полезности. Вторую группу составляют такие мотивы, как расчет, страх, боязнь наказания. Мотивы третьей группы называют общим термином «конформистские (приспособленческие)». В последнем случае человек строит свое поведение по принципу «поступаю как большинство».



Законодатель использует разнообразные средства для выработки и закрепления у людей мотивов правомерного поведения. Это материальные и моральные стимулы, содержащиеся в поощрительных и рекомендательных нормах права, а также угроза применения (или применение) мер государственного принуждения к лицам, не исполняющим требования правовых норм.

Юридически значимое поведение может не соответствовать праву. Если оно не соответствует праву — имеет место правонарушение. Мысли, интеллектуальная деятельность человека, его желания, если они не воплотились в определенном поведении, поступках, не могут быть правонарушениями.

Правонарушение — противоправное, виновное, влекущее юридическую ответственность деяние.

Если не исполняется юридическая обязанность или имеет место нарушение правового установления, т.е. если это деяние правом запрещено и за нарушение запрета предусмотрено применение наказания, деяние считается противоправным.

Следует иметь в виду, что не является правонарушением то, что правом не запрещено. Не является также правонарушением неиспользование лицом своих субъективных прав, если такое использование поставлено в зависимость от личного желания или усмотрения лица.

Противоправность — юридическое выражение опасности, вредности того или иного деяния для общества. По характеру и степени общественной опасности все правонарушения подразделяются на преступления и проступки. Преступления — правонарушения, представляющие наибольшую опасность для общества и запрещенные уголовным законодательством. Деяния, не предусмотренные уголовным законом, не являются преступлениями, поэтому перечень преступлений в уголовном законодательстве носит исчерпывающий характер.

Все правонарушения, не предусмотренные уголовным законодательством, относятся к категории проступков. Проступки имеют меньшую степень общественной опасности, нежели преступления. В зависимости от сферы общественной жизни, в которой они совершаются, характера наносимого вреда, особенностей наказания за их совершение, проступки подразделяются на административные, дисциплинарные, гражданские правонарушения.

Признаком правонарушения является наличие вины. Степень вины лица, совершившего правонарушение, определяется в зависимости от того, предвидело ли оно социально вредные последствия своего проступка. Вина выступает в двух формах — умысел и неосторожность. *Умысел* имеет место тогда, когда лицо предвидело и сознательно желало (или допускало) наступления общественно-опасных последствий своего деяния. *Неосторожность* выражается в том, что лицо предвидело наступление общественно-опасных последствий, но легкомысленно рассчитывало на их предотвращение, либо не предвидело, хотя по обстоятельствам дела должно было и могло их предвидеть.

За совершенные правонарушения отвечают только дееспособные лица. Недееспособные (малолетние и душевнобольные) не могут осознать характер своих действий и поэтому не несут ответственности за совершенные правонарушения.

Рассмотренные общие признаки правонарушений позволяют их отграничить от других видов отклоняющегося (антисоциального) поведения: аморальных поступков, алкоголизма, наркомании.

Объект правонарушения — то, на что направлено деяние, нарушающее ту или иную правовую норму. Например, объектом в таком уголовном правонарушении, как убийство, является жизнь человека.

Объективную сторону состава правонарушения характеризуют: противоправное деяние; его общественно вредные последствия и необходимая причинная связь между ними.

К *субъективной стороне* правонарушения относятся вина (т.е. психическое отношение к содеянному), мотивы и цели совершенного деяния.

Субъектами правонарушений могут быть как физические, так и юридические лица. В некоторых случаях (например, в уголовном праве) субъектом правонарушения может быть только физическое лицо.

За совершение правонарушения (при наличии всех элементов его состава) наступает юридическая ответственность. Юридическая ответственность означает реализацию установленных в нормах права санкций, предусматривающих неблагоприятные последствия для правонарушителей. Основными целями юридической ответственности являются охрана правопорядка, воспитание граждан в духе честного, уважительного отношения к законам, предупреж-

дение правонарушений. Достижению указанных целей служат следующие основные принципы осуществления юридической ответственности:

- ответственность только за поведение, но не за мысли;
- законность;
- справедливость;
- неотвратимость;
- целесообразность;
- быстрота наступления ответственности.

В зависимости от характера совершенного правонарушения выделяют следующие виды юридической ответственности:

- гражданско-правовую, материальную ответственность рабочих и служащих;
- дисциплинарную ответственность;
- административную ответственность;
- уголовную ответственность.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Назовите важнейшие характеристики права.
2. Какие источники права вы знаете?
3. Дайте понятие реализации права и расскажите о формах реализации права.
4. Назовите и охарактеризуйте основные элементы состава правонарушения.

Литература

1. Общая теория государства и права / под ред. В. В. Лазарева. — М., 2001.
2. *Марченко, М. Н.* Проблемы теории государства и права : учебник / М. Н. Марченко. — М., 2001.



Раздел II

ОСНОВЫ ГОСУДАРСТВЕННО-ПРАВОВОГО УСТРОЙСТВА РОССИИ





Глава 3

ОСНОВНЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ КОНСТИТУЦИОННОГО ПРАВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

3.1. Понятие конституционного права

Конституционное право — ведущая отрасль правовой системы России. Как и любая другая отрасль права, она представляет собой совокупность юридических норм. В содержательном плане это нормы, закрепляющие основополагающие принципы общественного и государственного строя, основы правового положения личности, федеративное устройство России, систему органов государства и основы местного самоуправления. Таким образом, конституционное право регулирует отношения народовластия, т.е. отношения, связанные с реализацией публичной власти. Нормы конституционного права определяют механизм реализации политической власти в стране и степень участия народа в этом процессе.

Основным источником конституционного права России является Конституция. Содержание отрасли конституционного права России определяется также конституциями и уставами субъектов РФ, федеральными конституционными законами (например, от 21.07.1994 № 1-ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации»), федеральными законами, указами Президента РФ, постановлениями Правительства РФ и др.

Конституция — центральное звено правовой системы России. Ее нормы обладают высшей юридической силой. На основе Конституции и федеральных конституционных законов издаются все иные законы и подзаконные норма-



тивные правовые акты. Ни один издаваемый в стране правовой акт не может противоречить Конституции.

3.2. Основы конституционного строя

Основы конституционного строя — это базовые принципы государственной и общественной жизни, закрепленные непосредственно в Конституции.

- Конституция провозглашает Россию *демократическим федеративным правовым государством с республиканской формой правления*. Это означает, что все высшие органы власти в России — Президент РФ, Федеральное Собрание, законодательные собрания субъектов РФ избираются народом. Закон обязателен как для граждан, так и для государства.

- *Человек в России признается высшей ценностью*. В соответствии с международно-правовыми конвенциями государство берет на себя ответственность за соблюдение и защиту прав и свобод человека и гражданина, обеспечивает их реализацию. Интересам личности подчинена деятельность всех государственных органов.

- Конституция закрепляет принцип *народовластия*, т.е. принадлежность власти народу. Это означает, что народ участвует в формировании органов государственной и муниципальной власти, принятии государственных решений, контроле за деятельностью органов государства и местного самоуправления. Народовластие означает, что единственным источником власти в стране является народ. Согласно ст. 3 Конституции «никто не может присваивать власть в Российской Федерации. Захват власти или присвоение властных полномочий преследуются по федеральному закону».

Народовластие реализуется в форме непосредственной и представительной демократии. Формами непосредственной демократии являются референдум и выборы.

Референдум — голосование граждан по законопроектам, действующим законам и важнейшим вопросам государственного значения. Так, путем всероссийского референдума в 1990 г. решался вопрос о введении поста Президента в стране. Порядок подготовки и проведения референдума регулируется Федеральным конституционным законом от 28.06.2004 № 5-ФКЗ «О референдуме Российской Федерации».



Постановление совещательного референдума берется за основу при последующем юридическом решении вопроса. Во всех остальных случаях, т.е. при проведении обязательного референдума, его решения обладают высшей юридической силой и в последующем утверждении не нуждаются.

Выборы как форма непосредственной демократии являются способом участия народа в формировании представительных органов государственной и муниципальной власти. Свободные выборы исключают какое-либо давление на волю избирателей, предусматривают предвыборную агитацию, возможность выбора одной из нескольких кандидатур при голосовании, участие представителей общественности в контроле за ходом голосования.

Формами непосредственной демократии и воздействия на публичные власти являются также собрания, митинги, демонстрации, шествия, петиции, забастовки и др.

Представительная демократия предполагает, что народ осуществляет власть через избранных представителей — депутатов. Органами народного представительства выступают Федеральное Собрание РФ, законодательные собрания субъектов РФ (Московская городская Дума, Государственное Собрание (Ил Тумэн) Республики Саха (Якутия) и др.), а также выборные органы местного самоуправления. Обе формы народовластия — прямая (непосредственная) и представительная — органично взаимосвязаны.

Принцип государственного суверенитета означает верховенство и полноту государственной власти внутри страны и независимость ее в решении внешнеполитических проблем (в рамках международного права). Государство самостоятельно избирает форму правления, форму государственного устройства, устанавливает конституционно-правовой политический режим. Государство создает кредитно-денежную систему, решает вопросы гражданства. Суверенитет выражается и в том, что государство определяет внешнеполитические приоритеты, решает вопросы войны и мира, участвует в международных организациях и союзах.

Важнейшей основой конституционного строя России является принцип *федерализма*. Он предполагает сложную асимметричную внутреннюю структуру Российской Федерации. В ее составе находятся разные по размерам территории, численности населения и уровню развития экономики, но юридически равноправные субъекты. Федерализм в России — это форма обеспечения государственного единства.

Основой конституционного строя России является *социальный характер государства*. Как социальное государство Россия выполняет социальные обязательства по отношению к своему населению. Оно обеспечивает достойную жизнь, социальную защиту и свободное развитие своих граждан; устанавливает минимальный прожиточный уровень; поддерживает социально уязвимые слои населения — пенсионеров, инвалидов, молодежь, многодетные семьи; финансирует народное образование, здравоохранение, науку, культуру, социально-бытовую сферу.

Основу конституционного строя составляет *принцип разделения властей*. В демократическом правовом государстве принято выделять три ветви власти — законодательную, исполнительную и судебную.

Законодательную власть представляют Федеральное Собрание РФ и региональные органы народного представительства (законодательные собрания субъектов РФ). Исполнительную — Правительство РФ, федеральные министерства, федеральные службы, агентства и надзоры, региональные правительства и их структурные подразделения, губернаторы, мэры, главы местной администрации. Судебную власть в России осуществляют суды общей юрисдикции (Верховный Суд РФ, верховные суды республик в составе РФ, суды других субъектов РФ, городские и районные суды). Наряду с судами общей юрисдикции судебную власть в стране осуществляют арбитражные и конституционные (уставные) суды.

Все ветви власти относительно автономны, но в то же время взаимосвязаны и могут оказывать друг на друга сдерживающее влияние.

Важнейшей основой конституционного строя России является *признание частной собственности* наряду с государственной, муниципальной, кооперативной и другими формами собственности. Государство создает равные условия для развития всех форм собственности, оказывает первоочередную поддержку отечественным предпринимателям, привлекает иностранные инвестиции в национальную экономику. Закрепляется социальная роль частной собственности, которая в необходимой степени должна служить общему благу.

Государство обеспечивает свободу конкуренции путем правового стимулирования ее развития, ограничения монополизма, предотвращает захват рынка и установление



монопольных цен. Государство воздействует на экономику через систему финансовых рычагов, в частности через инвестиции, налоговые льготы. В России создается социально ориентированная экономика.

Политический и идеологический плюрализм означает признание многопартийности. Исключается монопольное положение в обществе какой-либо одной партии, допускается существование оппозиционных партий и общественно-политических движений. Исключается признание какой-либо идеологии государственной. В то же время запрещаются общественные объединения, цели и действия которых направлены на насильственное изменение основ конституционного строя и нарушение территориальной целостности России; подрыв безопасности государства, создание вооруженных формирований; разжигание социальной, расовой, национальной и религиозной розни.

Светский характер государства означает, что ни одна религия не признается официальной. Церковь отделена от государства, школа — от церкви. Религиозные организации не могут участвовать в политической жизни страны. Государство нейтрально по отношению к любой религии, гарантирует их равенство перед законом. Административное вмешательство в дела религиозных организаций возможно только в случае нарушения ими действующего законодательства, в частности Федерального закона от 26.09.1997 № 125-ФЗ «О свободе совести и о религиозных объединениях».

Принцип *верховенства Конституции* означает ее главенствующее место в иерархии правовых актов, прямой характер действия Основного Закона. Суды и другие органы государства могут решать дела, непосредственно ссылаясь на статьи Конституции.

Одной из основ конституционного строя РФ является *местное самоуправление*. Это право населения низовых административно-территориальных единиц непосредственно или через органы местного самоуправления самостоятельно решать вопросы местного значения.

3.3. Конституционный статус личности

Конституционное право России закрепляет принципы правового положения, права, свободы и обязанности личности, которые имеют всеобщий характер.



Конституция признает права человека естественными и неотчуждаемыми, принадлежащими ему от рождения. Ничто не может служить основанием для умаления достоинства личности. Все равны перед законом и судом независимо от пола, расы, национальности, происхождения, имущественного и должностного положения, религиозных взглядов, принадлежности к политическим объединениям.

Государство гарантирует невмешательство в личную жизнь, соблюдение личной и семейной тайны.

Конституция закрепляет непосредственное действие прав и свобод человека и гражданина. Каждый может защищать свои права в суде или органах управления, непосредственно ссылаясь на Конституцию.

Права, свободы и обязанности классифицируются на личные, политические и социально-экономические.

Личные права затрагивают сферу частной жизни человека. К ним относятся права: на жизнь; личную неприкосновенность; неприкосновенность жилища; на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений; свободно определять свою национальную принадлежность; пользоваться родным языком; на свободу выбора языка воспитания, обучения и творчества; свободу передвижения; свободу совести.

Конституционные нормы, закрепляющие личные права и свободы, конкретизируются актами текущего законодательства.

Если личные права и свободы касаются всех лиц, проживающих в стране — как граждан, так и лиц без гражданства и иностранцев, — то *политические права и свободы принадлежат исключительно гражданам России*. К этой группе прав и свобод относятся: право на участие в управлении делами государства и общества; право избирать и быть избранным; право на участие в референдуме; свобода собраний, митингов, шествий, пикетирования; право на объединение; право на равный доступ к государственной службе; право на жалобы и петиции (коллективные обращения в государственные и муниципальные органы власти); право на участие в отправлении правосудия.

К *социально-экономическим* правам относятся: свобода предпринимательства; право частной собственности, в том числе на землю; свобода труда; право на жилище; право на отдых; право на охрану здоровья и медицинскую помощь; право на благоприятную окружающую среду; право на об-



разование; свобода литературного, художественного, научного и технического творчества; право на участие в культурной жизни и пользование учреждениями культуры.

В Конституции закреплены не только права, свободы, но и *обязанности* граждан перед государством и обществом. Если право — это мера возможного поведения личности, то обязанность — мера должного поведения, установленная государством. Среди основных следует выделить обязанности: соблюдать Конституцию и законы; платить законно установленные налоги и сборы; охранять природу и окружающую среду; бережно относиться к природным богатствам; обязанность родителей заботиться о своих детях и обязанность трудоспособных совершеннолетних детей заботиться о нетрудоспособных родителях; воинскую обязанность.

Обязанность нести военную службу возлагается только на граждан России. Предусмотрена возможность замены военной службы альтернативной гражданской.

Законодательство РФ предусматривает *гарантии прав и свобод человека и гражданина*. Гарантии — это совокупность условий, средств и способов, обеспечивающих возможность реализации конституционных прав и свобод личности.

Выделяются материальные, политические, юридические и организационные гарантии.

К *материальным гарантиям* относятся экономический строй общества, признание многообразия и равная защита всех форм собственности, в том числе частной.

К *политическим гарантиям* — система народовластия, либерально-демократический политический режим, сильная государственная власть, идеологическое многообразие.

Среди *юридических гарантий* необходимо выделить: право на судебную защиту; возможность самозащиты своих прав через средства массовой информации и участие в правозащитных движениях; право на возмещение материального ущерба, причиненного незаконными действиями (или бездействием) органов власти или их должностными лицами; возможность получения квалифицированной юридической помощи; право на рассмотрение уголовного дела, предусматривающего высшую меру наказания, судом присяжных; презумпцию невиновности; непризнание обратной силы закона; отмену цензуры; запрет на разжигание национальной, расовой и религиозной вражды.

С вступлением России в Совет Европы граждане страны получили возможность обращаться в Европейский суд по



правам человека в г. Страсбурге, если исчерпаны внутригосударственные средства защиты прав и свобод.

К *организационным гарантиям* следует отнести деятельность контрольного характера государственных и муниципальных органов власти, прокуратуры; введение должности Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации.

Высшим гарантом прав и свобод человека и гражданина выступает Президент РФ.

На иностранных граждан и лиц без гражданства распространяется национальный режим. Они пользуются всеми правами и свободами и несут обязанности, наравне с гражданами России, если законом не установлено иное.

3.4. Россия — федеративное государство

Как уже говорилось, по форме государственного устройства Россия является федеративным государством, в составе которого находятся субъекты разного уровня: 21 республика (Адыгея, Коми, Саха (Якутия), Удмуртская и др.); 9 краев (Краснодарский, Красноярский, Пермский, Ставропольский и др.); 46 областей (Архангельская, Астраханская, Вологодская, Магаданская и др.); 2 города федерального значения (Москва и Санкт-Петербург); 1 автономная область (Еврейская) и 3 автономных округа (Ханты-Мансийский, Ямало-Ненецкий, Чукотский)¹.

Государственная целостность Российской Федерации обеспечивается неприкосновенностью ее территории; запретом на установление таможенных границ, пошлин и сборов, препятствующих свободному экономическому общению субъектов; отсутствием у субъектов РФ права выхода из ее состава и изменения своего статуса без согласия центра; верховенством федерального закона; единым гражданством

¹ С 1 декабря 2005 г. Пермская область и Коми-Пермяцкий автономный округ объединены в Пермский край. С 1 июля 2007 г. Камчатская область и Корякский автономный округ объединены в Камчатский край. С 1 января 2007 г. образован Красноярский край, в состав которого дополнительно вошли Таймырский (Долгано-Ненецкий) и Эвенкийский автономные округа.

С 1 января 2008 г. образована Иркутская область, в состав которой дополнительно вошел Усть-Ордынский Бурятский автономный округ, а с 1 марта 2008 г. Читинская область и Агинский Бурятский автономный округ объединены в Забайкальский край.



Российской Федерации; единой денежной единицей; едиными Вооруженными Силами.

Гарантом единства и территориальной целостности России выступает Президент РФ.

В единую систему органов государственной власти России входят Президент РФ, Федеральное Собрание РФ, Правительство РФ, федеральные министерства, федеральные агентства, службы и надзоры; Верховный Суд РФ, Высший Арбитражный Суд РФ, Конституционный Суд РФ, Генеральный прокурор РФ, Уполномоченный по правам человека РФ, Счетная палата РФ, Центральный банк РФ, а также аналогичные органы субъектов РФ.

Субъекты РФ решают вопрос об организации системы органов самостоятельно, руководствуясь Конституцией. Между органами законодательной, исполнительной и судебной власти полномочия разграничены как по горизонтали, так и по вертикали.

В федеративном устройстве России реализован принцип равноправия и самоопределения народов, что проявляется в выборе ими формы государственности. Однако выбор народом какой-либо из форм самоопределения не может вести к раздроблению государственного единства, ущемлению прав человека и национальных меньшинств. Поэтому право на самоопределение народов России может быть реализовано только в рамках Российской Федерации либо в любой другой форме, но с согласия Российской Федерации.

Субъекты РФ равноправны во взаимоотношениях с федеральным центром. Каждый субъект РФ пользуется правом законодательной инициативы, т.е. может вносить на рассмотрение Государственной Думы проекты законов, в том числе поправки к Конституции. Все субъекты РФ имеют в Совете Федерации Федерального Собрания России двух представителей, которые пользуются одинаковыми правами. Субъекты Федерации обладают учредительной властью на своей территории. Они издают законы, формируют систему органов государственной власти и местного самоуправления.

Основы конституционно-правового статуса Российской Федерации. Конституционно-правовой статус государства — это его правовое положение, закрепленное законодательно.

Россия является суверенным правовым демократическим федеративным государством, субъектом мирового сообщества. Правовой статус Российской Федерации и ее



субъектов определяется Конституцией, Декларацией о государственном суверенитете РСФСР от 12 июня 1990 г., Федеративным договором от 31 марта 1992 г. и иными правовыми актами.

Неотъемлемый элемент конституционно-правового статуса Российской Федерации — ее территориальное верховенство. Территория — это пространственный предел государственной власти. В состав территории государства включаются суша, воды, недра, воздушное пространство над ними. Суверенитет Российской Федерации распространяется на всю ее территорию. Российская Федерация устанавливает статус, режим и охрану государственной границы, территориальных вод, воздушного пространства, морской экономической зоны и континентального шельфа.

Элементом конституционно-правового статуса Российской Федерации является федеральная конституционно-правовая система, в рамках которой сосуществуют нормативные правовые акты Российской Федерации, республик, краев, областей, городов федерального значения, национальных автономий. Российская Федерация обеспечивает баланс взаимодействия федеральных, региональных и муниципальных нормативных правовых актов. Ядром правовой системы выступает Конституция. Государственный суверенитет России предполагает верховенство федерального права по вопросам исключительного ведения Российской Федерации. Федеральные акты имеют приоритет над правовыми актами субъектов РФ.

Важной составной частью российского национального права служат общепризнанные нормы и принципы международного права и международные договоры, ратифицированные парламентом РФ. Если эти международные договоры, конвенции, соглашения устанавливают иные условия, чем те, что предусмотрены национальным законодательством, то применяются правила международного права.

Важнейшим элементом конституционно-правового статуса Российской Федерации является *наличие легитимных федеральных властных структур*: Президента РФ — главы государства; системы высших органов законодательной, исполнительной и судебной властей. В системе, структуре и процедуре деятельности органов законодательной, исполнительной и судебной власти отражена федеративная природа России. Так, в составе депутатского корпуса Госу-

дарственной Думы Федерального Собрания присутствуют депутаты от всех субъектов РФ.

Конституционно-правовой статус Российской Федерации включает *федеральную государственную собственность, единую кредитно-денежную систему*.

Российская Федерация распоряжается имуществом, которое отнесено к федеральной государственной собственности. В федеральной собственности находятся объекты общероссийского значения (гидроэлектростанции, атомные станции, космодромы); имущество, приобретенное за счет средств Российской Федерации (например, здания федеральных органов государственной власти); особо ценные объекты культурного наследия народов России.

Субъекты РФ обладают правом собственности в отношении принадлежащего им государственного имущества.

В России существуют единое рублевое пространство, единые правила кредитования и кредитных расчетов, валютного регулирования и контроля. К компетенции Российской Федерации отнесены денежная эмиссия (печатание денег, изъятие из обращения устаревших купюр) и основы ценовой политики.

К элементам конституционно-правового статуса России относится *федеральное гражданство*. Каждому человеку, проживающему на территории России, в соответствии с Федеральным законом от 31.05.2002 № 62-ФЗ «О гражданстве Российской Федерации» гарантируются свобода выбора гражданства, правовая защита и помощь со стороны государства.

Российская Федерация определяет основания и процедуру приобретения и прекращения гражданства; административный и судебный порядок обжалования решений по вопросам гражданства.

Защита прав граждан России за границей возлагается на государственные органы РФ, дипломатические представительства и консульские учреждения России.

Одной из основ конституционно-правового статуса Российской Федерации является *наличие национальных Вооруженных Сил*, на которые возложена защита государственных интересов, суверенитета и территориальной целостности Отечества. Российская Федерация обеспечивает безопасность и обороноспособность страны, оснащение Вооруженных Сил всем необходимым. Республики в составе России и другие субъекты РФ не вправе иметь свои вооруженные силы или какие-либо иные воинские формирования.



Для Российской Федерации *характерна абсолютная международная правосубъектность*. Россия включена в систему мирового сообщества. Она самостоятельно осуществляет свою внешнюю политику; заключает международные договоры и межгосударственные соглашения с иностранными государствами; участвует в международных организациях и иных объединениях; системах коллективной безопасности, региональных межгосударственных союзах; выступает за всеобщий и справедливый мир, взаимовыгодное сотрудничество. Только Российская Федерация обладает правом объявлять войну и заключать мир. Она проводит единую внешнюю политику и координирует внешнеполитический курс республик в своем составе.

Внешнеполитическая деятельность России основана на признании государственного суверенитета и суверенного равенства всех субъектов мирового сообщества.

Важнейшими элементами конституционно-правового статуса Российской Федерации является *государственный язык (русский)* и *государственные символы* — Государственный флаг РФ, Государственный герб РФ, Государственный гимн РФ, столица.

Государственный язык используется в деятельности федеральных, региональных и муниципальных органов власти; судопроизводстве; при оформлении паспортов, дипломов об образовании; на радио и телевидении и в других случаях. Порядок использования государственных символов определен федеральными конституционными законами.

Предметы ведения Российской Федерации охватывают отношения, складывающиеся между Российской Федерацией и ее субъектами в различных сферах общественной жизни, а также отношения с гражданами и мировым сообществом. При этом выделяются: а) исключительные предметы ведения и полномочия Российской Федерации; б) совместные предметы ведения и полномочия Российской Федерации и ее субъектов, в рамках которых осуществляется их взаимодействие; в) предметы ведения субъектов РФ.

Правовой основой разграничения предметов ведения между Российской Федерацией и ее субъектами являются Конституция и Федеративный договор от 31 марта 1992 г. Объем полномочий Российской Федерации и ее субъектов может корректироваться договорами и соглашениями о перераспределении полномочий между ними.



Условно можно выделить несколько групп полномочий Российской Федерации: а) в сфере государственного строительства и правотворчества; б) в сфере экономического и социально-культурного развития; в) в сфере международных связей и внешнеполитической деятельности; г) в сфере обороны страны и государственной безопасности.

Конституционно-правовой статус субъектов РФ. Субъекты РФ созданы с учетом историко-культурных и национальных особенностей народов, населяющих Россию. В Российской Федерации существуют три разновидности субъектов: 1) республики; 2) края, области и приравненные к ним города федерального значения; 3) автономные образования.

Республика — государство, не обладающее суверенитетом. Республики существенно разнятся между собой по территории, численности населения.

Края, области и приравненные к ним города федерального значения являются государственными образованиями в составе Российской Федерации, созданными по территориальному принципу и населенными преимущественно русскими. Автономная область и автономные округа — это национально-территориальные государственные образования в составе Федерации, обеспечивающие малочисленным народам Крайнего Севера и Сибири возможность их самоопределения, сохранения и эффективного развития.

Конституционно-правовой статус субъектов РФ определен Конституцией, Федеративным договором от 31 марта 1992 г., конституциями республик и уставами других субъектов РФ.

К предметам совместного ведения Российской Федерации и ее субъектов отнесены такие вопросы, как защита прав и свобод человека и гражданина, национальных меньшинств; обеспечение законности и правопорядка; разграничение государственной собственности на федеральную и собственность субъектов РФ; установление общих принципов налогообложения и сборов; организация местного самоуправления, а также административное, жилищное, земельное, водное и некоторые иные отрасли законодательства.

3.5. Органы государственной власти Российской Федерации и местного самоуправления

Деятельность любого государства реализуется через систему его публичных органов. Орган государства — это обо-

собленная часть государственного аппарата, наделенная в установленном законом порядке властными полномочиями.

Конституция устанавливает основные принципы организации и деятельности государственных органов (разделение властей; участие граждан в управлении государством; законность); разграничивает полномочия органов государственной власти РФ и ее субъектов.

Для государственных органов характерен, во-первых, особый, установленный государством порядок формирования. Так, Президент России избирается всенародно; Правительство РФ формируется Президентом страны при участии Государственной Думы; Конституционный Суд РФ избирается Советом Федерации из кандидатур, предложенных Президентом РФ; высшее должностное лицо субъекта Федерации наделяется полномочиями законодательным собранием этого субъекта по представлению Президента РФ и т.п. Отступление от установленной законом процедуры формирования органов государства и местного самоуправления рассматривается как незаконное присвоение властных функций.

Во-вторых, каждый орган государства и органы местного самоуправления действуют в рамках установленных правом полномочий. Так, Федеральное Собрание РФ осуществляет законодательные функции власти; Правительство РФ, министерства, федеральные службы, агентства и надзоры, аналогичные органы регионального уровня реализуют исполнительную власть; Верховный Суд РФ, Высший Арбитражный Суд РФ и нижестоящие федеральные суды осуществляют функцию правосудия.

В-третьих, каждый орган государства наделен компетенцией, т.е. имеет присущие ему полномочия, закрепленные законодательно. Например, полномочия Президента РФ определены Конституцией; полномочия Правительства РФ — ст. 114 Конституции и Федеральным конституционным законом от 17.12.1997 № 2-ФКЗ «О Правительстве Российской Федерации» и др.

В-четвертых, каждый орган государства имеет определенную внутреннюю структуру. Так, в составе Федерального Собрания РФ две палаты: Совет Федерации и Государственная Дума; в составе Верховного Суда РФ четыре коллегии (Судебная коллегия по гражданским делам, Судебная коллегия по уголовным делам, Военная коллегия, Кассационная коллегия), а также Пленум и Президиум.



В-пятых, органы государства работают в особом, установленном государством порядке. Так, Федеральное Собрание РФ действует в сессионном порядке согласно Регламентам Государственной Думы и Совета Федерации. Суды рассматривают гражданские, уголовные и административные дела в гражданском, уголовном и административном судопроизводстве.

Каждый государственный орган издает присущие ему нормативные правовые акты. Актами Федерального Собрания РФ являются законы и постановления; актами Президента РФ — указы и распоряжения; актами Правительства РФ — постановления и распоряжения; суды общей юрисдикции выносят решения по гражданским и приговоры по уголовным делам, а также определения и постановления.

Система государственных органов строится по принципу разделения властей, что обуславливает выделение в государственном механизме трех видов органов: законодательных, исполнительных и судебных. Все органы государства относительно автономны, но тесно взаимосвязаны. Так, Президент РФ в установленных Конституцией случаях может распустить Государственную Думу, а последняя, в свою очередь, может возбудить вопрос о досрочной отставке Президента РФ (импичмент) или оспорить в Конституционном Суде РФ законность указов Президента.

Координирует все три ветви власти Президент РФ, который олицетворяет единство государственной власти.

3.6. Избирательное право и избирательная система

Под *избирательным правом* понимается совокупность юридических норм, закрепляющих порядок проведения выборов в органы государственной власти и местного самоуправления.

Выборы и референдум — высшая форма народовластия. Они обеспечивают гражданам непосредственное участие в формировании органов государственной и муниципальной власти, контроле за их деятельностью, принятии решений по важнейшим вопросам.

Процедура выборов в Российской Федерации регламентируется Федеральными законами от 12.06.2002 № 67-ФЗ «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации»;

от 18.05.2005 № 51-ФЗ «О выборах депутатов Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации»; от 10.01.2003 № 19-ФЗ «О выборах Президента Российской Федерации» и др. В регионах выборы регламентируются законодательством субъектов РФ.

Принципы избирательного права — это основные начала, которые определяют сущность общественных отношений, складывающихся в процессе выборов.

Свободные выборы в Российской Федерации основаны на принципах всеобщего, равного, прямого избирательного права, при тайном голосовании, сочетании мажоритарной и пропорциональной избирательных систем.

Выборы в России основываются на свободном, т.е. беспрепятственном, осуществлении гражданами своего конституционного права избирать и быть избранными. Государство гарантирует свободное волеизъявление граждан на выборах.

Всеобщее избирательное право означает, что все дееспособные и свободные граждане России, достигшие ко дню выборов 18 лет, обладают активным избирательным правом, т.е. правом избирать, а по достижении возраста, определенного законом, могут быть избранными. Запрещаются какие-либо ограничения избирательных прав граждан России по признаку пола, расы, национальности, языка, социального происхождения, имущественного и должностного положения, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям.

Равное избирательное право заключается в том, что каждому избирателю предоставляется один голос по одному округу и все участвуют в выборах на одинаковых основаниях. Все граждане имеют право на самовыдвижение в качестве кандидата, на участие в предвыборной агитации, на финансовую поддержку кандидата или политической партии.

Прямое избирательное право означает, что депутаты представительных органов государственной и муниципальной власти и Президент РФ избираются непосредственно избирателями.

При *тайном* голосовании процедура подачи голосов исключает воздействие на волеизъявление избирателей. Тайное голосование — важнейшее условие свободного выражения каждым избирателем своего отношения к кандидатам.

Сочетание *мажоритарной* и *пропорциональной* избирательных систем относительно новый принцип российской национальной избирательной системы. При мажоритарных выборах избиратели голосуют за конкретных кандидатов по террито-



риальным избирательным округам. По мажоритарной системе, например, избирается Президент РФ, половина депутатов законодательных собраний субъектов РФ и депутаты муниципальных органов власти. При пропорциональной системе представительства места в выборном органе государственной власти распределяются между партиями, преодолевшими избирательный барьер. Так, при выборах в Государственную Думу побеждают политические партии, получившие не менее 7% голосов от общего числа избирателей.

Выборы в Российской Федерации осуществляются *открыто* и *гласно*. Каждый избиратель имеет право в ходе избирательной кампании получать и распространять информацию, касающуюся сведений о кандидатах, их предвыборных программах, итогах голосования и др. Гласность выборов предполагает не только объективную информацию о ходе избирательного процесса, но и участие общественности в контроле за проведением выборов.

Законодательство РФ предусматривает административную и уголовную ответственность за нарушение законодательства о выборах.

Демократический порядок организации и проведения выборов обеспечивает гражданам реальные возможности осуществления их избирательных прав.

Выборы назначаются заблаговременно. С этого момента начинается избирательная кампания.

Кандидаты избираются по округам. Округ — территориальная единица, в которой баллотируется кандидат. Избирательные участки — первичная территориальная единица.

Подготовку и проведение выборов осуществляют избирательные комиссии.

В списки избирателей включаются граждане Российской Федерации, постоянно проживающие на территории соответствующего избирательного участка. Не включаются в списки граждане, признанные судом недееспособными, осужденные к лишению свободы по вступившему в законную силу приговору суда, а также иностранные граждане и лица без гражданства, проживающие в России.

Выдвижение кандидатов при мажоритарной избирательной системе производится непосредственно избирателями (в порядке самовыдвижения) или политическими партиями, при пропорциональной — исключительно политическими партиями.

Сбор подписей в поддержку выдвинутых кандидатов или избирательный залог — необходимое условие для их

регистрации, после чего кандидат получает статус зарегистрированного кандидата и наступает следующий этап избирательной кампании — предвыборная агитация. За день до выборов любая публичная агитация запрещается.

Голосование и подведение итогов выборов — заключительный этап избирательного процесса. Первоначальный подсчет голосов осуществляют члены участковых избирательных комиссий. Результаты голосования по территориальным избирательным округам подводят окружные избирательные комиссии, а по общефедеральному избирательному округу — Центральная избирательная комиссия. Выборы признаются состоявшимися, если в них приняло участие как минимум 25% от общего числа зарегистрированных избирателей, а при выборах Президента РФ — 50%. В противном случае выборы признаются несостоявшимися.

Выборы признаются недействительными, если допущенные при их проведении нарушения избирательного законодательства не позволяют с достоверностью установить результаты волеизъявления избирателей.

3.7. Президент РФ

Должность Президента РФ была учреждена по результатам всенародного референдума, проведенного 17 марта 1991 г. Порядок избрания и полномочия Президента РФ урегулированы Конституцией и Федеральным законом от 10.01.2003 № 19-ФЗ «О выборах Президента РФ». В настоящее время Президент РФ является главой государства, гарантом Конституции, прав и свобод человека и гражданина (ст. 80 Конституции).

Президент РФ обеспечивает охрану государственного суверенитета России, ее независимости и государственной целостности, согласованное функционирование и взаимодействие органов государственной власти, определяет основные направления внутренней и внешней политики государства.

Президент РФ избирается сроком на шесть лет¹. Одно и то же лицо не может занимать должность Президента РФ более двух сроков подряд.

¹ Применяется в отношении Президента РФ, избранного после вступления в силу (31 декабря 2008 г.) Закона РФ о поправке к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ «Об изменении срока полномочий Президента Российской Федерации и Государственной Думы».



Президент России избирается по мажоритарной системе на основе всеобщего, равного, прямого избирательного права при тайном голосовании. Кандидат в Президенты РФ должен быть гражданином России, в возрасте не моложе 35 лет, постоянно проживать в стране в течение 10 лет непосредственно перед выборами.

Вновь избранный глава государства вступает в должность на тридцатый день со дня официального объявления Центральной избирательной комиссией результатов голосования. Обязательным атрибутом вступления Президента РФ в должность является принесение в торжественной обстановке присяги, текст которой установлен Конституцией (ч. 1 ст. 82).

Компетенция Президента РФ — это совокупность его полномочий по предметам исключительного ведения Российской Федерации и совместного ведения Российской Федерации и ее субъектов.

Президент РФ имеет решающее влияние на формирование федеральных органов исполнительной власти. Он назначает Председателя Правительства РФ с согласия Государственной Думы; назначает и смещает заместителя Председателя Правительства РФ, федеральных министров и руководителей федеральных служб, агентств и надзоров; принимает отставку Правительства РФ; имеет право председательствовать на заседании федерального Правительства; назначает и освобождает своих полномочных представителей в федеральных округах, палатах Федерального Собрания, Конституционном Суде РФ и др. Президент РФ формирует свою Администрацию, которая выполняет функции аппарата главы государства.

Президент РФ тесно взаимодействует с парламентом. Он назначает выборы Государственной Думы (п. «а» ст. 84 Конституции); вправе распустить ее. Такое право предоставлено Президенту РФ в случае: 1) трехкратного отклонения представленных Президентом РФ кандидатур на должность Председателя Правительства РФ; 2) повторного в течение трех месяцев выражения недоверия Правительству РФ; 3) отказа в доверии Правительству РФ, вопрос о котором был поставлен по инициативе его Председателя. Конституция предусматривает ситуации, при которых роспуск Государственной Думы невозможен.

Президент обладает правом законодательной инициативы, т.е. он может вносить на рассмотрение Государственной Думы предложения о принятии новых или изменении дей-



ствующих законов, в том числе Конституции. Президент подписывает и публикует законы, принятые Федеральным Собранием, он может использовать право отлагательного вето.

В системе взаимодействия с судебной властью Президент РФ предлагает Совету Федерации кандидатуры для назначения на должности судей Конституционного Суда, Верховного Суда и Высшего Арбитражного Суда; назначает судей других федеральных судов.

Президент координирует деятельность всех трех ветвей власти — законодательной, исполнительной и судебной. Большое значение в этих целях имеют ежегодные послания Президента парламенту о положении в стране и основных направлениях внутренней и внешней политики государства.

Как глава государства Президент формирует и возглавляет Государственный Совет (в него входят по должности главы исполнительной власти субъектов РФ), Совет Безопасности; утверждает военную доктрину России. В случае агрессии или непосредственной угрозы агрессии Президент вводит на территории всей страны или в отдельных ее местностях военное положение с незамедлительным сообщением об этом палатам Федерального Собрания. Президент РФ согласно международной практике является Верховным Главнокомандующим Вооруженными Силами РФ.

В области международных отношений Президент РФ руководит внешней политикой России. Он ведет переговоры с руководителями иностранных государств и подписывает международные договоры.

В числе иных полномочий Президента РФ можно назвать назначение референдума, решение вопросов гражданства; предоставление политического убежища; награждение государственными наградами; присвоение почетных званий Российской Федерации; помилование.

Акты Президента РФ — указы и распоряжения — не должны противоречить Конституции, федеральным конституционным и федеральным законам.

Формами контроля за деятельностью Президента России является общественное мнение и Конституционный Суд РФ, рассматривающий в случае обжалования законность актов Президента РФ с точки зрения соответствия их Конституции. Президент РФ не подотчетен парламенту, однако косвенно Федеральное Собрание обладает контрольными полномочиями посредством реагирования на



вносимые Президентом РФ законопроекты; преодоления президентского вето на принятый парламентом закон; направления в Конституционный Суд запроса по поводу оценки актов Президента РФ; возбуждения процедуры импичмента и другими законными способами.

Полномочия Президента РФ могут быть прекращены в случаях: 1) добровольной отставки; 2) стойкой неспособности по состоянию здоровья осуществлять принадлежащие ему полномочия; 3) отрешения от должности (импичмент).

3.8. Федеральное Собрание РФ

Согласно Конституции Федеральное Собрание является парламентом РФ (ст. 94). Это представительный и законодательный орган страны.

Федеральное Собрание РФ состоит из двух палат. Верхняя палата — *Совет Федерации* — представляет интересы субъектов РФ. В ее состав входят по два представителя от каждого региона России: по одному от представительного и исполнительного органов государственной власти (ст. 95 Конституции).

Совет Федерации согласно ст. 102 Конституции:

- утверждает изменение границ между субъектами РФ;
- утверждает указы Президента РФ о введении военного или чрезвычайного положения;
- решает вопросы об использовании контингента Вооруженных Сил РФ за пределами страны;
- назначает выборы Президента РФ;
- отрешает Президента РФ от должности;
- назначает на должность судей Конституционного, Верховного и Высшего Арбитражного судов РФ;
- назначает и освобождает от должности Генерального прокурора РФ.

Нижняя палата Федерального Собрания РФ — *Государственная Дума* — состоит из 450 депутатов и избирается сроком на пять лет¹. Государственная Дума согласно ст. 103 Конституции:

дает согласие Президенту РФ на назначение Председателя Правительства РФ;

¹ Применяется в отношении Государственной Думы, избранной после вступления в силу (31 декабря 2008 г.) Закона РФ о поправке к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ «Об изменении срока полномочий Президента Российской Федерации и Государственной Думы».



решает вопрос о доверии Правительству РФ;
назначает на должность и освобождает от должности
Председателя Центрального банка РФ;
участвует в формировании Счетной Палаты РФ;
избирает Уполномоченного по правам человека РФ;
объявляет амнистию;
выдвигает обвинение против Президента РФ для отрешения его от должности.

По всем вопросам своей компетенции палаты Федерального Собрания самостоятельно принимают постановления.

Важнейшей формой парламентской деятельности является законотворчество. Процедура принятия законов в Федеральном Собрании называется законодательным процессом. Он включает несколько стадий. На первой стадии этого процесса в Совет Государственной Думы вносится законопроект. Правом законодательной инициативы обладают: Президент РФ; Совет Федерации в целом и каждый его член; депутаты Государственной Думы; Правительство России; законодательные (представительные) органы субъектов РФ. Это право принадлежит также высшим судебным органам страны — Конституционному Суду РФ, Верховному Суду РФ и Высшему Арбитражному Суду РФ — по вопросам их ведения. По законопроектам, требующим финансовых затрат из государственного бюджета, обязательно экспертное заключение Правительства РФ. Круг субъектов конституционной законодательной инициативы значительно сужен.

На второй стадии законодательного процесса происходят обсуждение и текстуальная доработка проекта закона. Каждый законопроект проходит несколько этапов обсуждения (до трех и четырех чтений).

Третья стадия — принятие закона. Закон принимается простым большинством голосов от общего состава депутатов Государственной Думы, а по федеральным конституционным законам требуется квалифицированное большинство — $\frac{2}{3}$ депутатов Государственной Думы и $\frac{3}{4}$ членов Совета Федерации.

Принятый Государственной Думой федеральный закон в течение пяти дней передается на рассмотрение Совета Федерации. Если в течение 14 дней этот закон не будет рассмотрен Советом Федерации, он автоматически считается одобренным. Однако законы о федеральном бюджете, федеральных налогах и сборах, по вопросам финансового, валютного, кре-



дитного и таможенного регулирования, денежной эмиссии, ратификации и денонсации международных договоров РФ, статуса и защиты государственной границы, войны и мира, а также федеральные конституционные законы, подлежат обязательному рассмотрению Советом Федерации.

Если Совет Федерации отклоняет принятый Государственной Думой закон, он может быть доработан и снова принят, либо Государственная Дума квалифицированным большинством голосов ($\frac{2}{3}$) подтверждает первоначальный вариант закона. В этом случае возражения Совета Федерации считаются преодоленными, и принятый таким образом закон поступает на подпись Президенту РФ.

Завершающими стадиями законодательного процесса являются подписание и обнародование закона. Президент РФ в течение 14 дней должен подписать и обнародовать закон.

Если Президент РФ возвращает закон в Федеральное Собрание со своими поправками, то палаты либо учитывают его замечания, либо подтверждают первоначальный текст закона квалифицированным большинством голосов. Федеральные конституционные законы и законы о поправках к Конституции не подлежат президентскому вето.

Процедура деятельности Федерального Собрания РФ и его палат урегулирована Конституцией и регламентами палат. Палаты заседают отдельно.

Каждая из палат для организационного руководства своими заседаниями избирает председателя и его заместителей, а также Совет палаты (внутренний руководящий орган).

В каждой палате из числа ее членов создаются комитеты и комиссии. Так, например, в Совете Федерации созданы Комитет по делам Российской Федерации, Федеративному договору и региональной политике; Комитет по конституционному законодательству и судебно-правовым вопросам и др. В Государственной Думе действуют Комитет по законодательству и судебно-правовой реформе; Комитет по бюджету, налогам, банкам и финансам, и др.

В Государственной Думе создаются депутатские фракции и группы. Депутатские фракции представляют депутаты от политических партий, победившие на парламентских выборах, а депутатские группы это объединения депутатов по интересам.

Палаты проводят открытые и закрытые заседания; могут созываться внеочередные заседания. Регламент устанавли-



ваит продолжительность и периодичность заседаний, кворум, процедуру голосования.

3.9. Правительство РФ

Правительство в любом государстве является высшим коллегиальным органом государственной власти. Оно возглавляет единую систему органов исполнительной власти.

Правовой основой деятельности Правительства РФ являются Конституция РФ и Федеральный конституционный закон от 17.12.1997 № 2-ФКЗ «О Правительстве Российской Федерации».

Правительство формируется Президентом РФ с участием парламента. Президент РФ назначает Председателя Правительства с согласия Государственной Думы. Если Государственная Дума трижды отклонит представленные кандидатуры, Президент РФ в соответствии со ст. 111 Конституции сам назначает Председателя Правительства. При этом он распускает Государственную Думу и назначает новые выборы. В состав Правительства РФ входят глава Правительства, его первый заместитель и заместители, члены — федеральные министры. Они назначаются на должность Президентом РФ по представлению Председателя Правительства РФ.

Правительство РФ формируется на срок полномочий Президента РФ.

Досрочное прекращение полномочий Правительства возможно в случаях:

а) отставки Правительства, которая принимается Президентом РФ;

б) принятия Президентом решения об отставке Правительства;

в) выражения недоверия Правительству Государственной Думой, если с этим согласится Президент.

Компетенция Правительства РФ разнообразна (ст. 114 Конституции). Оно ведаёт общими вопросами исполнительно-распорядительного характера, а не отдельными отраслями управленческой деятельности.

В сфере государственного строительства Правительство РФ определяет систему федеральных органов исполнительной власти и осуществляет общее руководство их деятельностью. При этом надо иметь в виду, что ряд федеральных



министерств, например, Министерство обороны РФ, Министерство внутренних дел РФ, Министерство иностранных дел РФ, Министерство юстиции РФ, а также ряд федеральных служб, в том числе Служба внешней разведки, Федеральная служба безопасности РФ, подведомственные одновременно Президенту РФ и Правительству РФ.

Правительство определяет правовое положение федеральных министерств, федеральных служб, федеральных агентств и других подведомственных ему органов.

В *сфере экономики* Правительство РФ обеспечивает разработку комплексных программ экономического развития страны, стимулирует развитие рыночных отношений и предпринимательства; управляет федеральным государственным имуществом.

В *сфере финансов* Правительство РФ отвечает за реализацию государственного бюджета, призвано укреплять единую финансовую, валютную и таможенную систему.

В *социальной сфере* на Правительство РФ возложена разработка основных направлений государственной социальной политики; принятие мер к социальной и правовой защищенности граждан; совершенствование системы пенсионного обеспечения; поддержка наименее социально защищенных групп населения. Правительство отвечает за развитие научно-технического потенциала России; разрабатывает программы развития здравоохранения, народного образования, культуры, ресурсов и окружающей среды.

В *сфере укрепления законности, безопасности и обороноспособности страны* Правительство РФ обеспечивает защиту интересов государства, охрану государственных границ России, оснащение Вооруженных Сил новейшим оружием и военной техникой, осуществление общественного порядка, законности, защиту прав и свобод граждан, организует борьбу с преступностью.

В *сфере международных отношений* Правительство РФ реализует внешнюю политику государства; устанавливает контакты с международными организациями; заключает межправительственные соглашения; принимает меры к исполнению международных договоров; руководит внешней торговлей.

Акты Правительства РФ — постановления и распоряжения — издаются по вопросам компетенции Правительства РФ. Это подзаконные акты. В случае их противоречия



Конституции и федеральному законодательству они могут быть отменены Президентом РФ.

3.10. Органы государственной власти в субъектах РФ

Согласно ч. 1 ст. 77 Конституции все ее субъекты самостоятельно определяют систему своих органов государственной власти в соответствии с основами конституционного строя РФ и общими принципами организации представительных и исполнительных органов государственной власти, установленными федеральным законом.

Возглавляют систему органов государственной власти субъектов РФ президенты республик, губернаторы краев, областей, мэры городов. Названные должностные лица наделяются полномочиями законодательными собраниями субъектов РФ по представлению Президента РФ.

Законодательные (представительные) органы субъектов РФ называются по-разному. Это, например, Народное Собрание Республики Дагестан, Государственное Собрание (Ил Тумэн) Республики Саха (Якутия), Верховный Хурал Республики Тыва, Московская городская Дума. Они избираются всенародно сроком от четырех до пяти лет.

По внутренней структуре законодательные (представительные) органы в большинстве субъектов однопалатные. Исключение составляют Государственное Собрание (Курултай) Башкортостана, Законодательное Собрание Карелии, Парламент Кабардино-Балкарской Республики, Государственное Собрание (Ил Тумэн) Республики Саха (Якутия); Государственная Дума Ставропольского края; Законодательное Собрание народных депутатов Еврейской автономной области и др., где принята двухпалатная структура, например Палата Представителей и Законодательная Палата Государственного Собрания (Курултая) Башкортостана.

Законодательные (представительные) органы государственной власти субъектов РФ в пределах компетенции принимают законы, обращения, декларации.

Исполнительную власть в субъектах РФ представляют правительство соответствующего субъекта и отраслевые органы управления: республиканские министерства, службы, агентства, надзоры, департаменты областей, краев, автономных образований, городов федерального значения.



В субъектах РФ действуют также подразделения федеральных агентств, федеральных служб и надзоров.

Органы исполнительной власти субъектов РФ организуют исполнение законов, государственного бюджета, распоряжаются имуществом, относящимся к собственности субъекта, осуществляют программы в области экономики, культуры, социальной политики, обеспечение законности, охрану прав граждан, борьбу с преступностью и др.

Координацию деятельности федеральных и региональных органов исполнительной власти осуществляет Президент РФ с помощью полномочных представителей Президента РФ в федеральных округах.

Коллизии, т.е. разногласия по вопросам компетенции между федеральными и региональными органами государственной власти разрешает Конституционный Суд РФ.

3.11. Конституционно-правовые основы местного самоуправления

Местное самоуправление — самоорганизация населения региона (города, села, поселка) для решения вопросов местного значения. Оно представляет собой одну из форм народовластия. Местное самоуправление регулируется Конституцией (гл. 8), Федеральным законом от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» и региональным законодательством.

Выборные органы местного самоуправления, главы муниципальных образований и иные органы местного самоуправления не входят в систему органов государственной власти.

Органы местного самоуправления организуют использование объектов муниципальной собственности и распоряжаются ими; управляют муниципальным жилищным фондом; организуют работу муниципальных и школьных учреждений, а также медицинских учреждений; транспортное обслуживание населения, строительство и содержание местных дорог, благоустройство территории. На них возложены организация общественного питания, бытового и торгового обслуживания, охрана памятников истории



и культуры, охрана общественного порядка, прав и свобод граждан.

Государство не вмешивается в решение населением вопросов местного значения, если эта деятельность не выходит за рамки закона.

Механизм местного самоуправления — местные референдумы, муниципальные выборы, собрания и сходы граждан, петиции, а также самоорганизация населения на уровне микрорайонов, кварталов, улиц, дворов.

Муниципальные образования имеют свой бюджет, который включает в себя местные налоги, сборы, штрафы, поступления от приватизации муниципального имущества, сдачи в аренду, отчисления от федеральных налогов и налогов субъектов РФ.

Органы местного самоуправления принимают в пределах полномочий акты, обязательные для исполнения гражданами, организациями и учреждениями, расположенными на территории муниципального образования.

Действующим законодательством предусмотрена судебная защита прав местного самоуправления.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Дайте характеристику основ конституционного строя Российской Федерации.
2. Какие права, свободы и обязанности человека и гражданина вы знаете?
3. Что такое избирательное право?
4. Каковы полномочия Президента РФ, палат Федерального Собрания РФ и Правительства РФ?

Литература

1. Авакьян, С. А. Конституционное право России : учебный курс / С. А. Авакьян. — В 2 т. — М. : Юристъ, 2005.
2. Козлова, Е. И. Конституционное право Российской Федерации / Е. И. Козлова, О. Е. Кутафин. — 3-е изд. — М. : Юристъ, 2002.
3. Конституция Российской Федерации : постатейный научно-практический комментарий / под ред. О. Е. Кутафина. — М. : Библиотечка Российской газеты, 2003.



Глава 4

СУДЕБНАЯ СИСТЕМА И ИНЫЕ ПРАВООХРАНИТЕЛЬНЫЕ ОРГАНЫ

4.1. Общая характеристика судебной системы

Под *судебной системой* принято понимать совокупность судов, построенную в соответствии с их компетенцией и поставленными перед ними задачами и целями.

Основополагающим актом, определяющим в общих чертах суть российской судебной системы, является Конституция, в ст. 118 которой, в частности, сказано:

«1. Правосудие в Российской Федерации осуществляет только судом...

3. Судебная система Российской Федерации устанавливается Конституцией Российской Федерации и федеральным конституционным законом. Создание чрезвычайных судов не допускается».

Для уяснения сложившейся к настоящему времени судебной системы существенное значение имеют также положения ст. 125—127 Конституции РФ. Они четко определяют место, занимаемое высшими судами в судебной системе в целом, а также место тех судов, которые подчинены им.

В ст. 25 Конституции определен статус Конституционного Суда РФ и сформулированы его задачи и цели как судебного органа, призванного контролировать конституционность законов и иных правовых актов. Конституционному Суду РФ отведена особая роль. Ему напрямую не подчиняются никакие суды, в том числе конституционные (уставные) суды субъектов РФ. Но его решения могут иметь существенное значение для всех судов страны и тем самым влиять на судебную практику в целом.



Что касается Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ, о которых говорится в ст. 126 и 127 Конституции, то им определено несколько иное место. Каждый из них имеет *свою подсистему* судов, за деятельностью которой осуществляет судебный надзор и дает им разъяснения по вопросам судебной практики.

Более детально структура судебной системы определяет-ся предписаниями ряда федеральных, в том числе конституционных, законов: от 31.12.1996 № 1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации», от 28.04.1995 № 1-ФКЗ «Об арбитражных судах в Российской Федерации», от 23.06.1999 № 1-ФКЗ «О военных судах Российской Федерации», от 17.12.1998 № 188-ФЗ «О мировых судьях в Российской Федерации».

Из приведенных конституционных положений и положений названных законов можно сделать три основных вывода.

1. Правосудие могут вершить только *суды, наделенные соответствующими полномочиями*. Они же могут осуществлять и другие образующие судебную власть полномочия. К их числу относятся:

- конституционный контроль;
- контроль за законностью и обоснованностью решений и действий органов государственной власти и местного самоуправления, общественных объединений, должностных лиц;
- обеспечение надлежащего исполнения приговоров и иных судебных решений;
- дача разъяснений по вопросам судебной практики;
- участие в формировании судейского корпуса и содействие органам судейского сообщества.

Эти полномочия могут осуществлять только те суды, которые входят в состав судебной системы Российской Федерации. Другие государственные органы или негосударственные образования, даже те, в наименовании которых присутствуют слова «суд» или «судебный» (например, третейский суд, Международный коммерческий арбитражный суд, Экономический суд СНГ, Судебный департамент, суд чести, товарищеский суд), не относятся к числу органов судебной власти, осуществляющих правосудие или иные полномочия из числа названных.



2. Суды в Российской Федерации подразделяются на два вида: *суды федеральные* и *суды субъектов РФ*.

3. Совокупность федеральных судов группируется в три подсистемы (блока): *суды общей юрисдикции (гражданские и военные), арбитражные суды*, а также *Конституционный Суд РФ*.

Среди *федеральных судов* особая роль отведена Конституционному Суду РФ, состоящему из 19 судей. На него возложено одно из основных полномочий судебной власти — *конституционный контроль*. Суть такого контроля заключается в обеспечении соответствия предписаниям Конституции РФ (конституционности) федеральных законов и ряда других правовых актов, а также в официальном толковании предписаний Конституции РФ и даче заключения о соблюдении установленного порядка выдвижения обвинения в государственной измене или совершении иного тяжкого преступления.

Пределы полномочий этого суда четко ограничены п. 2—7 ст. 125 Конституции и ст. 3 Федерального конституционного закона от 21.07.1994 № 1-ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации». Признание им какого-то закона полностью или частично противоречащим Конституции означает, что он или его соответствующая часть утратили юридическую силу и не могут применяться. Постановления Конституционного Суда РФ такого рода обязательны на всей территории РФ для всех государственных или негосударственных учреждений и организаций, должностных лиц и граждан.

Порядок создания и упразднения судов, входящих в судебную систему, следующий:

- высшие судебные органы (Конституционный Суд РФ, Верховный Суд РФ и Высший Арбитражный Суд РФ), созданные на основании предписаний Конституции РФ, могут быть упразднены только путем внесения поправок в нее;

- все другие федеральные суды создаются и упраздняются только федеральными законами;

- суды субъектов РФ (конституционные (уставные) суды субъектов РФ и должности мировых судей) создаются и упраздняются с соблюдением требований федеральных законов и законов соответствующих субъектов РФ.

Важно знать также *порядок наделения полномочиями судей*. Назначение на должности судей высших судов (Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ и Высшего



Арбитражного Суда РФ) производится решением Совета Федерации по представлению Президента РФ. Перед принятием решения в Совете Федерации представленные Президентом РФ кандидаты обсуждаются сначала в комитетах, а затем на пленарном заседании. Решение принимается большинством голосов от общего числа членов Совета Федерации.

Что касается судей, председателей или их заместителей остальных федеральных судов, то решение об их назначении должно приниматься непосредственно Президентом РФ, естественно, после того как кандидаты пройдут установленную Федеральными законами от 26.06.1992 № 3132-1 «О статусе судей в Российской Федерации» и от 14.03.2002 № 30-ФЗ «Об органах судейского сообщества в Российской Федерации», а также другими правовыми актами проверку в органах судейского сообщества, в вышестоящих судах, а затем в аппарате Администрации Президента РФ. Решение о назначении судей, председателем суда или его заместителем оформляется указом Президента РФ.

Завершают процесс наделения кандидата полномочиями федерального судьи принесение установленной законом присяги и вручение подписанного Президентом РФ служебного удостоверения.

Приведенный порядок наделения полномочиями судей не распространяется на случаи наделения полномочиями судей судов субъектов РФ. Например, в соответствии со ст. 6 Федерального закона от 17.12.1998 № 188-ФЗ «О мировых судьях в Российской Федерации» эти судьи «назначаются (избираются) на должность законодательным (представительным) органом государственной власти субъекта Российской Федерации либо избираются на должность населения соответствующего судебного участка в порядке, установленном законом субъекта Российской Федерации».

4.2. Федеральные суды общей юрисдикции

Наибольшее количество федеральных судов входит в подсистему *судов общей юрисдикции*. К их ведению отнесено разрешение подавляющего большинства дел, рассматриваемых в судебном порядке. Это, прежде всего, дела *уголовные* (о деяниях, признаваемых преступными и наказуемых в соответствии с предписаниями УК) и *гражданские*

(о различного рода спорах имущественного, а порой и неимущественного характера, возникающих между гражданами, между гражданами и государственными или негосударственными организациями, между организациями), а также *административные* (о правонарушениях, ответственность за которые вправе возлагать суды в соответствии с КоАП).

В этой подсистеме федеральных судов четко обозначены две группы судов — *суды гражданские* и *суды военные*. Исходные положения об их организации и полномочиях регламентируются Федеральными конституционными законами от 31.12.1996 № 1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации» и от 23.06.1999 № 1-ФКЗ «О военных судах Российской Федерации», а также Законом РСФСР от 08.07.1981 «О судостроительстве РСФСР».

Основным звеном гражданских судов общей юрисдикции являются *районные суды* (допускается и иное их наименование — городские суды, межмуниципальные суды и др.). Всего их насчитывается около 2,5 тыс. Эти суды являются преимущественно *судами первой инстанции*. В наши дни они рассматривают по существу большинство гражданских и уголовных дел, а также многие дела об административных правонарушениях. Они также принимают решения по значительному кругу вопросов, возникающих в связи с подготовкой материалов гражданских или уголовных дел к рассмотрению в судебных заседаниях (к примеру, о заключении под стражу лиц, привлекаемых к уголовной ответственности, продлении срока такого заключения, производстве обыска в жилом помещении, наложении ареста на имущество, полученное в результате преступных действий или нажитое преступным путем, о законности или обоснованности жалоб граждан на решения и действия органов, осуществляющих предварительное расследование, а равно о законности или обоснованности разного рода ходатайств — об обеспечении гражданского иска, истребовании доказательств, производстве прослушивания телефонных переговоров и т.д.).

Районные суды уполномочены также выполнять функцию *суда второй (апелляционной) инстанции* в тех случаях, когда они осуществляют контроль за законностью и обоснованностью приговоров и других решений *мировых судей*.

Большая часть дел в районных судах рассматривается судьями единолично. Однако для некоторых случаев (при разбирательстве уголовных дел о тяжких преступлениях)

закон предусматривает возможность коллегиального рассмотрения дел.

Приговоры и иные решения этих судов, как и всех других судов, являются обязательными к исполнению повсеместно на территории РФ всеми государственными и негосударственными учреждениями и организациями, должностными лицами и гражданами.

Средним звеном гражданских судов общей юрисдикции являются *суды субъектов РФ* — верховные суды республик, краевые, областные и городские (в Москве и Санкт-Петербурге) суды, суды автономной области и автономных округов. На эти суды возложены функции одновременно нескольких судебных инстанций — первой, второй (кассационной) и инстанции, проверяющей приговоры и иные решения, вступившие в законную силу.

В качестве *первой инстанции* они рассматривают уголовные дела преимущественно о наиболее опасных преступлениях, за которые возможно применение самых строгих мер наказания (лишение свободы на срок свыше 15 лет, пожизненное лишение свободы, смертная казнь), а также некоторых других. Из числа гражданских дел суды этого уровня разрешают по существу ограниченный круг дел, отличающихся, как правило, повышенной сложностью и ответственностью принимаемых решений.

Значительный объем работы судов такого рода — рассмотрение дел по *второй (кассационной) инстанции*. Его суть заключается в проверке законности и обоснованности приговоров и иных решений районных судов, *не вступивших в законную силу*, и в принятии мер с целью исправления обнаруженных следственных и судебных ошибок.

Существенной нагрузкой этих судов является осуществление функции проверки законности и обоснованности приговоров и иных судебных решений, *вступивших в законную силу*. Это направление деятельности называют *производством в порядке надзора* или *производством ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств*. Оно также имеет своей целью выявление судебных и следственных ошибок, принятие мер к их устранению.

В судах субъектов РФ основными структурными подразделениями, призванными осуществлять судебные функции, являются *судебные коллегии по гражданским делам* и *судебные коллегии по уголовным делам*, а также *президиумы*. Судебные коллегии выполняют функции судов первой



и второй (кассационной) инстанций, а президиумы — инстанций, проверяющих дела в порядке надзора или по прениям пересмотра дел ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств.

Разбирательство дел в судах этого уровня по первой инстанции возможно, как правило, одним судьей (единолично). При наличии ходатайства подсудимого по уголовному делу возможно образование коллегиального суда из трех судей-профессионалов, назначенных в данный суд. Возможно также образование суда в таком составе и по гражданским делам в случаях, когда это прямо предусмотрено законом (например, при рассмотрении представлений о роспуске местных избирательных комиссий). Для разбирательства уголовных дел во всех субъектах РФ при наличии ходатайства подсудимого может быть создан суд с участием присяжных заседателей (суд присяжных). В состав такого суда должны входить судья-профессионал и 12 присяжных заседателей, наделяемых соответствующими полномочиями в порядке, установленном Федеральным законом от 20.08.2004 № 113-ФЗ «О присяжных заседателях федеральных судов общей юрисдикции в Российской Федерации».

Военные суды образуют особую ветвь в подсистеме судов общей юрисдикции, звеньями которой являются *гарнизонные военные суды* (основное звено), *окружные (флотские) военные суды* военных округов (флотов) и *Военная коллегия Верховного Суда РФ*. Специфика этих судов заключается в том, что они осуществляют судебную власть в войсках, органах и формированиях, где федеральным законом предусмотрена военная служба, обладая полной независимостью при отправлении правосудия от органов исполнительной власти, в том числе военного командования. Им подведомственны уголовные дела о преступлениях и административных правонарушениях, совершенных, как правило, военнослужащими, а также дела по некоторым гражданско-правовым спорам, затрагивающим интересы военнослужащих или военных структур.

Верховный Суд РФ, как установлено в ст. 126 Конституции, — высший судебный орган по гражданским, уголовным, административным и иным делам, подсудным *судам общей юрисдикции*, как гражданским, так и военным. На него возложены также осуществление в предусмотренных федеральным законом процессуальных формах судебного



надзора за деятельностью этих судов и дача разъяснений по вопросам судебной практики.

Он действует в качестве трех судебных инстанций: *первой* (рассматривает по существу гражданские и уголовные дела) и *второй (кассационной)* инстанций, а также инстанции, *проверяющей приговоры и иные судебные решения, вступившие в законную силу* в порядке надзора либо ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств.

По *первой инстанции* Верховный Суд РФ рассматривает уголовные дела о преступлениях, совершенных членами Совета Федерации, депутатами Государственной Думы или судьями в случае заявления этими лицами ходатайства о том, чтобы их дело рассмотрел данный Суд.

Из числа гражданских дел по первой инстанции ему подсудны дела: об оспаривании ненормативных правовых актов Президента РФ, ненормативных правовых актов палат Федерального Собрания, ненормативных правовых актов Правительства РФ; об оспаривании нормативных правовых актов Президента РФ, нормативных правовых актов Правительства РФ и нормативных правовых актов иных федеральных органов государственной власти, затрагивающих права, свободы и законные интересы граждан и организаций; об оспаривании постановлений о приостановлении или прекращении полномочий судей либо о прекращении их отставки; о приостановлении деятельности или ликвидации политических партий, общероссийских и международных общественных объединений, о ликвидации централизованных религиозных организаций, имеющих местные религиозные организации на территориях двух и более субъектов РФ; об обжаловании решений (уклонения от принятия решений) Центральной избирательной комиссии РФ, за исключением решений, оставляющих в силе решения нижестоящих избирательных комиссий или соответствующих комиссий референдума; по разрешению споров между федеральными органами государственной власти и органами государственной власти субъектов РФ, между органами государственной власти субъектов РФ, переданных на рассмотрение в Верховный Суд РФ Президентом РФ в соответствии со ст. 85 Конституции.

В качестве *кассационной (второй) инстанции* Верховный Суд РФ призван проверять законность и обоснованность не вступивших в законную силу приговоров и иных су-



дебных решений судов общей юрисдикции среднего звена. Осуществляемая им *проверка законности, обоснованности и справедливости вступивших в законную силу* приговоров и иных судебных решений распространяется на все суды общей юрисдикции.

Важное полномочие Верховного Суда РФ — дача *разъяснений по вопросам судебной практики*. Такие разъяснения оформляются в виде постановлений Пленума Верховного Суда РФ и обязательны не только для судов общей юрисдикции, но и для других органов и их должностных лиц, применяющих закон, по которому дано разъяснение.

Верховному Суду РФ принадлежит право законодательной инициативы и право обращаться в Конституционный Суд РФ по вопросам проверки конституционности федеральных законов и иных нормативных актов и др.

Основные его структурные подразделения, выполняющие судебные функции, — *Пленум, Президиум, Кассационная коллегия, судебные коллегии (Судебная коллегия по гражданским делам, Судебная коллегия по уголовным делам, Военная коллегия)*.

4.3. Арбитражные суды

Арбитражные суды образуют третью из подсистем (блоков) федеральных судов. К ним относятся:

- Высший Арбитражный Суд РФ;
- федеральные арбитражные суды округов (арбитражные кассационные суды);
- арбитражные апелляционные суды;
- арбитражные суды первой инстанции в республиках, краях, областях, городах федерального значения, автономной области, автономных округах (арбитражные суды субъектов РФ).

Основы их организации и полномочий закреплены в Федеральных конституционных законах «О судебной системе Российской Федерации», «Об арбитражных судах в Российской Федерации» и «Об арбитражных заседателях арбитражных судов субъектов Российской Федерации», а также АПК.

К ведению арбитражных судов отнесены, как правило, дела по возникающим между организациями и гражданами, занимающимися предпринимательской деятельностью,

экономическим спорам, связанным с гражданскими, административными и иными правоотношениями. В случаях, предусмотренных федеральными законами, участниками споров, подведомственных арбитражным судам, могут стать Российская Федерация, субъект РФ, муниципальное образование, государственный орган, орган местного самоуправления, иной орган, должностное лицо, образование, не имеющее статуса юридического лица, и гражданин, не имеющий статуса индивидуального предпринимателя. По своему содержанию споры эти могут касаться заключения, неисполнения или ненадлежащего исполнения экономических договоров, незаконного завладения имуществом, требования о защите деловой репутации и т.д., а также банкротства юридического лица, являющегося коммерческой организацией (за исключением казенных предприятий), некоммерческой организацией, действующей в форме потребительского кооператива, благотворительного или иного фонда, и др.

Основным звеном арбитражных судов являются *арбитражные суды республик, краев, областей, городов (в Москве и Санкт-Петербурге), автономной области и автономных округов (арбитражные суды субъектов РФ)*. Основными структурными подразделениями арбитражных судов являются президиумы, судебные коллегии (ими руководят заместители председателей судов) и (или) судебные составы.

Президиумы состоят из руководства (председатели и их заместители) соответствующих судов, председателей составов и судей, утверждаемых в качестве членов президиумов Пленумом Высшего Арбитражного Суда РФ. Это совещательные органы при председателях судов. Они занимаются рассмотрением организационных вопросов, возникающих в данном суде.

В судах с достаточной нагрузкой возможно образование двух *судебных коллегий* — коллегии по рассмотрению споров, возникающих из гражданских и иных правоотношений, и коллегии по рассмотрению споров, возникающих из административных правоотношений. Коллегии с большим количеством работающих в них судей подразделяются на постоянные специализированные *судебные составы*. Где объем работы и общее количество судей, работающих в данном суде, не позволяют создать коллегии, там образуются только *судебные составы*, в которых происходит рассмотре-



ние конкретных категорий дел. В них должно входить, как правило, не менее пяти судей, один из которых — председатель состава, утверждаемый президиумом суда.

Основные судебные функции арбитражных судов субъектов РФ следующие:

- рассмотрение в первой инстанции всех дел, подведомственных арбитражным судам, за исключением тех дел, которые отнесены к компетенции Высшего Арбитражного Суда РФ. Практически на их долю приходится разбирательство по первой инстанции подавляющего большинства (почти 99%) дел, подведомственных в целом всем арбитражным судам;

- пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам принятых ими и вступивших в законную силу судебных актов.

На них возложены и некоторые другие полномочия, в частности: обращение в Конституционный Суд РФ с запросами о проверке конституционности законов, примененных ими или подлежащих применению в рассматриваемых делах; изучение и обобщение судебной практики; подготовка предложений по совершенствованию законов и иных нормативных правовых актов; анализ судебной статистики.

Арбитражные апелляционные суды — явление новое. Их образование предусмотрено Федеральным законом от 04.07.2003 № 1-ФКЗ, в соответствии с которым с 1 января 2006 г. на территории каждого из десяти судебных округов, где действуют федеральные арбитражные суды округов, начали свою работу по два арбитражных апелляционных суда. Их основными судебными полномочиями являются:

- проверка законности и обоснованности *не вступивших в законную силу* судебных решений, вынесенных арбитражными судами субъектов РФ, с соблюдением *апелляционного порядка*, т.е. путем полного или частичного повторного рассмотрения дел, по которым поданы апелляционные жалобы;

- пересмотр *по вновь открывшимся обстоятельствам* принятых ими и вступивших в законную силу судебных актов.

Организация арбитражных апелляционных судов во многом сходна с организацией арбитражных судов субъектов РФ. В них тоже образуются в аналогичном порядке и со сходными полномочиями президиумы, а также судебные коллегии и составы, где принимаются решения по



апелляционным жалобам или по вновь открывшимся обстоятельствам.

В Российской Федерации образовано десять *федеральных арбитражных судов округов (арбитражных кассационных судов)*. Каждый из десяти округов, где они действуют, включает территории нескольких субъектов РФ (двух и более). Например, в Московский округ входят г. Москва и Московская область, в Северо-Западный — г. Санкт-Петербург, Ленинградская, Новгородская, Псковская, Тверская, Архангельская, Вологодская, Калининградская, Мурманская области и Республика Карелия.

Основные судебные полномочия этих судов:

— проверка в *кассационном порядке* решений, принятых арбитражными судами первой и апелляционной инстанций. Федеральные арбитражные суды округов проверяют, как правило, лишь законность состоявшихся решений и в тех пределах, которые обозначены в кассационной жалобе. Кроме того, на рассмотрение этих судов дело попадает *после* того, как обжалуемое в кассационном порядке решение *вступит в законную силу*;

— проверка и пересмотр своих ранее принятых решений *по вновь открывшимся обстоятельствам*.

Организация арбитражных кассационных судов во многом сходна с организацией арбитражных судов субъектов РФ и арбитражных апелляционных судов. В них тоже образуются в аналогичном порядке и со сходными полномочиями президиумы, а также судебные коллегии и составы, где принимаются решения по кассационным жалобам или по вновь открывшимся обстоятельствам.

Высший Арбитражный Суд РФ венчает подсистему арбитражных судов. В соответствии со ст. 127 Конституции он «является высшим судебным органом по разрешению экономических споров и иных дел, рассматриваемых арбитражными судами, осуществляет в предусмотренных федеральным законом процессуальных формах судебный надзор за их деятельностью и дает разъяснения по вопросам судебной практики».

В качестве высшего судебного органа он осуществляет:

— разбирательство *по первой инстанции* отнесенных законом непосредственно к его ведению следующих категорий дел:

об оспаривании нормативных правовых актов Президента РФ, Правительства РФ, федеральных органов исполнительной власти, затрагивающих права и законные интересы



заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;

об оспаривании ненормативных правовых актов Президента РФ, Совета Федерации и Государственной Думы Федерального Собрания РФ, Правительства РФ, не соответствующих закону и затрагивающих права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;

об экономических спорах между Российской Федерацией и субъектами РФ, между субъектами РФ;

— рассмотрение дел *в порядке надзора* по жалобам на вступившие в законную силу судебные акты любого из арбитражных судов;

— пересмотр *по вновь открывшимся обстоятельствам* принятых им и вступивших в законную силу судебных актов.

На Высший Арбитражный Суд РФ возложены также многие другие полномочия.

Основные структурные образования данного суда, обеспечивающие выполнение возложенных на него судебных полномочий, — *Пленум Высшего Арбитражного Суда РФ, Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ, судебные коллегии* (Судебная коллегия по рассмотрению споров, возникающих из гражданских и иных правоотношений, и Судебная коллегия по рассмотрению споров, возникающих из административных правоотношений).

4.4. Суды субъектов РФ

Конституционные (уставные) суды призваны обеспечивать такое положение, при котором законодательство и иные нормативные правовые акты, которые издаются в субъектах РФ в ходе реализации их исключительных полномочий, т.е. по вопросам государственной и общественной жизни, в отношении которых им предоставлена *вся полнота власти* (ст. 73 Конституции), соответствовали бы конституциям республик или уставам других субъектов РФ.

В соответствии с Федеральным конституционным законом «О судебной системе Российской Федерации» к ведению конституционных (уставных) судов отнесено рассмотрение вопросов о соответствии конституциям (уставам) субъектов РФ:

законов, принятых их законодательными органами;

нормативных правовых актов их органов государственной власти;

нормативных правовых актов органов местного самоуправления;

толкования конституций (уставов).

Порядок рассмотрения вопросов такого рода должен определяться законами субъектов РФ. Финансирование и определение правил формирования этих судов возложены также на субъекты РФ.

Решение конституционного (уставного) суда, принятое в пределах предоставленных ему полномочий, не может быть отменено *никаким другим судом* (ч. 4 ст. 27 названного Закона). Этим подчеркивается автономность таких судов от всех других судов, в том числе Конституционного Суда РФ.

Должности *мировых судей* вводятся на основании предписаний Федерального конституционного закона «О судебной системе Российской Федерации» и Федерального закона «О мировых судьях в Российской Федерации».

Хотя мировые суды отнесены к судам субъектов РФ, большинство их полномочий подлежит регламентации в федеральных законах. К ведению субъектов РФ отнесено только определение порядка назначения (избрания) мировых судей и установление некоторых правил, касающихся их организации и деятельности. Свои решения они должны выносить именем Российской Федерации, и эти решения имеют то же общеобязательное значение, что и акты правосудия федеральных судов общей юрисдикции.

Общее число мировых судей и количество судебных участков субъекта РФ *определяются федеральным законом* по законодательной инициативе соответствующего субъекта РФ, согласованной с Верховным Судом РФ, или по инициативе последнего, согласованной с соответствующим субъектом РФ. Судебные участки создаются в районах (округах) из расчета численности населения на одном участке от 15 до 30 тыс. человек. В административно-территориальных образованиях с численностью населения менее 15 тыс. человек создается один судебный участок.

Компетенция мировых судей определена довольно широко. Они должны единолично рассматривать по первой инстанции относительно несложные *гражданские дела* (о расторжении брака, если не возникает спор о детях между супругами, о разделе совместно нажитого супругами иму-

щества, об имущественных спорах при цене иска, не превышающей 50 тыс. руб. и др.), *уголовные дела* о многих из тех преступлений, за совершение которых может быть назначено максимальное наказание до трех лет лишения свободы. На них также возложено разбирательство большинства *дел об административных правонарушениях*, отнесенных к ведению судов, и дел о выдаче судебного приказа. Они, кроме того, уполномочены пересматривать свои собственные решения, вынесенные по гражданским делам, на основании вновь открывшихся обстоятельств.

Вышестоящей судебной инстанцией по отношению к мировому судье является районный суд, на территории которого находится участок данного мирового судьи.

Когда процесс учреждения мировых судей (реально они начали действовать еще не во всех районах субъектов РФ) завершится и они повсеместно приступят к выполнению своих функций, должно произойти определенное сокращение нагрузки, которая в наши дни приходится на долю районных (городских) судов.

4.5. Прокуратура и иные правоохранительные органы

Прокуратура — система государственных органов, предусмотренная Конституцией. В соответствии с Федеральным законом от 17.11.1995 № 2202-1 «О прокуратуре Российской Федерации» на нее возложены:

— прокурорский надзор — главное направление деятельности прокуратуры. Его основное содержание заключается в выявлении нарушений предписаний Конституции и законов, действующих на территории РФ, и осуществление предусмотренных законом мер по устранению таких нарушений. Принято различать *отрасли прокурорского надзора*:

общий надзор (надзор за соблюдением Конституции и исполнением законов, действующих на территории РФ, органами и должностными лицами, перечисленными в названном Федеральном законе);

надзор за соблюдением прав и свобод человека и гражданина;

надзор за исполнением законов органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность, дознание и предварительное следствие;

надзор за исполнением законов судебными приставами;



надзор за исполнением законов администрациями органов и учреждений, исполняющих наказание и применяющих назначаемые судом меры принудительного характера, администрациями мест содержания задержанных и заключенных под стражу;

— уголовное преследование в соответствии с полномочиями, установленными уголовно-процессуальным законодательством;

— координация деятельности правоохранительных органов по борьбе с преступностью;

— участие по правилам, установленным процессуальным законодательством, в рассмотрении дел судами, опротестование противоречащих закону решений, приговоров, определений и постановлений судов.

Систему прокуратуры составляют Генеральная прокуратура РФ, прокуратуры субъектов РФ, приравненные к ним военные и другие специализированные прокуратуры (транспортная, природоохранительная и по надзору за исполнением законов в исправительных учреждениях), а также прокуратуры городов и районов, другие территориальные, военные и иные специализированные прокуратуры. В систему прокуратуры РФ входит Следственный комитет при прокуратуре РФ.

Органы, выявляющие и расследующие преступления, принято группировать в три блока:

1. *Органы предварительного следствия.* На них возлагается выполнение в порядке, установленном уголовно-процессуальным законодательством, действий по собиранию, исследованию, оценке доказательств, оформлению соответствующих материалов, необходимых для принятия законных и обоснованных решений в связи с совершенными преступлениями и установлением или неустановлением виновных. Выводы органов такого рода о виновности лиц, привлекаемых к уголовной ответственности, могут быть сугубо *предварительными*. Признать их виновными в совершении преступлений и подвергнуть уголовным наказаниям *вправе только суд*.

Непосредственно предварительное следствие осуществляют должностные лица, именуемые следователями (старшими следователями, следователями по особо важным делам и т.п.), Следственного комитета при прокуратуре РФ, органов федеральной службы безопасности, внутренних

дел РФ, органов Федеральной службы РФ по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ.

2. *Органы дознания.* Их деятельность во многом сходна с тем, что по закону называется предварительным следствием. Но она осуществляется либо путем предварительного расследования *в форме дознания* уголовных дел, как правило, о преступлениях, не представляющих большой сложности и не являющихся тяжкими либо особо тяжкими, либо путем выполнения *неотложных* следственных действий по уголовным делам, по которым должно производиться предварительное следствие. К их числу относятся:

- органы внутренних дел РФ;
- пограничные органы федеральной службы безопасности;
- органы Федеральной службы судебных приставов;
- таможенные органы РФ;
- органы государственного пожарного надзора федеральной противопожарной службы;
- следователи Следственного комитета при прокуратуре Российской Федерации;
- органы по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ.

К органам дознания отнесены также:

- командиры воинских частей, соединений, начальники военных учреждений или гарнизонов;
- руководители геологоразведочных партий и зимовок, удаленных от мест расположения названных выше органов дознания (по уголовным делам о преступлениях, совершенных по месту нахождения данных партий и зимовок);
- главы дипломатических представительств и консульских учреждений Российской Федерации (по уголовным делам о преступлениях, совершенных в пределах территорий соответствующих представительств и учреждений) и др.

Эти должностные лица по уголовным делам указанных категорий уполномочены принимать лишь решения о возбуждении уголовных дел и производить по ним неотложные следственные действия, т.е. действия по обнаружению и фиксации следов преступления «по горячим следам».

3. *Органы, осуществляющие оперативно-розыскную деятельность.* Такого рода деятельность, как предусмотрено Федеральным законом от 12.08.1995 № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности», является видом деятельности, осуществляемой *гласно и негласно* посредством

проведения оперативно-розыскных мероприятий (опрос граждан, наблюдение, обследование помещений или зданий, контроль почтовых отправлений, прослушивание телефонных переговоров, сбор агентурной информации и др.) в целях защиты жизни, здоровья, прав и свобод человека и гражданина, собственности, обеспечения безопасности общества и государства от преступных посягательств.

Выполняемая в точном соответствии с требованиями Конституции и других законов подобная деятельность во многих случаях предшествует дознанию или предварительному следствию, а иногда проводится параллельно с ними. Ее результаты становятся *юридически значимыми доказательствами* после проверки органами дознания или предварительного следствия с соблюдением правил, установленных в уголовно-процессуальном законодательстве.

К органам, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность, отнесены оперативные подразделения следующих государственных органов:

внутренних дел и федеральной службы безопасности;

Федеральной службы охраны РФ;

Федеральной таможенной службы РФ;

Службы внешней разведки РФ;

Федеральной службы исполнения наказаний;

Федеральной службы РФ по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ;

а иногда и органа внешней разведки Министерства обороны РФ.

4.6. Адвокатура

Адвокатура — объединение юристов-профессионалов (адвокатов), главной функцией которого является оказание квалифицированной юридической помощи всем, кто в ней нуждается. Адвокатура не входит в систему органов государственной власти и местного самоуправления. Ее организация и основы деятельности регламентируются Федеральным законом от 31.05.2002 № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», а также рядом других законов.

К главным задачам адвокатуры отнесены содействие охране прав и законных интересов физических и юридических лиц, отправлению правосудия, соблюдению и укреплению



законности, воспитанию граждан в духе точного и неуклонного исполнения законов, уважения к правам, свободам, чести и достоинству других лиц. Она действует на основе принципов законности, независимости, самоуправления, корпоративности, равноправия адвокатов.

Специфика *адвокатской деятельности* заключается, прежде всего, в том, что ее могут осуществлять *лишь лица, получившие статус адвоката в порядке, установленном названным Федеральным законом*, а также в том, что эта деятельность *не считается предпринимательской*.

Конкретные направления такой деятельности многообразны. К ней отнесены, в частности:

- дача консультаций и справок по правовым вопросам как в устной, так и в письменной форме;
- составление заявлений, жалоб, ходатайств и других документов правового характера;
- представительство в гражданском, уголовном и административном судопроизводстве;
- защита лиц, привлекаемых к уголовной или административной ответственности;
- участие в качестве представителя доверителя в разбирательстве дел в третейском суде, международном коммерческом арбитраже (суде) и иных органах разрешения конфликтов;
- представление интересов доверителя в органах государственной власти, органах местного самоуправления, общественных объединениях и иных организациях;
- участие в качестве представителя доверителя в исполнительном производстве, а также при исполнении уголовного наказания;
- представительство интересов граждан в налоговых правоотношениях;
- оказание иной не запрещенной законом юридической помощи.

Взаимоотношения тех, кто обращается за юридической помощью, с адвокатами в значительной мере регулируются заключаемыми ими письменными соглашениями (договорами). В них не только определяются пределы полномочий адвоката, его задачи, но и размер вознаграждения, причитающегося ему за оказание юридических услуг.

Лица, наделенные статусом адвоката и получившие право осуществлять адвокатскую деятельность, должны быть включены в *региональный реестр (государственную базу*

сведений об адвокатах), который ведется местным органом Федеральной регистрационной службы Министерства юстиции РФ. С момента занесения в реестр они становятся членами *адвокатской палаты* соответствующего субъекта РФ и приобретают права и обязанности, дающие им возможность заниматься своей профессией и участвовать в деятельности органов самоуправления палаты.

Адвокату предоставлена широкая возможность выбора формы своей деятельности — он может открыть личный кабинет (адвокатский кабинет), стать членом коллегии адвокатов или адвокатского бюро либо заниматься профессиональной деятельностью в составе юридической консультации, организуемой по согласованию с местными исполнительными органами.

Органами самоуправления адвокатских палат субъектов РФ являются:

- собрание (конференция) адвокатов, которое должно собираться не реже одного раза в год для решения основных вопросов, касающихся данной палаты адвокатов;

- совет адвокатской палаты, решающий многие вопросы, возникающие в жизни адвокатской палаты в период между ее собраниями (конференциями);

- президент адвокатской палаты, руководящий советом адвокатской палаты и организующий его деятельность;

- ревизионная комиссия, контролирующая финансовую и хозяйственную деятельность адвокатской палаты и ее органов.

Заметную роль в организации и обеспечении деятельности палат призваны играть квалификационные комиссии, осуществляющие прием квалификационных экзаменов у лиц, претендующих на статус адвоката, и рассматривающие жалобы на действия (бездействие) адвокатов.

Совет адвокатской палаты, ее президент, ревизионная комиссия, а также значительная часть членов квалификационной комиссии избираются из числа адвокатов на собраниях (конференциях) адвокатских палат.

В целях представительства и защиты интересов адвокатов в органах государственной власти и местного самоуправления, координации деятельности адвокатских палат, обеспечения высокого уровня оказываемой адвокатами юридической помощи образована *Федеральная палата адвокатов РФ*. Ее органами являются Всероссийский съезд

адвокатов, Совет Федеральной палаты адвокатов, избираемый им Президент Федеральной палаты адвокатов.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Каковы основные судебные функции судов общей юрисдикции?
2. Каковы основные судебные функции арбитражных судов?
3. Назовите отличия органов предварительного следствия и органов дознания.
4. Назовите основные направления адвокатской деятельности.

Литература

1. *Безлепкин, Б. Т.* Судебная система, правоохранительные органы и адвокатура России / Б. Т. Безлепкин. — М., 2001.
2. *Правоохранительные органы : учебник / под ред. К. Ф. Гущенко.* — М., 2001.





Раздел III

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВООТНОШЕНИЙ И ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВА





Глава 5

ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

5.1. Понятие, предмет, метод и источники гражданского права

Специфика гражданского права как отрасли права определяется особенностями ее предмета и метода регулирования гражданско-правовых отношений.

Предметом гражданско-правового регулирования в самом общем виде являются имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, основанные на равенстве сторон, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников.

С помощью норм гражданского права осуществляется правовое оформление экономических отношений собственности, представляющих собой фундамент развития любого общества. Гражданское право устанавливает основания возникновения права собственности и иных вещных прав, объекты и субъекты этих прав, содержание правомочий собственника, правовой режим отдельных видов имущества, способы защиты нарушенных вещных прав.

Имущественные отношения в значительной мере связаны с отчуждением имущества, переходом его в собственность, владение или пользование различным лицам. Переход имущества к другим лицам возможен прежде всего в силу договоров либо по иным установленным законом основаниям. Основная роль принадлежит договорам купли-продажи, поставки, дарения, мены и др. Переход имущества от одного лица к другому может происходить и в силу обязательств недоговорного характера, например вследст-



вие причинения вреда, неосновательного обогащения, публичного обещания награды.

Предмет регулирования гражданского права включает в себя также личные неимущественные отношения. Эти отношения тесно связаны с имущественными. Их особенность состоит в том, что они возникают по поводу нематериальных благ, неотделимых от личности. Например, лицо, создавшее произведение науки, литературы и искусства, компьютерную программу, обладает возможностями, которые принадлежат лишь ему и никому более. Именно это лицо, признаваемое автором, вправе связывать свое имя с созданным им результатом, решать вопрос о возможности его обнародования и использования. В то же время автор вправе требовать выплаты ему соответствующего материального вознаграждения, размер которого зависит от экономического или иного положительного эффекта, получаемого от использования его произведения.

Гражданское законодательство регулирует и отношения, возникающие в сфере предпринимательской деятельности. Гражданский кодекс предусматривает также возможности защиты таких нематериальных благ, которые неразрывно связаны с личностью их носителя и лишены имущественного содержания. К ним, в частности, относятся жизнь и здоровье, честь, достоинство и доброе имя, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни и др. Они принадлежат субъектам от рождения или в силу закона неотчуждаемы и непередаваемы иным способом.

Для характеристики гражданского права важное значение имеет определение метода правового регулирования, который представляет собой совокупность способов воздействия на деятельность людей, способов организации правовой связи участников регулируемых отношений. Гражданско-правовой метод характеризуется следующими признаками.

1. *Равенство сторон*, отсутствие между ними властного подчинения одной стороны другой. Из принципа равенства участников гражданских правоотношений непосредственно вытекает и определение круга отношений, которые заведомо не подпадают под действие гражданского права. В соответствии с п. 3 ст. 2 ГК к имущественным отношениям, основанным на административном или ином властном подчинении одной стороны другой (налоговые, таможенные и др.), гражданское законодательство не применяется, если иное не предусмотрено законодательством.



2. *Автономия воли* участников гражданских правоотношений означает способность лица свободно формировать и выражать свою волю. Этот принцип непосредственно связан с первым, так как в качестве равных могут вступать в правоотношения лишь лица, воля которых не зависит друг от друга.

3. *Имущественная самостоятельность* предполагает возможность для лиц самостоятельно распоряжаться принадлежащим им имуществом. Правомочия собственников и других лиц, обладающих имуществом на законном основании, обеспечиваются мерами правовой защиты.

4. *Свобода в осуществлении прав*. Субъекты гражданского права располагают широким выбором вариантов поведения, они могут приобретать или не приобретать соответствующие субъективные права и обязанности, выбирать конкретный способ их приобретения, прибегать или не прибегать к мерам защиты нарушенного права и т.п. Такая возможность именуется в теории права *дозволительностью* и представляет собой один из основных приемов гражданско-правового метода регулирования.

Метод дозволительности предоставляет гражданам и организациям широкие возможности для проявления свободы усмотрения и инициативы при осуществлении своих прав. Гражданско-правовые средства — это основные способы практической реализации дозволительного метода гражданского права.

Участниками гражданских правоотношений выступают граждане и организации, признанные юридическими лицами. В этих отношениях могут участвовать также Российская Федерация, субъекты РФ и муниципальные образования.

Важнейшим инструментом правового регулирования общественных отношений, в том числе гражданско-правовых, является законодательство. Гражданское законодательство находится в исключительном ведении Российской Федерации (ст. 71 Конституции). Это означает, что нормативные акты в области гражданского права могут приниматься лишь высшими органами власти Российской Федерации и не могут издаваться субъектами РФ.

Поскольку общепризнанные нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью правовой системы Российской Федерации, то международные договоры, в которых содержатся гражданско-правовые нормы, также являются частью



гражданского законодательства. В качестве примера такого договора можно привести Венскую Конвенцию ООН 1980 г. о договорах международной купли-продажи товаров, которая подлежит применению к договорам международной купли-продажи товаров, регламентируемым гражданским правом и подпадающим под действие Конвенции.

Нормы гражданского права могут содержаться также в иных правовых актах, о чем говорится в ст. 3 ГК. Таким образом, понятие «источники гражданского права» шире, чем понятие «гражданское законодательство», поскольку гражданско-правовые отношения регулируются не только законами, но и иными правовыми актами.

Каковы источники гражданского права?

- Основополагающие нормы для любой отрасли права, в том числе и гражданского, содержатся в *Конституции*.

Главным кодифицированным актом гражданского права является *ГК*.

Гражданско-правовые отношения регулируются также отдельными законами. Среди них можно назвать Закон РФ от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей», Федеральный закон от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» и др.

- К иным правовым актам, в которых содержатся нормы гражданского права, относятся, прежде всего, указы Президента РФ. На основании и во исполнение ГК, иных законов и указов Президента РФ Правительство РФ вправе принимать постановления. В случае противоречия указа Президента или постановления Правительства РФ ГК или иному закону применению подлежат соответственно ГК или закон как акты, обладающие более высокой юридической силой и непосредственно относящиеся к гражданскому законодательству.

В соответствии с ГК отдельные вопросы могут регулироваться только на уровне федеральных законов. Например, согласно ГК перечень видов деятельности, которыми юридические лица вправе заниматься лишь на основе специального разрешения (лицензии), определяется законом. Следовательно, Президент РФ и Правительство РФ не вправе издавать нормативные акты по данному вопросу.

- Право издания гражданско-правовых актов предоставлено также министерствам и иным федеральным органам исполнительной власти. Такие акты обычно называют *ве-*



домственными. Они принимаются только по вопросам и в пределах, предусмотренных ГК, другими законами и иными правовыми актами. Кроме того, если в ведомственных актах затрагиваются права граждан или содержатся нормы, которые носят межведомственный характер, они подлежат обязательной регистрации в Министерстве юстиции РФ и опубликованию в официальном издании и лишь в этом случае приобретают юридическую силу.

В зависимости от характера и содержания норм права различают *императивные нормы*, обязывающие участников правоотношений действовать строго определенным образом, *дозволительные нормы*, уполномочивающие субъектов совершать самостоятельные юридически значимые действия в определенной сфере; *диспозитивные нормы*, устанавливающие вариант регулируемого поведения и предоставляющие сторонам возможность отступления от него, и др.

В ГК содержится немало число императивных норм, которые не могут быть изменены волей сторон. Таковы правила, определяющие статус юридического лица, статус гражданина, содержание вещных прав, сроки исковой давности и некоторые другие. Гражданское законодательство не исключает регулирование государством договорных отношений. В ст. 422 ГК предусмотрено, что договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующими в момент его заключения. В частности, не допускается изменение правил об ответственности предпринимателей за качество потребительских товаров, работ и услуг. Определены обязательные требования к форме ряда договоров и т.п.

Однако наиболее важную роль в гражданском законодательстве играют дозволительные нормы, разрешающие субъектам самостоятельно, по своей инициативе и усмотрению, совершать различные действия гражданско-правового характера. Так, закон разрешает гражданам и организациям по своему усмотрению определять условия договора (если их содержание не предписано правовыми актами), заключать договоры, вообще не предусмотренные законом, предусматривать в договоре неустойку (штраф, пеню) за нарушение обязательств, по своему усмотрению распоряжаться принадлежащими им правами.

При регулировании содержания конкретных видов договоров весьма широко используются диспозитивные нормы.

Немалое значение в регулировании гражданско-правовых отношений имеют обычаи делового оборота, под которыми понимаются сложившиеся и широко применяемые в какой-либо области предпринимательской деятельности правила поведения, не предусмотренные законодательством. Они не должны противоречить обязательным для участников соответствующего отношения положениям закона или договора.

5.2. Граждане как субъекты гражданского права

Участники регулируемых гражданским законодательством отношений именуются *субъектами гражданского права*. Важнейшими субъектами гражданского права в силу ст. 2 Конституции являются граждане (физические лица). Граждане как субъекты гражданского права обладают гражданской правоспособностью и дееспособностью.

Способность иметь гражданские права и нести гражданские обязанности образует гражданскую *правоспособность* граждан. Правоспособность возникает с момента рождения гражданина, сопутствует ему на протяжении всей жизни и прекращается смертью.

Факты рождения и смерти лица регистрируются в органах записи актов гражданского состояния. Если известно, что человек умер, но запись об этом отсутствует, факт регистрации смерти лица устанавливается в судебном порядке.

Совокупность гражданских прав и обязанностей, которыми может обладать гражданин, образует содержание гражданской правоспособности. В общем виде содержание правоспособности граждан определено в ст. 18 ГК.

Граждане могут иметь имущество на праве собственности, наследовать и завещать его; заниматься предпринимательской и иной не запрещенной законом деятельностью; создавать юридические лица, совершать любые не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах, избирать место жительства, иметь права авторов произведений науки, литературы и искусства, изобретений и иных охраняемых законом результатов интеллектуальной деятельности; иметь иные имущественные и личные неимущественные права.

Гражданин приобретает и осуществляет права и обязанности под своим именем. Право на имя является неотъемлемым правом гражданина и средством индивидуализации личности. Приобретение прав и обязанностей под именем другого лица не допускается.

Имя, фамилия и отчество обычно даются лицу родителями при его рождении и подлежат регистрации. Однако гражданин вправе изменить свои имя, фамилию и отчество. В настоящее время действует порядок, определенный Федеральным законом от 15.11.1997 № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния». Произведенные изменения подлежат регистрации. Закон устанавливает необходимость уведомления лицом своих должников и кредиторов о перемене имени. Лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность на основе выданной ему лицензии, обязано в случае изменения имени и других паспортных данных переоформить лицензию.

Важным конституционным правом, нашедшим закрепление в ГК, является право на свободный выбор места жительства. Порядок реализации и защиты этого права установлен в Законе РФ от 25.06.1993 № 5242-1 «О праве граждан Российской Федерации на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации». Местом жительства гражданина является место, где он постоянно или преимущественно проживает. Точное определение места жительства имеет большое значение в обеспечении устойчивости гражданских прав и обязанностей. Например, местом открытия наследства признается последнее известное место жительства наследодателя. С местом жительства связано исполнение обязательства. По общему правилу должник обязан исполнить денежное обязательство в месте жительства кредитора.

Одно из свойств правоспособности лица — ее неотчуждаемость. Это означает, что гражданин не может даже в добровольном порядке отказаться или ограничить свою правоспособность. Можно не реализовывать те или иные права, но нельзя отказаться от возможности их иметь. Например, можно не оставлять завещания, но нельзя отказаться от возможности завещать имущество. Недействительно данное лицом обещание не обращаться за защитой своего права в суд и т.п.

Осуществление правоспособности происходит на основе усмотрения гражданина. Субъекты обладают свободой вы-



бора конкретных способов реализации правоспособности, оснований установления прав и обязанностей. Граждане должны осуществлять свои права разумно и добросовестно, не злоупотреблять своими правами в ущерб другим участникам гражданского оборота. Например, при осуществлении предпринимательской деятельности нельзя совершать действия, направленные на ограничение конкуренции, создание монопольного положения на рынке товаров и услуг.

Участники гражданских правоотношений предполагаются добросовестными, пока не доказано обратное.

Никто не может быть ограничен в правоспособности иначе, как в прямо предусмотренных законом случаях. Гражданские права могут быть ограничены только на основании федерального закона и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства. В частности, при осуждении лица к лишению свободы ограничиваются его права на выбор занятия, места жительства и некоторые другие.

Не следует смешивать с ограничением правоспособности лишение гражданина тех или иных субъективных прав.

Для участия в имущественном обороте субъекты гражданского права помимо правоспособности должны обладать также дееспособностью. *Дееспособность* определяется как способность лица своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их, нести ответственность по обязательствам. Недееспособный гражданин приобретает права и обязанности не сам, а посредством действий лиц, представляющих его интересы (законных представителей).

Понятие гражданской дееспособности включает в себя не только способность совершать правомерные действия, но и нести ответственность за них. Наличие дееспособности предполагает сознательные, разумные и самостоятельные действия граждан, которые в полной мере отдают отчет в своих действиях и руководят ими. Поэтому дееспособность зависит от возраста и психического состояния лица.

По общему правилу гражданская дееспособность возникает в полном объеме с наступлением совершеннолетия, т.е. с 18 лет. Из этого правила имеются два исключения. Пер-



вое связано со вступлением в брак до достижения 18 лет¹. Второе — с объявлением несовершеннолетнего гражданина эмансипированным, т.е. полностью дееспособным, что допускается при наличии предусмотренных законом условий. Решение об эмансипации принимает орган опеки и попечительства, а при несогласии родителей или законных представителей несовершеннолетнего — суд.

В остальных случаях несовершеннолетние признаются *частично дееспособными*. Они имеют право приобретать и осуществлять своими действиями не любые, а только некоторые права и обязанности, их дееспособность носит неполный характер.

За несовершеннолетних, не достигших 14 лет, сделки (за исключением указанных выше) от их имени совершают родители, усыновители или опекуны. Малолетние в возрасте от 6 до 14 лет самостоятельно могут совершать небольшие в стоимостном значении сделки, направленные на удовлетворение обычных потребностей человека (приобретение продуктов питания, канцелярских принадлежностей и т.п.). Такие действия называются мелкими бытовыми сделками. Они обычно исполняются непосредственно при их совершении и должны по характеру соответствовать возрасту несовершеннолетнего. За причиненный малолетними вред ответственность несут их родители или опекуны либо учебные заведения, воспитательные или лечебные учреждения, под надзором которых они находятся.

Что касается лиц в возрасте от 14 до 18 лет, то объем их дееспособности значительно шире. Они вправе осуществлять права авторов произведений науки, литературы и искусства, могут вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими. При этом без согласия родителей несовершеннолетний может распоряжаться вкладом только в том случае, если он лично внес его на свое имя. Если же вклад был внесен на его имя другим лицом или перешел по наследству, то для распоряжения таким вкладом необходимо получить письменное согласие родителей, иных законных представителей.

Несовершеннолетние с 14 лет вправе работать по трудовому договору (контракту), с 16 лет — быть членами

¹ В соответствии со ст. 13 СК при наличии уважительных причин органы местного самоуправления вправе по просьбе лиц, желающих вступить в брак, разрешить вступление в брак лицам, достигшим 16-летнего возраста.



кооперативных организаций, а также заниматься предпринимательской деятельностью. Поэтому они могут самостоятельно распоряжаться своим заработком, стипендией или иными доходами. Однако совершать сделки эти лица могут только с письменного согласия или последующего письменного одобрения их родителей или законных представителей. По существующему порядку вещи, приобретенные на заработок или стипендию, не могут быть проданы, подарены или обменены без согласия родителей.

Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет несут самостоятельную имущественную ответственность по всем сделкам, совершенным как самостоятельно, так и с согласия родителей или законных представителей, а также за причиненный ими вред. В случае отсутствия у несовершеннолетнего имущества, заработка или иного самостоятельного дохода ответственность за него полностью либо в недостающей части несут его родители или законные представители.

При наличии предусмотренных в законе условий как полностью дееспособные, так и частично дееспособные граждане могут быть *ограничены в дееспособности*. Если, например, подросток расходует свой заработок или стипендию во вред своему здоровью (на приобретение спиртных напитков, наркотиков, играет в азартные игры и т.п.) либо без учета потребностей в питании или иных необходимых вещах, заинтересованные лица (родители, законные представители, органы опеки и попечительства) могут обратиться в суд с ходатайством об ограничении или лишении несовершеннолетнего права самостоятельно распоряжаться своим заработком, стипендией и иными доходами.

Полностью дееспособный гражданин может быть ограничен в дееспособности, если он злоупотребляет спиртными напитками или наркотическими средствами и ставит свою семью в тяжелое материальное положение. В этом случае над лицом устанавливается попечительство. Такой гражданин вправе совершать самостоятельно лишь мелкие бытовые сделки. Однако он не может без согласия попечителя продавать, дарить, завещать, обменивать, покупать имущество, совершать другие сделки по распоряжению имуществом, а также сам получать заработную плату, пенсию и иные виды доходов. Вместе с тем ограниченное в дееспособности лицо самостоятельно несет имущественную ответственность по совершенным им сделкам и за причиненный им вред.



В приведенных случаях речь идет об уменьшении объема уже имеющейся у лица полной или частичной дееспособности. Решение этого вопроса относится исключительно к компетенции суда.

Гражданин, который не может понимать значение своих действий вследствие психического расстройства, может быть признан *недееспособным*. Сам факт заболевания не служит достаточным основанием для признания лица недееспособным даже при наличии справки лечебного учреждения, подтверждающей заболевание. Решение о признании гражданина недееспособным вправе вынести только суд. Над недееспособным гражданином устанавливается опека. В случае выздоровления лица суд признает его дееспособным и установленная опека отменяется.

Заявление в суд о признании гражданина ограниченно дееспособным или недееспособным подается членами его семьи, профсоюзной или иной общественной организацией, прокурором, органом опеки и попечительства или психиатрическим лечебным учреждением.

Бывают случаи, когда гражданин отсутствует в течение длительного времени и нет сведений о том, жив ли он. Такая неизвестность порождает неопределенность не только в правах и обязанностях данного лица, но и у кредиторов, если такие имеются, а также у других заинтересованных лиц, прежде всего близких родственников. Они не могут наследовать его имущество, получать пенсию, осуществлять иные права, связанные с фактом смерти лица. Для устранения такого рода неопределенности в гражданских правоотношениях, при наличии предусмотренных в законе условий гражданин может быть в судебном порядке признан *безвестно отсутствующим* (ст. 42 ГК) или объявлен *умершим* (ст. 45 ГК). Объявление лица умершим влечет за собой предположение о прекращении его правоспособности.

5.3. Юридические лица

Наряду с гражданами участниками гражданских правоотношений являются организации, наделенные статусом *юридического лица*. Конструкция юридического лица характеризует организацию как самостоятельного участника имущественного оборота. Она служит основным правовым способом регулирования участия организаций в гражданско-

правовой деятельности. Юридическое лицо представляет собой предусмотренный законом правовой признак организации, обладание которым в установленном порядке дает ей возможность самостоятельно участвовать в гражданском обороте.

Статья 48 ГК содержит следующее определение юридического лица: юридическим лицом признается организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

Каковы предпосылки, при которых организации признаются юридическими лицами? Это прежде всего организационная оформленность организации и наличие у нее обособленного имущества. При наличии таких предпосылок организация признается юридическим лицом и приобретает способность участвовать в имущественном обороте от своего имени, нести самостоятельную имущественную ответственность, выступать истцом и ответчиком в суде.

Организационная оформленность юридических лиц выражается в следующем. Во-первых, они создаются в определенных организационно-правовых формах, предусмотренных законом (коммерческие организации), а некоммерческие организации — в формах, не исчерпывающе предусмотренных в законе. Во-вторых, они осуществляют свою деятельность на основании учредительных документов, к которым относятся устав (производственный и потребительский кооперативы, унитарные предприятия, акционерные общества); учредительный договор (полные товарищества и товарищества на вере); устав и учредительный договор (общества с ограниченной и общества с дополнительной ответственностью). Юридические лица, не являющиеся коммерческими организациями, в предусмотренных законом случаях могут действовать на основании общего положения об организациях данного вида.

Учредительный договор заключается, а устав утверждается учредителями юридического лица. Оформление предпринимательских организаций в качестве юридических лиц осуществляется в организационно-правовых формах, перечень которых является исчерпывающим. Если же организа-



ция создается как некоммерческая, ее организационно-правовая форма может отличаться от названных в законе.

Некоторыми видами деятельности, перечень которых определяться законом, юридическое лицо может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии), выдаваемого компетентными органами.

Дееспособность юридического лица определяется как возможность своими действиями приобретать и реализовывать гражданские права и обязанности. Юридическое лицо приобретает права и принимает на себя обязанности через свои органы, назначаемые или избираемые в соответствии с законом и учредительными документами. Юридические лица, образованные как товарищества, могут принимать права и обязанности через своих участников.

Правоспособность и дееспособность юридического лица возникают в момент его создания, т.е. государственной регистрации, и прекращаются в момент завершения его ликвидации и исключения из государственного реестра юридических лиц.

В соответствии с ГК юридическое лицо подлежит государственной регистрации в органах юстиции. Порядок регистрации определяется Федеральным законом от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей».

Юридическое лицо может прекратить свою деятельность: а) в результате реорганизации; б) при ликвидации; в) при объявлении несостоятельным (банкротом).

Реорганизация представляет собой прекращение и одновременное возникновение нового юридического лица путем слияния, присоединения, разделения, выделения, преобразования в новую организационно-правовую форму.

Решение о реорганизации юридического лица может быть принято его учредителями (участниками) либо органом юридического лица, уполномоченным на то его учредительными документами. Реорганизация юридического лица в форме его разделения либо выделения из его состава одного или нескольких юридических лиц может быть также осуществлена по решению суда или уполномоченного государственного органа. Например, в соответствии со ст. 38 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите и конкуренции» в случае, когда хозяйствующие субъекты, занимающие доминирующее положение, осуществляют монополистическую деятельность или их действия приводят



к существенному ограничению конкуренции, антимонопольный орган вправе принять решение о принудительном разделении этих хозяйствующих субъектов. Если данное указание не будет выполнено в установленный срок, антимонопольный орган вправе обратиться в арбитражный суд с соответствующим иском к юридическому лицу.

При реорганизации действует принцип *правопреемства*, согласно которому права и обязанности реорганизованного юридического лица переходят к вновь созданному. Документами, позволяющими решать вопросы, связанные с правопреемством, являются передаточный акт или разделительный баланс, к которым ГК предъявляются обязательные требования; их несоблюдение является основанием к отказу в государственной регистрации вновь возникших юридических лиц. Если разделительный баланс или передаточный акт не дают возможность установить правопреемника реорганизованного юридического лица, все вновь возникшие юридические лица будут нести солидарную ответственность по обязательствам реорганизованного юридического лица перед его кредиторами.

Ликвидация влечет прекращение юридического лица без перехода его прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам. ГК предусматривается два способа и, соответственно, порядка ликвидации юридических лиц: добровольный и принудительный.

В добровольном порядке юридическое лицо ликвидируется в случае истечения срока, либо достижения цели, ради которой оно было создано. При признании судом недействительной регистрации юридического лица и невозможности устранения нарушений, допущенных при регистрации, также может быть принято решение о ликвидации. ГК содержит лишь примерный перечень оснований ликвидации юридических лиц в добровольном порядке. Выражая свою волю при создании юридического лица, его учредители не могут быть связаны в своем желании в любой момент его ликвидировать.

Решение о принудительной ликвидации юридического лица принимается исключительно судом в случаях осуществления деятельности, запрещенной законом, либо с иными неоднократными или грубыми нарушениями законодательства, при систематическом осуществлении общественной или религиозной организацией, благотворительным или иным фондом деятельности, которая противоречит его



уставным целям, и в иных случаях, предусмотренных ГК. Таким образом, основания для ликвидации юридических лиц не могут устанавливаться произвольно судом или иным государственным органом. Более того, эти основания предусматриваются не любым законом, а исключительно ГК.

Ликвидация юридического лица влечет прекращение его деятельности. Правопреемство при ликвидации не возникает. Для проведения ликвидации создается ликвидационная комиссия, к которой переходят полномочия по управлению делами ликвидируемой организации.

Несостоятельность (банкротство) юридического лица регулируется Федеральным законом от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».

5.4. Виды юридических лиц

Юридические лица подразделяются на две группы организаций: коммерческие и некоммерческие.

Коммерческими организациями называются юридические лица, преследующие систематическое извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности (ст. 50 ГК). Основными видами коммерческих юридических лиц являются хозяйственные общества и товарищества, производственные кооперативы, государственные и муниципальные унитарные предприятия и др.

Хозяйственными товариществами и обществами признаются коммерческие организации с разделенным на доли (вклады) учредителей (участников) уставным (складочным) капиталом. Имущество, созданное за счет вкладов учредителей (участников), а также произведенное и приобретенное хозяйственным товариществом или обществом в процессе его деятельности, принадлежит ему на праве собственности. Хозяйственное общество может быть создано одним лицом, которое становится его единственным учредителем и участником.

Хозяйственные товарищества могут создаваться в форме полного товарищества и товарищества на вере (коммандитного товарищества). Участниками полных товариществ и полными товарищами в товариществах на вере могут быть индивидуальные предприниматели и (или) коммерческие организации. Участниками хозяйственных обществ и вкладчиками в товариществах на вере могут быть гражда-

не и юридические лица. Государственные органы и органы местного самоуправления не вправе выступать участниками хозяйственных обществ и вкладчиками в товарищества на вере. Финансируемые собственниками учреждения могут быть участниками хозяйственных обществ и вкладчиками в товариществах с разрешения собственника, если иное не установлено законом.

Хозяйственные товарищества и общества могут быть учредителями (участниками) других хозяйственных товариществ и обществ. Хозяйственные товарищества, а также общества с ограниченной и дополнительной ответственностью не вправе выпускать акции.

Полным признается *товарищество*, участники которого (полные товарищи) в соответствии с заключенным между ними договором занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и несут наряду с товариществом ответственность по его обязательствам принадлежащим им имуществом.

Управление деятельностью полного товарищества осуществляется по общему согласию всех участников. Каждый участник полного товарищества имеет один голос и вправе действовать от имени товарищества, если учредительным договором не установлено, что все его участники ведут дела совместно либо ведение дел поручено отдельным участникам. При совместном ведении дел товарищества его участниками для совершения каждой сделки требуется согласие всех участников товарищества. Если ведение дел товарищества поручается его участниками одному или некоторым из них, остальные участники для совершения сделок от имени товарищества должны выдать доверенность участнику (участникам).

Прибыль и убытки полного товарищества распределяются между его участниками пропорционально их долям в складочном капитале, если иное не предусмотрено учредительным договором или иным соглашением участников. Не допускается соглашение об устранении кого-либо из участников товарищества от участия в прибыли или в убытках. Если вследствие понесенных товариществом убытков стоимость его чистых активов станет меньше размера его складочного капитала, полученная товариществом прибыль не распределяется между участниками до тех пор, пока стоимость чистых активов не превысит размер складочного капитала.



Участники полного товарищества солидарно несут субсидиарную (дополнительную) ответственность своим имуществом по обязательствам товарищества.

Участник полного товарищества, не являющийся его учредителем, отвечает наравне с другими участниками по обязательствам, возникшим до его вступления в товарищество. Участнику, выбывшему из полного товарищества, выплачивается стоимость части имущества товарищества, соответствующей доле этого участника в складочном капитале, если иное не предусмотрено учредительным договором. По соглашению выбывающего участника с остающимися участниками выплата стоимости имущества может быть заменена выдачей имущества в натуре.

Товариществом на вере (коммандитным товариществом) признается товарищество, в котором наряду с участниками, осуществляющими от имени товарищества предпринимательскую деятельность и отвечающими по обязательствам товарищества своим имуществом (полными товарищами), имеется один или несколько участников вкладчиков (коммандитистов), которые несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах сумм внесенных ими вкладов и не участвуют в предпринимательской деятельности товарищества.

Управление деятельностью товарищества на вере осуществляется полными товарищами. Вкладчики не вправе участвовать в управлении и ведении дел товарищества на вере, выступать от его имени иначе, как по доверенности. Они не вправе оспаривать действия полных товарищей по управлению и ведению дел товарищества.

Товарищество на вере ликвидируется при выбытии всех участвовавших в нем вкладчиков. Однако полные товарищи вправе вместо ликвидации преобразовать товарищество на вере в полное товарищество. Товарищество на вере сохраняется, если в нем остаются по крайней мере один полный товарищ и один вкладчик. При ликвидации товарищества на вере, в том числе в случае банкротства, вкладчики имеют преимущественное перед полными товарищами право на получение вкладов из имущества товарищества, оставшегося после удовлетворения требований его кредиторов.

Обществом с ограниченной ответственностью (ООО) признается учрежденное одним или несколькими лицами общество, уставный капитал которого разделен на доли определенных учредительными документами размеров;



участники ООО не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов (ст. 87 ГК). Особенности учреждения ООО, формирования их уставного капитала, управления, реорганизации и ликвидации обществ кроме ГК определяются Федеральным законом от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью».

ООО не может иметь в качестве единственного участника другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица.

Уставный капитал ООО составляется из стоимости вкладов его участников и должен быть на момент регистрации общества оплачен его участниками не менее чем наполовину. Оставшаяся неоплаченной часть уставного капитала общества подлежит оплате его участниками в течение первого года деятельности ООО.

Высший орган ООО — общее собрание его участников. В ООО создается исполнительный орган (коллегиальный или единоличный), осуществляющий текущее руководство его деятельностью и подотчетный общему собранию его участников.

Участник ООО вправе продать или иным образом уступить свою долю в уставном капитале общества или ее часть одному или нескольким участникам данного общества. Участники общества пользуются преимущественным правом покупки доли участника (ее части) пропорционально размерам своих долей. Если участники общества не воспользуются своим преимущественным правом в течение месяца со дня извещения либо в иной срок, доля участника может быть отчуждена третьему лицу.

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

Обществом с дополнительной ответственностью признается учрежденное одним или несколькими лицами общество, уставный капитал которого разделен на доли в размерах, определенных учредительными документами. Участники такого общества солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам своим имуществом в одинаковом для всех кратном размере к стоимости их вкладов, определяемом учредительными документами общества (ст. 95 ГК).

При банкротстве одного из участников его ответственность по обязательствам общества распределяется между остальными участниками пропорционально их вкладам, если иной порядок распределения ответственности не предусмотрен учредительными документами общества.

Акционерным признается общество, уставный капитал которого разделен на определенное число акций. Участники акционерного общества (АО) — акционеры — не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им акций (ст. 96 ГК). Правовое положение АО помимо ГК регулируется Федеральным законом от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах».

АО, участники которого могут отчуждать принадлежащие им акции без согласия других акционеров, признается *открытым акционерным обществом* (ст. 97 ГК). Такое АО вправе проводить открытую подписку на выпускаемые им акции и их свободную продажу на условиях, устанавливаемых законом и иными правовыми актами. Открытое АО обязано ежегодно публиковать для всеобщего сведения годовой отчет, бухгалтерский баланс, счет прибылей и убытков.

АО, акции которого распределяются только среди его учредителей или иного заранее определенного круга лиц, признается *закрытым акционерным обществом* (ст. 97 ГК). Оно не вправе проводить открытую подписку на выпускаемые им акции. Акционеры закрытого АО имеют преимущественное право приобретения акций, продаваемых другими акционерами этого общества.

АО может быть создано одним лицом или состоять из одного лица в случае приобретения одним акционером всех акций общества. Сведения об этом должны содержаться в уставе общества, быть зарегистрированы и опубликованы для всеобщего сведения. Акционерное общество не может иметь в качестве единственного участника другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица.

Уставный капитал АО составляется из номинальной стоимости акций общества, приобретенных акционерами (ст. 99 ГК). Уставный капитал общества определяет минимальный размер имущества общества, гарантирующего интересы его кредиторов.

Высшим органом управления АО является общее собрание акционеров (ст. 103 ГК). В обществе с числом акционеров более 50 создается совет директоров (наблюдательный



совет). Вопросы, отнесенные уставом к исключительной компетенции совета директоров (наблюдательного совета), не могут быть переданы им на решение исполнительных органов общества. Исполнительный орган общества может быть коллегиальным (правление, дирекция) и (или) единоличным (директор, генеральный директор). Он осуществляет текущее руководство деятельностью общества и подотчетен совету директоров (наблюдательному совету) и общему собранию акционеров.

АО может быть реорганизовано или ликвидировано добровольно по решению общего собрания акционеров (ст. 104 ГК). АО вправе преобразоваться в общество с ограниченной ответственностью или в производственный кооператив.

Хозяйственные общества и товарищества могут создавать дочерние или зависимые общества, которые наряду с полученной самостоятельностью сохраняют тесную зависимость от своих основателей.

Дочерним называется общество, в котором другое (основное) хозяйственное общество или товарищество в силу преобладающего участия в его уставном капитале, либо в соответствии с заключенным между ними договором, либо иным образом имеет возможность определять решения, принимаемые таким обществом (ст. 105 ГК). Основное общество имеет право давать дочернему обществу обязательные для него указания, отвечает солидарно с дочерним обществом по сделкам, заключенным последним во исполнение таких указаний. Дочернее общество не отвечает по долгам основного. Однако в случае несостоятельности (банкротства) дочернего общества по вине основного общества последнее несет субсидиарную ответственность по его долгам.

Зависимое хозяйственное общество отличается от дочернего тем, что в нем другое (преобладающее, участвующее) общество имеет более 20% голосующих акций акционерного общества или 20% уставного капитала общества с ограниченной ответственностью (ст. 106 ГК).

Производственным кооперативом (артелью) признается добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности (производство, переработка, сбыт промышленной, сельскохозяйственной и иной продукции, выполнение работ, торговля, бытовое обслуживание, оказание других

услуг), основанной на их личном трудовом и ином участии и объединении его членами (участниками) имущественных паевых взносов (ст. 107 ГК). Законами и учредительными документами производственного кооператива может быть предусмотрено участие в его деятельности юридических лиц.

Члены производственного кооператива несут по обязательствам кооператива субсидиарную ответственность. Число членов кооператива не должно быть менее пяти.

Имущество, находящееся в собственности производственного кооператива, делится на паи его членов в соответствии с уставом кооператива (ст. 109 ГК). Уставом кооператива может быть установлено, что определенная часть принадлежащего кооперативу имущества составляет неделимые фонды, используемые на цели, определяемые уставом. Член кооператива обязан внести к моменту регистрации кооператива не менее 10% паевого взноса, а остальную часть — в течение года с момента регистрации. Член кооператива вправе передать свой пай или его часть другому члену кооператива. Передача пая (его части) гражданину, не являющемуся членом кооператива, допускается лишь с согласия кооператива. В этом случае другие члены кооператива пользуются преимущественным правом покупки такого пая (его части). Кооператив не вправе выпускать акции.

Прибыль кооператива распределяется между его членами в соответствии с их трудовым участием. В таком же порядке распределяется имущество, оставшееся после ликвидации кооператива и удовлетворения требований его кредиторов.

Высшим органом управления кооперативом является общее собрание его членов (ст. 110 ГК). В кооперативе с числом членов более 50 может быть создан наблюдательный совет, который контролирует деятельность исполнительных органов кооператива. Исполнительными органами кооператива являются правление и (или) его председатель.

Производственный кооператив по единогласному решению его членов может преобразоваться в хозяйственное товарищество или общество.

Унитарным предприятием признается коммерческая организация, не наделенная правом собственности на закрепленное за ней собственником имущество (ст. 113 ГК). Имущество унитарного предприятия неделимо и не может

быть распределено по вкладам (долям, паям), в том числе между работниками предприятия. В форме унитарных предприятий могут быть созданы только государственные и муниципальные предприятия. Имущество такого предприятия находится соответственно в государственной или муниципальной собственности и принадлежит ему на праве хозяйственного ведения или оперативного управления.

Органом унитарного предприятия является руководитель, который назначается собственником либо уполномоченным собственником органом и им подотчетен.

Унитарное предприятие отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом. Унитарное предприятие не несет ответственности по обязательствам собственника его имущества.

Собственник имущества предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения, не отвечает по обязательствам предприятия, за исключением случаев, когда несостоятельность (банкротство) предприятия вызвана действиями собственника или других лиц, которые вправе давать обязательные для него указания либо иным образом имеют возможность определять его действия. На собственника в случае недостаточности имущества предприятия может быть возложена субсидиарная ответственность по его обязательствам.

Унитарное предприятие, основанное на праве оперативного управления (казенное предприятие), может быть образовано на базе имущества, находящегося в государственной или муниципальной собственности. Российская Федерация, субъекты РФ или органы местного самоуправления несут субсидиарную ответственность по обязательствам казенного предприятия при недостаточности его имущества (ст. 115 ГК).

Некоммерческими называются организации, не имеющие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и не распределяющие полученную прибыль между участниками (ст. 50 ГК). Некоммерческие организации могут осуществлять предпринимательскую деятельность, лишь необходимую для достижения цели, ради которой они созданы, и соответствующую этим целям. Деятельность некоммерческих организаций, помимо ГК, регулируется Федеральным законом от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях».

Юридические лица, являющиеся некоммерческими организациями, могут создаваться в форме потребительских



кооперативов, общественных и религиозных организаций (объединений), финансируемых собственником учреждений, благотворительных и иных фондов, а также в других формах, предусмотренных законом.

Потребительским кооперативом признается добровольное объединение граждан и юридических лиц на основе членства с целью удовлетворения материальных и иных потребностей участников, осуществляемое путем объединения его членами имущественных паевых взносов (ст. 116 ГК). Правовое положение потребительских кооперативов в России определяется также Законом РФ от 19.06.1992 № 3085-1 «О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Российской Федерации».

Устав потребительского кооператива помимо сведений, предусмотренных для любого вида юридических лиц, должен содержать условия о размере паевых взносов членов кооператива; о составе и порядке внесения паевых взносов членами кооператива и об их ответственности за нарушение обязательства по внесению паевых взносов; о составе и компетенции органов управления кооперативом и порядке принятия ими решений, в том числе о вопросах, решения по которым принимаются единогласно или квалифицированным большинством голосов; о порядке покрытия членами кооператива понесенных им убытков.

Имущество потребительского кооператива принадлежит ему на праве собственности. Доходы, полученные потребительским кооперативом от предпринимательской деятельности, осуществляемой кооперативом в соответствии с законом и уставом, распределяются между его членами.

Следует отметить одну особенность потребительского кооператива как некоммерческой организации. Участники потребительского кооператива имеют обязательственные права по отношению к его имуществу, в то время как учредители (участники) других видов некоммерческих организаций имущественных прав в отношении их имущества не имеют. Примером этой формы некоммерческих организаций являются жилищно-строительные, дачно-строительные и гаражно-строительные кооперативы.

Общественными и религиозными организациями (объединениями) признаются добровольные объединения граждан, объединившихся на основе общности их интересов для удовлетворения духовных или иных нематериальных потребностей: политические партии, профессиональные союзы,



научно-технические, культурно-просветительские, физкультурно-спортивные, благотворительные и прочие добровольные общества, творческие союзы и тому подобные организации (ст. 117 ГК). Правовое положение общественных объединений в России определяется Федеральным законом от 19.05.1995 № 82-ФЗ «Об общественных объединениях». Общественные организации являются самой распространенной формой некоммерческих организаций. Общественные и религиозные организации вправе осуществлять предпринимательскую деятельность лишь для достижения целей, ради которых они созданы, и соответствующую этим целям.

Участники (члены) общественных и религиозных организаций не сохраняют прав на переданное ими этим организациям в собственность имущество, в том числе на членские взносы.

Участники (члены) общественных и религиозных организаций не отвечают по обязательствам организаций, в которых участвуют в качестве их членов, а указанные организации не отвечают по обязательствам своих членов. Особенности правового положения общественных и религиозных организаций определяются законом.

Правовой статус и основы деятельности религиозных организаций регулируются Федеральным законом от 26.09.1997 № 125-ФЗ «О свободе совести и о религиозных объединениях».

Федеральный закон «Об общественных объединениях» дополнительно к формам некоммерческих организаций, перечисленным в ГК, предусматривает создание общественных движений и органов общественного самоуправления.

Общественное движение определяется как «состоящее из участников и не имеющее членства массовое общественное объединение, преследующее социальные, политические и иные общественно полезные цели, поддерживаемые участниками движения».

Орган общественной самодеятельности — это «не имеющее членства общественное объединение, целью которого является совместное решение различных социальных проблем, возникающих у граждан по месту жительства, работы или учебы».

Фондом признается не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов, преследующая социальные, благотворительные, культурные,

образовательные и (или) иные общественно полезные цели (ст. 118 ГК). Таковы, например, Фонд социальной поддержки населения или Фонд поддержки малого и среднего бизнеса. Имущество, переданное фонду учредителями (учредителем), является собственностью фонда. Учредители не отвечают по обязательствам созданного ими фонда, а фонд не отвечает по обязательствам своих учредителей.

Фонд обязан использовать имущество для целей, определенных в его уставе. Так же, как и общественная организация, фонд вправе заниматься предпринимательской деятельностью, необходимой для достижения общественно полезных целей, ради которых создан фонд, и соответствующей эти целям. Для осуществления предпринимательской деятельности фонды вправе создавать хозяйственные общества или участвовать в них. Фонд обязан ежегодно публиковать отчеты об использовании своего имущества.

Устав фонда помимо сведений, предусмотренных для любого вида юридических лиц, должен содержать: наименование фонда, включающее слово «фонд», сведения о цели фонда; указания об органах фонда, в том числе о попечительском совете, осуществляющем надзор за деятельностью фонда, о порядке назначения должностных лиц фонда и их освобождения, о месте нахождения фонда, судьбе имущества фонда в случае его ликвидации.

Решение о ликвидации фонда может быть принято только его учредителями либо по заявлению заинтересованных лиц, а также в судебном порядке. В случае ликвидации фонда его имущество, оставшееся после удовлетворения требований кредиторов, направляется на цели, указанные в уставе фонда.

Учреждением признается организация, созданная собственником для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера и финансируемая им полностью или частично (ст. 120 ГК). Учреждение не является собственником имущества. Среди этой группы некоммерческих организаций наиболее распространенными являются образовательные учреждения, музеи, библиотеки, больницы.

Учреждение в отношении закрепленного за ним имущества осуществляет в пределах, установленных законом, в соответствии с целями своей деятельности, заданиями собственника и назначением имущества права владения, пользования и распоряжения им. Собственник имущества

учреждения вправе изъять лишнее, неиспользуемое или используемое не по назначению имущество и распорядиться им по своему усмотрению. Учреждение не вправе отчуждать или иным способом распоряжаться закрепленным за ним имуществом и имуществом, приобретенным за счет средств, выделенных ему собственником по смете. Если в соответствии с учредительными документами учреждению предоставлено право осуществлять приносящую доходы деятельность, то доходы, полученные от такой деятельности, и приобретенное за счет этих доходов имущество поступают в самостоятельное распоряжение учреждения и учитываются на отдельном балансе.

Учреждение отвечает по своим обязательствам находящимися в его распоряжении денежными средствами. При их недостаточности субсидиарную (дополнительную) ответственность по его обязательствам несет собственник соответствующего имущества. Особенности правового положения отдельных видов государственных и иных учреждений определяются законом и иными правовыми актами.

Юридические лица в соответствии со своими целями могут объединяться в ассоциации и союзы.

Коммерческие организации в целях координации их предпринимательской деятельности, а также представления и защиты общих интересов могут по договору между собой создавать объединения в форме ассоциаций или союзов, являющихся некоммерческими организациями (ст. 121 ГК).

Общественные и иные некоммерческие организации, в том числе учреждения, могут добровольно объединяться в ассоциации (союзы) этих организаций. Ассоциация (союз) некоммерческих организаций также является некоммерческой организацией.

Члены ассоциации (союза) сохраняют самостоятельность и права юридического лица. Ассоциация (союз) не отвечает по обязательствам своих членов. Члены ассоциации (союза) несут субсидиарную ответственность по ее обязательствам в размере и в порядке, предусмотренных учредительными документами ассоциации.

Федеральный закон от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях», помимо перечисленных в ГК, вводит дополнительные формы объединений: некоммерческое партнерство и автономная некоммерческая организация.



Некоммерческим партнерством признается основанная на членстве некоммерческая организация, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами для содействия ее членам в осуществлении деятельности, направленной на достижение общественных благ.

Автономной некоммерческой организацией признается не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов в целях предоставления услуг в области образования, здравоохранения, культуры, науки, права, физической культуры и спорта и иных услуг.

5.5. Несостоятельность (банкротство) юридических лиц и граждан

Юридическое регулирование несостоятельности (банкротства) предприятий и физических лиц имеет место везде, где есть товарно-денежные рыночные отношения.

Переход России в 1990-е гг. к развитию рыночной экономики объективно потребовал использования проверенного историческим опытом средства оживления, оздоровления экономики страны. Действующий Федеральный закон от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» — это уже третий закон о банкротстве из числа принятых за последнее десятилетие. Обновление законодательства о банкротстве объясняется преобразованиями в сфере экономических отношений.

Несостоятельность (банкротство) определяется как неспособность должника удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей. Должником может быть гражданин, в том числе индивидуальный предприниматель или юридическое лицо, не способные удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам, возникшим по гражданско-правовому договору и иным основаниям, предусмотренным ГК, а также исполнить обязанность по уплате обязательных платежей (налоги, сборы, страховые и иные обязательные взносы, подлежащие внесению в бюджет и во внебюджетные фонды).



Общим признаком для граждан и юридических лиц является прекращение платежей по обязательствам или неисполнение требований по обязательным платежам в срок, превышающий три месяца с наступления даты их исполнения. При этом сумма задолженности для юридических лиц должна быть не менее 100 тыс. руб., а для индивидуальных предпринимателей и граждан не менее 10 тыс. руб., если иное не предусмотрено законом.

Кроме того, для признания должника-гражданина банкротом необходимым условием является превышение суммы обязательств над стоимостью имущества должника, на которое судом может быть обращено взыскание.

В *общую сумму задолженности* включаются лишь суммы долга за товары, работы, услуги и недоимки по налогам и иным обязательным платежам. Не должны приниматься во внимание подлежащие уплате за просрочку неустойки (штрафы, пени), а также финансовые (экономические) санкции.

Размер денежных требований конкурсных кредиторов и уполномоченных органов по денежным обязательствам считается установленным (бесспорным), если эти требования подтверждены решениями судов или документами, свидетельствующими об их признании должником. К категории установленных относятся также требования, которые не оспариваются должником (размер требований определяется на момент подачи заявления о банкротстве должника в арбитражный суд). Все иные требования должник может оспорить, а обоснованность его возражений будет проверена арбитражным судом.

Дело о банкротстве может быть возбуждено и рассмотрено только арбитражным судом. Суды общей юрисдикции такие дела не ведут.

Сведения по делам о банкротстве публикуются в официальном издании, определенном Правительством РФ, а также в электронных средствах массовой информации.

Право на обращение в арбитражный суд возникает у конкурсного кредитора и уполномоченного органа по истечении 30 дней с даты направления исполнительного документа в службу судебных приставов.

Правом на обращение в арбитражный суд с заявлением о банкротстве должника наделяются: должник, его кредиторы (это могут быть как российские, так и иностранные физические и юридические лица), прокурор, а также упол-



номоченные на то налоговые и иные государственные органы. В некоторых случаях закон обязывает руководителя организации-должника или гражданина-предпринимателя обратиться в арбитражный суд с заявлением об их банкротстве. Это необходимо, например, когда удовлетворение требований одного или нескольких кредиторов приводит к невозможности исполнения денежных обязательств перед другими кредиторами, а также когда невозможно удовлетворить требования кредиторов в полном объеме при ликвидации юридического лица. Решение об обращении в арбитражный суд с заявлением о банкротстве должно быть принято не позднее чем через месяц с даты возникновения названных обстоятельств. За невыполнение этой обязанности в соответствии с п. 2 ст. 10 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)» лица, уполномоченные учредительными документами принимать решение о ликвидации должника, привлекаются к субсидиарной (дополнительной) ответственности по обязательствам должника перед кредиторами.

Собрание кредиторов. С момента принятия арбитражным судом к производству заявления о признании должника банкротом все действия в отношении него от имени кредиторов осуществляются собранием кредиторов и комитетом кредиторов, а кредиторы не вправе обращаться к должнику в индивидуальном порядке, в том числе в суды общей юрисдикции.

В компетенцию собрания кредиторов входит решение вопросов введения, продления, прекращения финансового оздоровления, внешнего управления, заключения мирового соглашения, обращения в суд с ходатайством о признании должника несостоятельным и об открытии конкурсного производства, избрания и прекращения полномочий комитета кредиторов, выбор саморегулируемой организации и реестродержателя, утверждение требований к кандидату арбитражного управляющего.

Организация и проведение собрания кредиторов осуществляется арбитражным управляющим. Инициаторами проведения собрания могут быть арбитражный управляющий, комитет кредиторов, конкурсные кредиторы и уполномоченные органы, требования которых в совокупности составляют не менее трети общей суммы требований, внесенных в реестр. Собрание проводится по месту нахождения должника или в другом месте, установленном инициаторами его



проведения. Решения принимаются большинством голосов от числа голосов конкурсных кредиторов и уполномоченных органов, присутствующих на собрании. Комитет кредиторов представляет интересы конкурсных кредиторов и уполномоченных органов и осуществляет контроль за действиями арбитражного управляющего. В состав комитета кредиторов могут быть включены представители конкурсных кредиторов и уполномоченных органов в количестве, которое определяет собрание кредиторов, но не менее чем три человека и не более чем 11 человек.

Для осуществления возложенных на него функций комитет кредиторов вправе: требовать от арбитражного управляющего или руководителя должника предоставления информации о финансовом состоянии должника и ходе процедур банкротства; обжаловать в арбитражный суд действия арбитражного управляющего вплоть до требования о его отстранении от исполнения своих обязанностей; принимать решения о созыве собрания кредиторов.

Арбитражный управляющий — это гражданин Российской Федерации, утверждаемый арбитражным судом для проведения процедур банкротства и являющийся членом одной из саморегулируемых организаций, имеющий высшее образование, двухгодичный стаж руководящей работы, сдавший экзамен по программе подготовки арбитражных управляющих и не имеющий судимости. Кроме того, конкурсный кредитор или уполномоченный орган вправе предусмотреть иные требования к кандидатуре арбитражного управляющего (наличие высшего юридического образования, опыт руководящей работы в определенной отрасли экономики и др.).

Законом установлен порядок назначения арбитражного управляющего. Арбитражный суд направляет запрос в саморегулируемую организацию о предоставлении кандидатуры арбитражного управляющего. Саморегулируемая организация, которая включена в единый государственный реестр, проводит конкурсный отбор претендентов и направляет в арбитражный суд список кандидатур для утверждения в деле о банкротстве. Представитель собрания кредиторов и должник вправе отвести по одной кандидатуре, а оставшуюся кандидатуру арбитражный суд утверждает в должности арбитражного управляющего.

На арбитражного управляющего возложены обязанности по принятию мер, связанных с защитой имущества должника, анализу его финансового состояния, рассмотрени-



ем требований кредиторов и ведению реестра требований кредиторов. Для выполнения обязанностей арбитражному управляющему предоставляются определенные законом права, например подавать иски о защите прав и законных интересов лиц, участвующих в деле о банкротстве, и др.

За выполнение работы арбитражный управляющий получает вознаграждение, определяемое собранием кредиторов и утверждаемое судом. Неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанностей, возложенных на арбитражного управляющего законом, может явиться основанием для его отстранения по инициативе собрания или комитета кредиторов с последующим утверждением судом, а также возмещения убытков, причиненных его действиями либо бездействием.

Федеральным законом «О несостоятельности (банкротстве)» предусмотрены для должников — юридических лиц следующие процедуры банкротства: наблюдение, финансовое оздоровление, внешнее управление, конкурсное производство и мировое соглашение. Для должников-граждан применяются такие процедуры банкротства, как конкурсное производство и мировое соглашение.

Наблюдение вводится с момента принятия судом заявления о признании должника банкротом с учетом обоснованности требований заявителя. Копии определения суда о введении временного управляющего (наблюдателя) направляются арбитражным судом во все банковские учреждения, в налоговые и иные уполномоченные органы, суды общей юрисдикции и судебному приставу-исполнителю по месту нахождения должника.

Руководитель должника на этой стадии не отстраняется, однако его полномочия ограничиваются законом. Затруднительное финансовое положение должника предопределяет высокую степень риска заключаемых им в этот период сделок. Поэтому на стадии наблюдения все крупные сделки совершаются исключительно с согласия временного управляющего. Закон предусматривает порядок отстранения руководителя должника от должности в случае нарушения требований закона.

Задачами наблюдения являются: обеспечение сохранности имущества должника, проведение анализа финансового состояния должника, выявление кредиторов должника, проведение первого собрания кредиторов и определение на нем перспектив ведения банкротного дела должника.

Выполняя названные задачи, временный управляющий устанавливает размер требований кредиторов, определяет конкурсных кредиторов и уполномоченные органы, а также количество голосов, принадлежащих каждому из них на собрании кредиторов. Временный управляющий созывает и проводит первое собрание кредиторов. Он докладывает собранию результаты финансового анализа положения должника и делает предложения по дальнейшей судьбе должника. Принятые собранием кредиторов решения временный управляющий докладывает арбитражному суду. В момент вынесения соответствующего решения арбитражного суда по существу рассматриваемого дела заканчивается наблюдение.

Финансовое оздоровление — это процедура банкротства, которая применяется к должнику в целях восстановления его платежеспособности и погашения задолженности в соответствии с установленным графиком. Управление должником осуществляется административным управляющим. В определении суда указывается срок финансового оздоровления. По результатам финансового оздоровления арбитражный суд своим определением прекращает дело о банкротстве либо признает должника банкротом и открывает конкурсное производство.

Внешнее управление — следующая процедура банкротства, которая применяется к должнику при наличии реальной возможности восстановления его платежеспособности с передачей полномочий по управлению должником внешнему управляющему. При этом внешний управляющий назначается судом, как правило, одновременно с введением внешнего управления. Процедура внешнего управления вводится на срок не более 18 месяцев и может быть продлена не более чем на шесть месяцев. Внешний управляющий разрабатывает и представляет на утверждение собранию кредиторов план внешнего управления, в котором предусматриваются меры по восстановлению платежеспособности должника.

Важнейшие обязанности временного управляющего: обеспечение сохранности имущества должника, принятие мер к взысканию задолженности перед должником, ведение реестра требований кредиторов.

На период внешнего управления вводится мораторий на удовлетворение требований кредиторов, связанный с приостановлением выплат по обязательствам и обязательным

платежам, исполнительным документам судов, с прекращением начисления неустоек, процентов по закону и договору. Вместе с тем работникам организации-должника выплачиваются заработная плата и иное вознаграждение. Внешнему управляющему предоставляется законом право отказаться от исполнения договоров должника. Для восстановления платежеспособности должника планом внешнего управления могут предусматриваться: перепрофилирование производства, закрытие нерентабельных производств, взыскание дебиторской задолженности, продажа части имущества должника, уступка прав требования должника, продажа предприятия должника и др.

В случае успешного проведения внешнего управления иные процедуры банкротства к должнику не применяются. Внешний управляющий представляет на рассмотрение собрания кредиторов отчет, в котором содержится одно из предположений: о прекращении внешнего управления в связи с восстановлением должника; о продлении срока внешнего управления; о прекращении производства по делу в связи с удовлетворением требований кредиторов либо об обращении в арбитражный суд с ходатайством о признании должника банкротом и открытии конкурсного производства.

Конкурсное производство как процедура банкротства применяется к должнику, который признан арбитражным судом банкротом, в целях соразмерного удовлетворения требований кредиторов. Конкурсное производство вводится сроком на один год с возможностью его продления не более чем на шесть месяцев.

Главными задачами конкурсного производства являются аккумулялирование и оценка имущества должника, формирование конкурсной массы в целях продажи имущества и расчетов кредиторами в порядке очередности, предусмотренной ст. 164 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)», согласно которой в первую очередь удовлетворяются требования из причинения вреда жизни и здоровью, во вторую — оплаты труда, выходных пособий и авторского вознаграждения, в третью очередь производятся расчеты с другими кредиторами.

Вне очереди покрываются судебные расходы должника, расходы, связанные с выплатой вознаграждения арбитражному управляющему, платежи по аренде и коммунальным расходам конкурсного производства.



В конкурсном производстве используется один расчетный счет в банке, остальные закрываются. После проведения инвентаризации и оценки имущества конкурсный управляющий приступает к его продаже на открытых торгах. Порядок и сроки продажи имущества должника должны быть утверждены собранием кредиторов или комитетом кредиторов. Причем организатором торгов может выступать конкурсный управляющий. Такой же порядок предусмотрен в отношении продажи (уступки) прав требования должника.

Расчеты с кредиторами производятся в соответствии с реестром требований кредиторов, причем требования каждой очереди удовлетворяются после полного выполнения требований предыдущей очереди. В реестр требований кредиторов вносятся сведения о погашении требований кредиторов.

Закон содержит важное положение о том, что кредиторы, чьи требования не были удовлетворены в полном объеме в ходе конкурсного производства, имеют право требования к третьим лицам, получившим незаконно имущество должника.

При неисполнении конкурсным управляющим своих обязанностей суд по ходатайству собрания кредиторов может отстранить его от должности.

После завершения расчетов с кредиторами конкурсный управляющий представляет отчет в суд с приложением реестра требований кредиторов и документов, подтверждающих продажу имущества и погашение требований кредиторов. Суд рассматривает отчет конкурсного управляющего и выносит определение о завершении конкурсного производства.

В течение пяти дней с даты получения определения арбитражного суда о завершении конкурсного производства конкурсный управляющий должен представить указанное определение в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц, который вносит в единый государственный реестр юридических лиц запись о ликвидации должника. С даты внесения такой записи полномочия конкурсного управляющего прекращаются. Конкурсное производство считается завершенным, а должник — ликвидированным.

Мировое соглашение представляет собой соглашение сторон на любой стадии рассмотрения дела о банкротстве с це-



лью прекращения производства по делу путем достижения соглашения между должником и кредиторами.

От имени должника решение о заключении мирового соглашения принимает самостоятельно гражданин-должник либо руководитель организации-должника в период наблюдения или финансового оздоровления, внешний либо конкурсный управляющий.

Мировое соглашение заключается в письменной форме и может содержать следующие условия: об отсрочке или о рассрочке исполнения обязательств, о прекращении обязательств должника путем предоставления отступного; обмене требований на доли в уставном капитале должника и др. Мировое соглашение вступает в силу для его участников со дня утверждения арбитражным судом только после погашения задолженности по требованиям кредиторов первой и второй очереди.

Утверждение мирового соглашения арбитражным судом является основанием для прекращения производства по делу о банкротстве.

Законом предусмотрены *упрощенные процедуры банкротства* ликвидируемого и отсутствующего должника, когда наблюдение, финансовое оздоровление и внешнее управление не применяются.

Рассмотрение дел о банкротстве ликвидируемого или отсутствующего должника, оценка и реализация имущества, удовлетворение требований кредиторов осуществляются в обычном порядке, после чего конкурсным управляющим составляется ликвидационный баланс и вместе с отчетом представляется в суд.

Законом определены особенности банкротства отдельных категорий должников — юридических лиц. Речь идет о градообразующих, сельскохозяйственных, финансовых организациях, стратегических предприятиях, а также субъектах естественных монополий.

Градообразующими организациями признаются юридические лица, численность работников которых составляет не менее 25% численности работающего населения соответствующего населенного пункта либо численность работников которых превышает 5000 человек. При банкротстве таких организаций возможны серьезные социальные последствия. Поэтому законом предусматривается участие в таких делах федеральных и региональных государственных органов и органов местного самоуправления.



Под *сельскохозяйственными организациями* понимаются юридические лица, основным видом деятельности которых являются производство и переработка сельскохозяйственной продукции, выручка от реализации которой составляет не менее половины общей суммы выручки. Особенности банкротства таких предприятий связаны с использованием и отчуждением земельных участков и сезонным характером работы.

В отношении *банкротства финансовых организаций, (кредитных и страховых организаций, профессиональных участников рынка ценных бумаг)* действует Федеральный закон от 25.02.1999 № 40-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве) кредитных организаций». Предварительно вопрос о несостоятельности банка рассматривается Центральным банком РФ, который при наличии признаков банкротства отзывает лицензию на осуществление банковских операций и принимает меры к оздоровлению неплатежеспособного банка, и только после этого судом возбуждается дело. При рассмотрении дел о банкротстве страховой организации и профессионального участника рынка ценных бумаг к участию привлекаются соответствующие федеральные органы исполнительной власти.

Банкротство гражданина, индивидуального предпринимателя и крестьянского (фермерского) хозяйства имеет свои особенности. К заявлению гражданина о признании его банкротом может прилагаться план погашения долгов. В конкурсную массу не включается имущество гражданина, на которое не может быть обращено взыскание. Повторное банкротство гражданина возможно по истечении пяти лет после признания его банкротом.

Индивидуальный предприниматель с момента признания его банкротом и открытия конкурсного производства лишается права заниматься предпринимательской деятельностью в силу аннулирования его государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя и выданных ему ранее лицензий. Кроме того, он не может быть вновь зарегистрирован индивидуальным предпринимателем до истечения одного года.

Заявление главы крестьянского (фермерского) хозяйства о признании его банкротом должно быть в письменной форме согласовано со всеми членами хозяйства. С момента принятия решения о признании крестьянского (фермерско-



го) хозяйства банкротом и об открытии конкурсного производства его глава лишается права на занятие предпринимательской деятельностью.

5.6. Основания возникновения и прекращения гражданско-правовых отношений

Юридические факты. В основе возникновения, изменения и прекращения гражданско-правовых отношений лежат юридические факты, которые делятся на события и действия (ст. 8 ГК). Действия, в отличие от событий, зависят от воли людей и являются актами поведения. Они в свою очередь делятся на правомерные и неправомерные.

Среди правомерных действий различают: *юридические акты*, т.е. такие действия, которые имеют в качестве цели возникновение, изменение или прекращение гражданско-го правоотношения; *юридические поступки*, т.е. действия, с которыми закон связывает определенные юридические последствия, независимо от того, было ли наступление этих последствий целью субъектов.

К неправомерным действиям относятся причинение вреда, нарушение договорных обязательств, злоупотребление правом, нарушение личных неимущественных прав и др.

Основным видом юридических актов являются сделки.

Сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей (ст. 153 ГК).

Сделки могут быть дву- или многосторонними (договоры) и односторонними (ст. 154 ГК). Односторонней считается сделка, для совершения которой необходимо и достаточно выражения воли одной стороны (ст. 155 ГК). Примером такой сделки является завещание. Для заключения договора необходимо выражение согласованной воли двух сторон (двусторонняя сделка) либо трех или более сторон (многосторонняя сделка). Их соотношение можно определить следующим образом: сделка — более широкое, чем договор, понятие, к договору применяются положения о сделках, если иное не установлено законом.

Сделки могут быть совершены *под определенным условием* (ст. 157 ГК). Такая сделка имеет место, когда возникно-



вление или прекращение правоотношений зависит от наступления определенного условия.

Форма сделки. Сделки совершаются устно или в письменной форме (простой или нотариальной) (ст. 158 ГК). Сделка, которая может быть совершена устно, считается совершенной и в том случае, когда из поведения лица явствует его воля совершить сделку (ст. 159 ГК). Молчание признается выражением воли совершить сделку в случаях, предусмотренных законом или соглашением сторон. Устно могут совершаться все сделки, исполняемые при самом их совершении, за исключением сделок, для которых установлена нотариальная или простая письменная форма, когда ее несоблюдение согласно закону влечет недействительность сделки.

Сделка в письменной форме должна быть совершена путем составления документа, выражающего ее содержание и подписанного лицами, совершающими сделку (ст. 160 ГК). Законом, иными правовыми актами и соглашением сторон могут устанавливаться дополнительные требования, которым должна соответствовать форма сделки (совершение на бланке определенной формы, скрепление подписей печатью и т.п.).

Использование при совершении сделок факсимильного воспроизведения подписи с помощью средств механического или иного копирования, электронно-цифровой подписи либо иного аналога собственноручной подписи допускается в определенных случаях и в порядке, предусмотренных законом. Если гражданин вследствие физического недостатка, болезни или неграмотности не может собственноручно подписаться, то по его просьбе сделку может подписать другой гражданин. Подпись последнего должна быть засвидетельствована нотариусом либо другим должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие, с указанием причин, в силу которых совершающий сделку не мог подписать ее собственноручно.

Должны совершаться в простой письменной форме:

- 1) сделки юридических лиц между собой и с гражданами;
- 2) сделки граждан между собой на сумму, превышающую не менее чем в десять раз установленный законом минимальный размер оплаты труда, а в случаях, предусмотренных законом, — независимо от суммы сделки (ст. 161 ГК).

Нотариальное удостоверение сделки осуществляется путем совершения на документе удостоверительной надписи

нотариусом или другим должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие (ст. 163 ГК). Нотариальное удостоверение сделок обязательно: 1) в случаях, указанных в законе; 2) в случаях, предусмотренных соглашением сторон, хотя бы по закону для сделок данного вида эта форма не требовалась.

Сделки с землей и другим недвижимым имуществом подлежат государственной регистрации в случаях и в порядке, предусмотренном законодательством (ст. 164 ГК). Законом может быть установлена государственная регистрация сделок с движимым имуществом определенных видов.

Условия действительности сделок. Особо следует остановиться на условиях действительности сделок, т.е. на случае, когда за действительной сделкой признается сила юридического факта, порождающего правовой результат. Эти условия следующие:

- законность содержания — соответствие требованиям закона;
- дееспособность участников сделки;
- соответствие воли и волеизъявления, а также свобода воли;
- соблюдение формы сделки.

Так, несоблюдение простой письменной формы сделки лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания, но не лишает их права приводить письменные и другие доказательства. В случаях, прямо указанных в законе или в соглашении сторон, несоблюдение простой письменной формы сделки влечет ее недействительность. Несоблюдение нотариальной формы, а в случаях, установленных законом, — требования о государственной регистрации сделки влечет ее недействительность. Такая сделка считается ничтожной.

Недействительной признается сделка, не удовлетворяющая хотя бы одному из указанных условий. Недействительность сделки означает, что действие, совершенное в форме сделки, не порождает те последствия, наступление которых желали субъекты. Различают сделки абсолютно и относительно недействительные. *Абсолютная недействительность (ничтожность)* означает, что для признания такой сделки недействительной достаточно констатации самого факта совершения такой сделки судом. *Относительная недействительность сделки (оспоримость)* означает,

что сделка признается судом недействительной при наличии предусмотренных законом оснований недействительности по иску заинтересованных лиц.

Недействительная сделка не влечет юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью, и недействительна с момента ее совершения (ст. 167 ГК). При недействительности сделки каждая из сторон обязана возвратить другой все 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 его стоимость в деньгах, если иные последствия недействительности сделки не предусмотрены законом. Если из содержания оспоримой сделки вытекает, что она может быть лишь прекращена на будущее время, суд, признавая сделку недействительной, прекращает ее действие на будущее время.

Признание сделки недействительной. Недействительной признаются:

1) сделка, не соответствующая требованиям закона или иных правовых актов (ст. 168 ГК);

2) сделка, совершенная с целью, заведомо противной основам правопорядка или нравственности (ст. 169 ГК).

При наличии умысла у обеих сторон такой сделки — в случае исполнения сделки обеими сторонами — в доход Российской Федерации взыскивается все полученное ими по сделке, а в случае исполнения сделки одной стороной с другой стороны взыскивается в доход Российской Федерации все полученное ею и все причитавшееся с нее первой стороне в возмещение полученного. При наличии умысла лишь у одной из сторон такой сделки все полученное ею по сделке должно быть возвращено другой стороне, а полученное последней либо причитавшееся ей в возмещение исполненного взыскивается в доход Российской Федерации;

3) мнимая сделка, т.е. сделка, совершенная лишь для вида, без намерения создать соответствующие ей правовые последствия (ст. 170 ГК);

4) притворная сделка, т.е. сделка, которая совершена с целью прикрыть другую сделку (ст. 170 ГК);

5) сделка, совершенная гражданином, признанным недееспособным вследствие психического расстройства (ст. 171 ГК). Каждая из сторон такой сделки обязана возвратить другой все полученное в натуре, а при невозмож-

ности возвратить полученное в натуре — возместить его стоимость в деньгах. Дееспособная сторона обязана, кроме того, возместить другой стороне понесенный ею реальный ущерб, если дееспособная сторона знала или должна была знать о недееспособности другой стороны. В интересах гражданина, признанного недееспособным вследствие психического расстройства, совершенная им сделка может быть по требованию его опекуна признана судом действительной, если она совершена к выгоде этого гражданина;

6) сделка, совершенная несовершеннолетним, не достигшим четырнадцати лет (малолетним) (ст. 172 ГК). Это правило не распространяется на мелкие бытовые и другие сделки малолетних, которые они вправе совершать самостоятельно. В интересах малолетнего совершенная им сделка может быть по требованию его родителей, усыновителей или опекуна признана судом действительной, если она совершена к выгоде малолетнего;

7) сделка, совершенная юридическим лицом в противоречии с целями деятельности, определенно ограниченными в его учредительных документах, либо юридическим лицом, не имеющим лицензии на занятие соответствующей деятельностью, может быть признана судом недействительной по иску этого юридического лица, его учредителя (участника) или государственного органа, осуществляющего контроль или надзор за деятельностью юридического лица, если доказано, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать о ее незаконности (ст. 173 ГК);

8) сделка, совершенная несовершеннолетним в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет без согласия его родителей, усыновителей или попечителя, в случаях, когда такое согласие требуется, может быть признана судом недействительной по иску родителей, усыновителей или попечителя. Это правило не распространяется на сделки несовершеннолетних, ставших полностью дееспособными;

9) сделка по распоряжению имуществом, совершенная без согласия попечителя гражданином, ограниченным судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами, может быть признана судом недействительной по иску попечителя (ст. 175 ГК). Данное правило не распространяется на мелкие бытовые сделки, которые гражданин, ограниченный в дееспособности, вправе совершать самостоятельно;



10) сделка, совершенная гражданином, хотя и дееспособным, но находившимся в момент ее совершения в таком состоянии, когда он не был способен понимать значение своих действий или руководить ими, может быть признана судом недействительной по иску этого гражданина либо иных лиц, чьи права или охраняемые законом интересы нарушены в результате ее совершения (ст. 177 ГК). Сделка, совершенная гражданином, впоследствии признанным недееспособным, может быть признана судом недействительной по иску его опекуна, если доказано, что в момент совершения сделки гражданин не был способен понимать значение своих действий или руководить ими;

11) сделка, совершенная под влиянием заблуждения, имеющего существенное значение, может быть признана судом недействительной по иску стороны, действовавшей под влиянием заблуждения (ст. 178 ГК). Существенное значение имеет заблуждение относительно природы сделки или таких качеств ее предмета, которые значительно снижают возможности его использования по назначению. Заблуждение относительно мотивов сделки не имеет существенного значения.

Сторона, по иску которой сделка признана недействительной, вправе требовать от другой стороны возмещения причиненного ей реального ущерба, если докажет, что заблуждение возникло по вине другой стороны. Если это не доказано, сторона, по иску которой сделка признана недействительной, обязана возместить другой стороне по ее требованию причиненный ей реальный ущерб, даже если заблуждение возникло по обстоятельствам, не зависящим от заблуждавшейся стороны;

12) сделка, совершенная под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной, а также сделка, которую лицо было вынуждено совершить вследствие стечения тяжелых обстоятельств на крайне невыгодных для себя условиях, чем другая сторона воспользовалась (кабальная сделка), может быть признана судом недействительной по иску потерпевшего (ст. 179 ГК). Если сделка признана недействительной по одному из оснований, указанных в п. 1 ст. 179 ГК, то потерпевшему возвращается другой стороной все полученное ею по сделке, а при невозможности возвратить полученное в натуре возмещается его стоимость в деньгах. Имущество, полученное по сделке потерпевшим от дру-

гой стороны, а также причитавшееся ему в возмещение переданного другой стороне, обращается в доход Российской Федерации. При невозможности передать имущество в доход государства в натуре взыскивается его стоимость в деньгах. Кроме того, потерпевшему возмещается другой стороной причиненный ему реальный ущерб.

Граждане и юридические лица, как правило, самостоятельно совершают сделки. Выдача доверенности, составление завещания, исполнение обязанностей по авторскому договору и некоторые другие сделки могут осуществляться только непосредственными носителями прав и обязанностей. Вместе с тем законодательство разрешает гражданам и юридическим лицам осуществлять права и исполнять обязанности через представителя.

Представительство. Использование института представительства обусловлено различными причинами. Например, представительство требуется при совершении сделок от имени несовершеннолетних граждан или филиалами юридических лиц. В отдельных случаях отсутствие возможности совершать действия самостоятельно обусловлено жизненными обстоятельствами — болезнью, нахождением в длительной командировке и т.п.

Таким образом, *представительством* признается случай, когда сделка, совершенная одним лицом (представителем) от имени другого лица (представляемого) в силу полномочия, основанного на доверенности, указании закона либо акте уполномоченного на то государственного органа или органа местного самоуправления, непосредственно создает, изменяет и прекращает гражданские права и обязанности представляемого (ст. 182 ГК). Полномочие может также явствовать из обстановки, в которой действует представитель (продавец в розничной торговле, кассир и т.п.).

Различают представительство *добровольное* (основанное на договоре или доверенности) и *обязательное* (основанное на законе, решении суда или административном акте).

Не являются представителями лица, действующие хотя и в чужих интересах, но от собственного имени (коммерческие посредники, конкурсные управляющие при банкротстве, душеприказчики при наследовании и т.п.), а также лица, уполномоченные на вступление в переговоры относительно возможных в будущем сделок.

Представитель не может совершать сделки от имени представляемого в отношении себя лично. Он не может

также совершать такие сделки в отношении другого лица, представителем которого он одновременно является, за исключением случаев коммерческого представительства. Не допускается совершение через представителя сделки, которая по своему характеру может быть совершена только лично, а равно других сделок, указанных в законе.

При отсутствии полномочий действовать от имени другого лица или при превышении таких полномочий сделка считается заключенной от имени и в интересах совершившего ее лица, если только другое лицо (представляемый) впоследствии прямо не одобрит данную сделку.

Коммерческим представителем является лицо, постоянно и самостоятельно представляющее от имени предпринимателей при заключении ими договоров в сфере предпринимательской деятельности (ст. 184 ГК). Одновременное коммерческое представительство разных сторон в сделке допускается с согласия этих сторон и в других случаях, предусмотренных законом. При этом коммерческий представитель обязан исполнять данные ему поручения с заботливостью обычного предпринимателя. Коммерческий представитель вправе требовать уплаты обусловленного вознаграждения и возмещения понесенных им при исполнении поручения издержек от сторон договора в равных долях, если иное не предусмотрено соглашением между ними. Коммерческое представительство осуществляется на основании договора, заключенного в письменной форме и содержащего указания на полномочия представителя, а при отсутствии таких указаний — также и доверенности. Коммерческий представитель обязан сохранять в тайне ставшие ему известными сведения о торговых сделках и после исполнения данного ему поручения.

Доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами (ст. 185 ГК). Письменное уполномочие на совершение сделки представителем может быть передано представляемым непосредственно соответствующему третьему лицу. Доверенность на совершение сделок, требующих нотариальной формы, должна быть нотариально удостоверена.

К нотариально удостоверенным доверенностям приравниваются:

— доверенности военнослужащих и других лиц, находящихся на излечении в госпиталях, санаториях и других

военно-лечебных учреждениях, удостоверенные начальником такого учреждения, его заместителем по медицинской части, старшим или дежурным врачом;

— доверенности военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, соединений, учреждений и военно-учебных заведений, где нет нотариальных контор и других органов, совершающих нотариальные действия, также доверенности рабочих и служащих, членов их семей и членов семей военнослужащих, удостоверенные командиром (начальником) этих части, соединения, учреждения или заведения;

— доверенности лиц, находящихся в местах лишения свободы, удостоверенные начальником соответствующего места лишения свободы;

— доверенности совершеннолетних дееспособных граждан, находящихся в учреждениях социальной защиты населения, удостоверенные администрацией этого учреждения или руководителем (его заместителем) соответствующего органа социальной защиты населения.

Доверенность на получение заработной платы и иных платежей, связанных с трудовыми отношениями, на получение вознаграждения авторов и изобретателей, пенсий, пособий и стипендий, вкладов граждан в банках и на получение корреспонденции, в том числе денежной и посылочной, может быть удостоверена также организацией, в которой доверитель работает или учится, жилищно-эксплуатационной организацией по месту его жительства и администрацией стационарного лечебного учреждения, в котором он находится на излечении.

Доверенность от имени юридического лица выдается за подписью его руководителя или иного лица, уполномоченного на это его учредительными документами, с приложением печати этой организации. Доверенность от имени юридического лица, основанного на государственной или муниципальной собственности, на получение или выдачу денег и других имущественных ценностей должна быть подписана также главным (старшим) бухгалтером этой организации.

По содержанию и объему полномочий, которыми наделяются представители, различают *три вида доверенности*:

— генеральная (общая) — для совершения разнообразных сделок или иных юридических действий;

— специальная — на совершение ряда однородных сделок или действий, например представительство в суде или доверенность на получение груза;



— разовая — на совершение строго определенной сделки или действия.

Доверенность — *срочный документ*. Срок действия доверенности не может превышать трех лет (ст. 186 ГК). Если срок в доверенности не указан, она сохраняет силу в течение года со дня ее совершения. Доверенность, в которой не указана дата ее совершения, ничтожна.

Лицо, которому выдана доверенность, должно лично совершать те действия, на которые оно уполномочено. Оно может передоверить их совершение другому лицу, если уполномочено на это доверенностью либо вынуждено к этому силою обстоятельств для охраны интересов выдавшего доверенность (ст. 187 ГК). Передавший полномочия должен известить об этом выдавшего доверенность и сообщить ему необходимые сведения о лице, которому переданы полномочия. Неисполнение этой обязанности возлагает на передавшего полномочия ответственность за действия лица, которому он передал полномочия, как за свои собственные.

Действие доверенности прекращается вследствие:

- истечения срока доверенности;
- отмены доверенности выдавшим ее лицом;
- отказа лица, которому выдана доверенность;
- прекращения юридического лица, от имени которого выдана доверенность;
- прекращения юридического лица, которому выдана доверенность;
- смерти гражданина, выдавшего доверенность, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим;
- смерти гражданина, которому выдана доверенность, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим (ст. 188 ГК).

Лицо, выдавшее доверенность, может во всякое время отменить доверенность или передоверие, а лицо, которому доверенность выдана, — отказаться от нее. Соглашение об отказе от этих прав ничтожно.

Лицо, выдавшее доверенность и впоследствии отменившее ее, обязано известить об отмене лицо, которому доверенность выдана, а также известных ему третьих лиц, для представительства перед которыми дана доверенность. По прекращении доверенности лицо, которому она выдана,



или его правопреемники обязаны немедленно вернуть доверенность (ст. 189 ГК).

5.7. Объекты гражданских прав

Регулируемая гражданским правом деятельность граждан и организаций осуществляется по поводу соответствующих материальных и нематериальных благ, которые традиционно именуются *объектами гражданских прав*. В ст. 128 ГК названы виды объектов гражданских прав. К их числу относятся:

- вещи, включая деньги, валютные ценности, ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права на вещи;

- работы и услуги;

- информация;

- результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них (интеллектуальная собственность);

- нематериальные блага.

В основу классификации положены различные свойства объектов гражданских прав, которые определяют различия в характере возникающих по их поводу гражданских правоотношений.

В зависимости от способности того или иного объекта стать предметом сделки ГК вводит понятие «*оборотоспособность объектов гражданских прав*» (ст. 129 ГК) и делит их на три группы. К первой группе относятся свободно обращающиеся объекты права, ко второй — объекты, ограниченные в обращении, и к третьей — объекты, полностью изъятые из оборота.

Большинство объектов гражданских прав разрешены к свободному гражданскому обороту и потому смена их собственника происходит без каких-либо ограничений. Некоторые объекты ограничены в своей оборотоспособности. Это связано с необходимостью обеспечения государственных и общественных интересов при их отчуждении и использовании. Например, ГК особо выделил землю и другие природные ресурсы, которые могут отчуждаться или иным способом переходить от одного лица к другому на основании соответствующих законов, устанавливающих их оборотоспособность. Незначительную часть составляют

объекты гражданских прав, полностью изъятые из гражданского оборота, которые на основании законов не могут быть предметом гражданско-правовых сделок (вооружение, боеприпасы, взрывчатые и радиоактивные вещества, шифровальная техника и др.). Их оборот допускается организациями при наличии специальных разрешений в порядке, установленном законодательством.

Вещи как объект гражданских прав. Преобладающее место среди объектов гражданских прав занимают предметы материального мира, находящиеся в естественном состоянии или созданные трудом человека, которые называют *вещами*. Экономические и физические свойства вещей весьма разнообразны. Этим можно объяснить их различное правовое регулирование. Юридическая классификация вещей, закрепленная в ГК, основывается прежде всего, на их естественных свойствах.

Недвижимые и движимые вещи. Статья 130 ГК относит к недвижимым вещам (недвижимости) земельные участки, жилые дома, квартиры, здания, сооружения, участки недр, леса, обособленные водные объекты и все те объекты, которые прочно связаны с землей и перемещение которых без соразмерного ущерба их значению невозможно. Кроме того, к недвижимости относятся предприятия как имущественные комплексы, воздушные и морские суда, космические объекты. Перечень недвижимых вещей не является исчерпывающим. Законом может быть отнесено к недвижимости и иное имущество.

Оборотоспособность недвижимых вещей отличается определенной сложностью, что выражается в необходимости письменного оформления сделок и их обязательной государственной регистрации в соответствии с Федеральным законом от 21.07.1997 № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним». Государственная регистрация прав на недвижимое имущество и сделок с ним означает юридическое признание и подтверждение государством возникновения, ограничения, перехода или прекращения прав на недвижимое имущество, а также служит единственным доказательством существования зарегистрированного права.

Вещи, не относящиеся к недвижимости, включая деньги и ценные бумаги, признаются движимым имуществом, которое отчуждается и приобретается без особых формальностей с учетом оборотоспособности, установленной законом.



Права на движимое имущество регистрируются в случаях, прямо предусмотренных в законе (бездокументарные ценные бумаги и др.).

Делимые и неделимые вещи. Согласно ст. 133 ГК делимой считается вещь, которую можно разделить без изменения ее хозяйственного значения.

Делимость приобретает правовое значение, например, применительно к разделу общей собственности. Вещь, раздел которой невозможен без изменения ее назначения, признается неделимой. Неделимая вещь не подлежит разделу в натуре, вместо ее раздела она передается одному из собственников, а другим выплачивается соразмерное вознаграждение в деньгах (например, одному супругу передается в собственность однокомнатная квартира, а другому компенсируется половина стоимости данной квартиры).

В ГК впервые дано понятие *сложной вещи*, когда разнородные вещи образуют единое целое, предполагающее использование их по общему назначению как одной вещи. Примером сложной вещи может считаться предприятие, включающее недвижимое и движимое имущество: здания, сооружения, земельные участки, трубопроводы, котельные, станки, оборудование, сырье, материалы и т.д. Предприятие рассматривается в данном случае как имущественный комплекс и признается недвижимостью.

При заключении сделок, предметом которых является сложная вещь, их действие распространяется на все составляющие ее разнородные элементы. Стороны в договоре могут предусмотреть возможность исключения некоторых вещей, входящих в состав сложной вещи, кроме тех, которые нельзя исключить на основании ГК. Например, продажа здания предусматривает переход прав на часть земельного участка, находящегося под ним. Следовательно, при заключении договора купли-продажи здания земельный участок не может быть исключен как элемент сложной вещи.

Главная вещь и принадлежность. Вещь, не зависимую от других вещей и имеющую самостоятельное значение в гражданском обороте, ГК определяет как главную вещь. Вещь, предназначенная для обслуживания главной вещи и связанная с ней общим назначением, признается ее принадлежностью (например, футляр для очков, ключ от замка и т.п.). Принадлежность во всех случаях следует судьбе главной вещи. При заключении договора стороны могут по своему усмотрению указать в нем, что право собственности

переходит только на главную вещь либо только на принадлежность.

В ГК названы некоторые вещи, при производительном использовании которых появляются новые вещи, такие как *плоды, продукция и доходы*. Под плодами имеются в виду продукты органического развития, приплод животных, плоды фруктовых деревьев и т.п., которые принадлежат собственнику или лицу, использующему вещь на законном основании (например, по договору аренды). Под продукцией понимается все то, что получено в результате производственной деятельности. Под доходами понимаются денежные и иные поступления, обусловленные использованием вещей в гражданском обороте. Таково, например, получение процентов или арендной платы за предоставление денежных средств или имущества.

Деньги и валютные ценности как объекты гражданских прав. Деньги — металлические и бумажные знаки, являющиеся средством платежа при исполнении большинства гражданско-правовых сделок либо выступающие объектом правоотношения, например по договору займа. Деньги могут заменить любую другую вещь, выступая при этом как всеобщий эквивалент, мера стоимости любой вещи. Деньги также используются для возмещения материального и морального вреда. Официальной денежной единицей в Российской Федерации является рубль, обязательный к приему на всей территории страны. Порядок и условия использования иностранной валюты определяется специальными нормативными правовыми актами. ГК допускает возможность указания в обязательстве, что оно подлежит оплате в рублях, но эквивалентно определенной сумме в иностранной валюте.

Официальный курс рубля по отношению к денежным единицам других государств определяется Центральным банком РФ и периодически публикуется в печати. Платежи на территории России осуществляются путем наличных и безналичных расчетов, причем государство устанавливает ограничения по расчетам наличными деньгами между юридическими лицами.

Законом РФ от 10.12.2003 № 173-ФЗ «О валютном регулировании и валютном контроле» определены виды имущества, признаваемого валютными ценностями. К ним отнесены иностранная валюта, ценные бумаги, выраженные в иностранной валюте, драгоценные металлы (золото,

серебро, платина и т.п.) и природные драгоценные камни (алмазы, рубины, изумруды и т.п.), которые являются объектом гражданских прав. Право собственности на валютные ценности защищается государством.

Федеральным законом от 26.03.1998 № 41-ФЗ «О драгоценных металлах и драгоценных камнях» определяются условия отнесения к валютным ценностям изделий из драгоценных металлов и драгоценных камней, право собственности на них и особый режим их движения в обороте.

Ценные бумаги как объект гражданских прав являются необходимым атрибутом развития рыночного оборота. В гл. 7 ГК содержатся общие положения о ценных бумагах как специфических объектах гражданских прав. Особенности выпуска и обращения ценных бумаг регламентированы Федеральным законом от 22.04.1996 № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» и иными нормативными правовыми актами.

Ценной бумагой признается документ, удостоверяющий имущественные права, осуществление и передача которых возможны только при предъявлении подлинника этого документа с обязательным соблюдением установленных для него формы и реквизитов. Данное определение указывает на ряд существенных признаков ценной бумаги как документа, во-первых, удостоверяющего определенное имущественное право в виде денежной суммы или конкретного имущества; во-вторых, имеющего в соответствии с законом определенную форму и обязательные реквизиты, при отсутствии которых ценная бумага является ничтожной с наступлением правовых последствий недействительности сделки; в-третьих, связанного с реализацией лицом своего полного имущественного права на ценную бумагу или возможности ее передачи другому лицу в полном объеме, поскольку частичная передача прав исключена.

Законом определены наиболее известные в рыночной экономике виды ценных бумаг. В зависимости от способа подтверждения и фиксации прав различаются бумаги *предъявительские, ордерные и именные*. В ценной бумаге на предъявителя имущественные права принадлежат тому, кто фактически предъявляет ее к исполнению, поскольку она обезличена. Лицо не обязано доказывать должнику, каким образом оно приобрело ценную бумагу. Передача другому лицу прав, удостоверенных такой бумагой, производится путем простого вручения ценной бумаги. Примером предъявительской ценной бумаги являются облигации, акции и др.

Ордерная ценная бумага выписывается на определенное лицо с указанием, что исполнение по ней может быть произведено не только названному лицу, но и по его распоряжению (ордеру, приказу) иному уполномоченному лицу (например, вексель). Такая ценная бумага заранее рассчитана на возможность ее передачи другому владельцу. Передача прав осуществляется путем совершения передаточной надписи «индоссамента» на самом документе или на прилагаемом к нему дополнительном листе. Новый владелец ордерной бумаги — индоссант, вправе в свою очередь передать ее любому другому лицу. Примером такой ценной бумаги является переводной вексель.

Именная ценная бумага выписывается на имя определенного физического или юридического лица. Передача прав, удостоверенных указанной бумагой, возможна путем письменного оформления уступки своего права (цессии) другому лицу, что является причиной ее осложненной оборотоспособности.

Рассмотрим характер и содержание прав по основным видам ценных бумаг.

Облигацией признается ценная бумага, удостоверяющая внесение ее владельцем денежных средств на сумму, указанную в облигации. Владелец облигации имеет право в установленный срок получить от лица, ее выпустившего, ее номинальную стоимость и фиксированный процент от этой суммы. Право выпуска именных облигаций и облигаций на предъявителя предоставляется государственным и муниципальным органам, а также юридическим лицам. Законом гарантируется исполнение государством обязательств по государственным облигациям.

Вексель — ценная бумага, удостоверяющая ничем не обусловленное обязательство векселедателя (простой вексель) либо иного указанного в векселе плательщика (переводной вексель) выплатить по наступлении предусмотренного векселем срока определенную сумму владельцу векселя. По переводному векселю плательщиком выступают не только векселедатель, но и другие указанные в векселе лица. Платеж по векселю может быть обеспечен полностью или в части вексельной суммы посредством гарантии, которая выражается словами «аваль» или «считать за аваль». Авалист, поставивший свою подпись на лицевой стороне векселя, несет ответственность за оплату векселя перед любым законным векселедержателем. Векселедержатель вправе до

наступления срока платежа по векселю обратиться в банк с передачей ему векселя в обмен на уплату обозначенной в нем суммы. По наступлении срока платежа по векселю банк предъявляет его к оплате.

Вексель должен иметь обязательные реквизиты, отсутствие которых превращает его в простое обязательство сторон (долговая расписка в получении денег), споры между которыми рассматриваются в судебном порядке. Правовое регулирование вексельного обращения на территории РФ обеспечивается постановлением ЦИК и СНК СССР от 07.08.1937 № 104/1341 «О введении в действие Положения о переводном и простом векселе» и Федеральным законом от 11.03.1997 № 48-ФЗ «О переводном и простом векселе».

Чек является ценной бумагой, содержащей безусловное распоряжение чекодателя банку уплатить держателю чека указанную в нем сумму. В данном случае плательщиком выступает банк, в котором чекодатель открыл счет. Срок оплаты суммы денежных средств по чеку установлен законодательством. Чек — строго формализованный документ, имеющий определенные реквизиты, установленные законом (ст. 878 ГК). Правила применения чеков определяются законом, а также актами Центрального банка РФ. Например, установлено, что на территории РФ чек подлежит оплате в течение 10 дней с момента его предъявления.

Депозитный и сберегательный сертификаты удостоверяют письменное свидетельство банка о том, что лицо внесло в банк на хранение денежные средства на определенный срок, по истечении которого вкладчик имеет право получить сумму вклада и проценты по ней. Факт внесения денежных средств подтверждается письменным свидетельством.

Акция — одна из наиболее распространенных ценных бумаг, удостоверяющая право ее держателя (акционера) на получение части прибыли акционерного общества в виде дивиденда, участие в управлении делами общества и на получение доли имущества, оставшегося после ликвидации общества, с учетом его вклада в уставной капитал.

Акции выпускаются только акционерными обществами. Различают акции обыкновенные и привилегированные, которые в зависимости от типа акционерного общества (открытые, закрытые) распространяются по открытой либо закрытой подписке. Владелец обыкновенных акций участвует в общем собрании акционеров общества с правом голоса по всем вопросам его компетенции. Дивиденды по

этим акциям выплачиваются по итогам года за счет прибыли общества. Привилегированные акции дают акционеру преимущественное право на получение фиксированных дивидендов независимо от прибыли общества. Однако владельцы этих акций не имеют права голоса на общем собрании акционеров, кроме решения тех вопросов, которые затрагивают их интересы. Таковы, например, вопросы реорганизации и ликвидации общества, внесения изменений и дополнений в устав общества, ограничивающих их права, которые, безусловно, рассматриваются с их участием.

Правовое положение акционерных обществ, права и обязанности их акционеров, обеспечение защиты прав и интересов акционеров кроме ГК детально регламентированы Федеральным законом от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» и другими нормативными правовыми актами.

Бездокументарные ценные бумаги представляют собой новую форму фиксирования прав участников гражданских правоотношений, связанную с применением средств электронно-вычислительной техники, когда выпуск ценных бумаг на бумажных носителях не осуществляется, а записи о владельцах ценных бумаг и принадлежащих им правах производятся в реестре — специальном журнале или на компьютере. Такая форма фиксирования прав применяется в основном к владельцам акций и облигаций. Она не может применяться в отношении ценных бумаг на предъявителя (вексель, чек, депозитный и сберегательный сертификаты и др.). Операции с бездокументарными ценными бумагами могут совершаться только при обращении к лицу, которое официально осуществляет записи прав.

Для рассмотренных видов ценных бумаг общим является вопрос об исполнении обязательств по ценной бумаге. Законом установлено, что лицо, выдавшее ценную бумагу, и все лица, индоссировавшие ее, отвечают перед ее законным владельцем солидарно. Это означает, что солидарно отвечает не только лицо, выдавшее ценную бумагу или обозначенное в ней в качестве плательщика либо иного исполнителя, но и лица, совершившие передаточную надпись без специальных оговорок либо прямо поручившиеся за исполнение выраженного ценной бумагой обязательства, т.е. давшие гарантию уплаты посредством авала. В этом случае владелец ценной бумаги имеет правовые основания требовать от любого надписателя исполнения взятых на себя обязательств.

Работы и услуги как объекты гражданских прав. Работы и услуги являются объектами обязательственных отношений, когда должник обязан совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие: передать имущество, выполнить работу либо воздержаться от определенного действия. Кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности. Гражданско-правовые обязательства, предусматривающие совершение работ и услуг, весьма многообразны и широко применяются в различных сферах хозяйственной жизни, в том числе в отношениях между гражданами.

Работы могут выполняться, прежде всего, путем действий, результатом которых является продукт, передаваемый другому лицу. Характерным признаком этого объекта гражданских прав является о вещественный результат работы, проявляющийся в создании, переработке и т.д. конкретных предметов материального мира. Результат работы должен быть передан лицу, в интересах которого она выполнялась, причем результат работы должен быть принят заказчиком в соответствии с условиями заключенного с подрядчиком договора. Например, в ГК выделены различные виды договоров подряда на выполнение определенной работы за вознаграждение. Договор подряда независимо от его вида заключается на изготовление или переработку (обработку) вещей либо на выполнение другой работы с передачей ее результатов заказчику.

Самостоятельное значение имеет договор на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ, когда исполнитель обязуется провести обусловленные техническим заданием заказчика научные исследования либо разработать образец нового изделия, конструкторскую документацию на него, новую технологию, а заказчик — принять результат работы и оплатить ее. В связи с творческим характером научно-исследовательских работ может иметь место отрицательный результат этих работ для заказчика. Риск неудач исполнения договора в этом случае согласно закону несет сам заказчик.

Особо важное значение в условиях отказа от централизованного планирования производства и распределения товаров имеют договоры на проведение маркетинговых исследований. Предметом договора является исследование исполнителем рынка сбыта, круга покупателей и возможности продаж определенных товаров. Результат работ



представляют выводы и рекомендации маркетолога, изложенные в отчете о проведенном исследовании.

В качестве самостоятельного объекта гражданских прав выделяются услуги, результат которых не имеет овеществленного выражения, а представляет в процессе их оказания полезную деятельность для заказчика. Полезный эффект услуги должен быть признан заказчиком. В ГК урегулированы различные по характеру услуги, оказываемые субъектами в гражданском обороте. Таковы услуги в области связи, медицинские, ветеринарные, аудиторские, консультационные, информационные, юридические, услуги по обучению, туристическому обслуживанию, которые носят возмездный характер. Этот перечень не является исчерпывающим.

Договорные отношения, возникающие по поводу оказания услуг, заключаются в том, что исполнитель обязуется по заданию заказчика совершить определенные полезные для заказчика действия, результат которых не имеет овеществленной формы, а заказчик обязуется оплатить эти услуги. Участниками договора являются как граждане, так и юридические лица.

Деятельность по оказанию некоторых видов услуг подлежит обязательному лицензированию (например, аудиторская, медицинская и др.).

Услуги по перевозке грузов, пассажиров и багажа, услуги транспортной экспедиции, банковского вклада, банковского счета, по расчетам, хранению; услуги, связанные с исполнением поручения, комиссии и доверительного управления, регулируются ГК и другими нормативными правовыми актами.

Информация как объект гражданских прав. Информация давно приобрела товарный характер и выступает объектом договорных отношений, связанных с ее сбором, хранением, переработкой, распространением и использованием. Под *информацией* в соответствии с Федеральным законом от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» понимаются сведения (сообщения, данные) независимо от формы их предоставления. По поводу информации могут совершаться действия и заключаться договоры на ее возмездное предоставление, на оказание услуг по использованию информации и на выполнение работ по обработке информации, составлению на этой основе обобщений, данных о динамике процессов, различных прогнозов.



Интеллектуальная собственность как объект гражданских прав. Гражданские правоотношения могут возникать в связи с созданием и использованием результатов творческой деятельности — произведений науки, литературы и искусства, изобретений и т.п. Указанные продукты творческой деятельности определены ГК как объекты интеллектуальной собственности.

Под *интеллектуальной собственностью* понимаются права на результаты творческой деятельности человека и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции, выполняемых работ или услуг (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания и т.д.), которые представляют нематериальные блага.

Термин «интеллектуальная собственность» применяется по отношению к исключительным правам гражданина на выраженные им и зафиксированные на материальных носителях идеи, образы, решения, научные положения и т.п., а также правах юридического лица на фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания. Правовое регулирование объектов интеллектуальной собственности помимо ГК осуществляется Федеральным законом от 30.12.2008 № 316-ФЗ «О патентных поверенных», Федеральным законом от 25.12.2008 № 284-ФЗ «О передаче прав на единые технологии» и другими правовыми актами, направленными на обеспечение использования третьими лицами результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации только с согласия лица, обладающего таким правом.

Действующее российское законодательство не содержит четкого определения понятия «интеллектуальная собственность». Сам термин признается многими учеными-юристами не совсем удачным, поскольку его путают с вещным правом. Тем не менее он признан в международном праве. Стокгольмская конференция 1967 г., учредившая Всемирную организацию интеллектуальной собственности в принятой Конвенции, ратифицированной СССР в 1968 г., закрепила понятие интеллектуальной собственности, прочно вошедшее в гражданский оборот большинства стран мира.

Юридическое определение понятия интеллектуальной собственности включает систему прав, относящихся к литературным, художественным, научным произведениям, исполнительской деятельности артистов, звукозаписи, ра-



дио- и телевизионным передачам, изобретениям, научным открытиям, промышленным образцам, товарным знакам, знакам обслуживания, фирменным наименованиям и коммерческим обозначениям, защите против недобросовестной конкуренции, а также все другие права, относящиеся к интеллектуальной деятельности в производственной, научной, литературной и художественной областях. Перечисленные объекты интеллектуальной собственности имеют общие черты: они принадлежат к категории нематериальных объектов, ограничены сроком действия и территорией, указанных в правоудостоверяющих документах, носят абсолютный характер и являются исключительными по отношению к третьим лицам. Абсолютный характер права в данном случае проявляется в том, что оно действует против любого лица, которое незаконно, без ведома собственника, использует объект интеллектуальной собственности. Исключительный характер прав на объекты интеллектуальной собственности обеспечивает их собственникам совершение всех разрешенных законом действий по их использованию и защите с одновременным запретом совершения таких действий третьим лицам без разрешения собственников.

Интеллектуальная собственность включает: 1) авторское и смежное право; 2) промышленную собственность. Нормами авторского права регулируются отношения, связанные с имущественными и (или) личными неимущественными правами на действия, связанные с произведениями науки, литературы и искусства. Законодательство об авторском праве обеспечивает не только защиту прав авторов и их правопреемников на их произведения, но и права юридических и физических лиц (смежные права), содействующих распространению результатов интеллектуальной деятельности (издательств, режиссеров-постановщиков и т.д.). Для возникновения и осуществления авторского права закон не требует специальной регистрации произведения. Правообладатель может использовать знак охраны авторского права с указанием имени автора, года первого опубликования произведения и латинской буквы «С» в окружности. Субъекты авторского права — физические лица (авторы, исполнители), создавшие произведения науки, литературы и искусства, их правопреемники, юридические лица, приобретающие исключительные права по закону или договору. Авторское право действует в течение всей жизни автора и 50 лет после его смерти. Наследники вправе бессрочно защищать нарушенные авторские права, в том числе в судебном порядке.



Отношения, связанные с созданием, обменом, использованием объектов промышленной собственности, к которым относятся права на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки и знаки обслуживания, фирменные наименования и наименования мест происхождения товаров, регулируются нормами патентного права. Правовая охрана перечисленных и иных объектов промышленной собственности предусматривает их государственную регистрацию в установленном законом порядке, проведение экспертизы на соответствие условиям патентоспособности и получение охранных документов (патентов и свидетельств). Факт возникновения правовой охраны изобретения и иных объектов промышленной собственности публикуется в официальных бюллетенях. Законами определены различные сроки правовой охраны объектов промышленной собственности с возможностью их продления в установленном порядке. Например, патент на изобретение действует в течение 20 лет, свидетельство на полезную модель — пять лет, а право на товарный знак — десять лет.

Личные неимущественные права (право авторства, право на имя, право на обнародование произведения, право на защиту своей репутации) возникают у авторов и исполнителей в силу создания объектов интеллектуальной собственности либо начала их использования или государственной регистрации. Наследники вправе бессрочно осуществлять защиту указанных прав.

Имущественные права принадлежат любым субъектам интеллектуальной собственности в силу закона или договора и предполагают получение ими вознаграждения, дохода или прибыли за использование произведений науки, литературы и искусства, программы ЭВМ и объектов промышленной собственности.

Обязательственные отношения, возникающие между создателями и потребителями по поводу использования результатов интеллектуальной деятельности, регулируются авторским и лицензионным договорами.

Нематериальные блага как объект гражданских прав.

Под *нематериальными благами* понимаются права граждан и юридических лиц, которые они приобретают в силу рождения, в результате создания таких благ либо в силу закона. Эти права лишены имущественного содержания, тесно связаны с личностью гражданина или конкретного юридического лица, неотчуждаемы и непередаваемы другим лицам.



В Конституции и ГК перечислены личные неимущественные права и принадлежащие гражданам нематериальные блага. К их числу относятся: жизнь и здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь и доброе имя, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна, право свободного передвижения, выбора места пребывания и жительства, право авторства, и другие права и свободы человека и гражданина, которые гарантированы Конституцией. Названный перечень нематериальных благ не является исчерпывающим.

Одни нематериальные блага, такие как жизнь, здоровье, честь и доброе имя, приобретаются в силу рождения, другие принадлежат гражданам в силу закона, например, право на неприкосновенность частной жизни, свободу передвижения, выбор места жительства. Применительно к юридическим лицам нематериальные блага, например деловая репутация фирмы, формируется с момента государственной регистрации. В отличие от этого право на коммерческую тайну возникает у юридического лица в силу норм действующего законодательства.

5.8. Защита гражданских прав

Способы защиты прав. Осуществление субъективных гражданских прав во многом зависит от обеспечения их защиты от нарушения со стороны обязанных лиц. Право, предоставленное лицу, но не обеспеченное необходимыми средствами защиты, является лишь декларативным правом. Целями защиты являются пресечение действий, нарушающих права, восстановление положения, существовавшего до нарушения, компенсация потерь участника имущественного оборота, вызванных нарушением его прав.

Способы защиты гражданских прав подразделяют на две группы: универсальные, которые могут быть применены для защиты любого субъективного гражданского права, и специальные, предназначенные для защиты определенных видов гражданских прав или для защиты от определенных нарушений.

К *универсальным* относятся: признание права; восстановление положения, существовавшего до нарушения права и пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения; признание оспоримой сделки недействительной и применение последствий ее недейст-



вительности, применение последствий недействительности ничтожной сделки; признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления; самозащита права; присуждение к исполнению обязанности в натуре; возмещение убытков; взыскание неустойки; компенсация морального вреда; прекращение или изменение правоотношения; неприменение судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону (ст. 12 ГК). Приведенный перечень не является исчерпывающим.

В случае нарушения гражданских прав могут быть использованы и иные способы их защиты, предусмотренные законом или договором, которые как раз относятся к специальным. Таковы, например, способы защиты вещных прав: истребование собственником или иным законным владельцем имущества из чужого незаконного владения, требование об устранении нарушений прав собственника или иного законного владельца, не связанных с лишением владения.

Отдельные из приведенных способов защиты рассматриваются в той или иной мере в соответствующих разделах учебника. На некоторых необходимо остановиться более подробно. Речь идет о возмещении убытков и взыскании неустойки, являющихся мерами гражданско-правовой ответственности, которые наиболее часто используются субъектами гражданского оборота в случаях нарушения договорных и внедоговорных обязательств.

Возмещение убытков — основной вид ответственности в имущественных отношениях. Этот способ защиты применяется как при нарушении обязательств, вытекающих из договора, так и возникающих вследствие причинения вреда имуществу граждан и юридических лиц, а также жизни или здоровью личности.

Под убытками в гражданском праве понимаются *реальный ущерб и упущенная выгода*. Реальный ущерб включает в себя расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело; должно будет произвести для восстановления нарушенного права, а также утрату или повреждение имущества.

Упущенная выгода — это неполученные доходы, которые лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено. Причем, если лицо, нарушившее право, получило вследствие этого доходы, лицо, право которого нарушено, вправе требовать возмещения наряду с другими убытками упущенной выгоды в размере не меньшем, чем такие доходы.



Требование о возмещении убытков должно подтверждаться надлежащими доказательствами. Обязанность доказывания факта нарушения принятых по договору обязательств и размера убытков, возникших в связи с причинением вреда, лежит на лице, чье право нарушено и которое обращается с соответствующим требованием в суд (истце).

С учетом инфляционных процессов сторонам предоставлено право самим определить, какие цены берутся во внимание при расчете убытков в случае нарушения обязательств. Если соответствующее условие не содержится в договоре, то действует правило, в соответствии с которым, расчет убытков производится исходя из цен, существовавших в день добровольного удовлетворения должником требования кредитора либо в день обращения кредитора в суд в случае неудовлетворения его требования в добровольном порядке.

В гражданском праве в качестве общего правила действует принцип *полного возмещения убытков*. Это означает, что лицо, чье право нарушено, вправе требовать возмещения как реального ущерба, так и неполученных доходов. Ограничения могут быть установлены в законе или договоре. Так, например, при несохранной перевозке грузов перевозчик обязан возместить убытки лишь в размере действительной стоимости утраченного либо недостающего груза. В договоре можно предусмотреть взыскание убытков в твердом размере либо точно определить их состав, исключая, например, возможность взыскания упущенной выгоды. При этом следует учитывать, что уменьшение размера убытков соглашением сторон допускается только тогда, когда это прямо не запрещено законом.

Уплата неустойки — мера ответственности, применяемая только при нарушении договорных обязательств. Под *неустойкой* понимается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства (ст. 330 ГК).

Неустойка может быть выражена в виде штрафа (в твердой сумме или же чаще — в процентном отношении к нарушенному обязательству) либо в виде пени, которая обычно устанавливается за просрочку платежа. Различают законную неустойку, размер которой установлен в законе, и договорную, предусмотренную соглашением сторон. Основное различие между ними заключается в том, что первая может быть взыскана независимо от того, включено ли условие об ее уплате в договор или нет.



Суд, рассматривая спор, может уменьшить размер подлежащей взысканию неустойки в тех случаях, когда она явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства (ст. 333 ГК).

В зависимости от соотношения убытков и неустойки различают зачетную, штрафную, альтернативную и исключительную неустойку. В качестве общего действует правило о зачетной неустойке, согласно которому убытки взыскиваются в части, не покрытой неустойкой. Однако в законе либо в договоре может быть установлено и иное, когда убытки взыскиваются в полной сумме сверх неустойки (штрафная неустойка) или когда по выбору кредитора взыскиваются либо убытки, либо неустойка (альтернативная неустойка). Наконец, допускается взыскание только неустойки, но не убытков (исключительная неустойка).

Особая мера ответственности установлена за неисполнение денежного обязательства. В соответствии со ст. 395 ГК за пользование чужими денежными средствами подлежат уплате проценты на сумму этих средств. Данная норма охватывает все возможные ситуации пользования чужими денежными средствами, в том числе когда денежные обязательства возникли из договора; неправомерное их удержание; уклонение от возврата; иная просрочка в их уплате; неосновательное получение или сбережение за счет другого лица. Понятие «чужие денежные средства» включает в себя не только средства, принадлежащие другому лицу, но и средства, предназначенные контрагенту по обязательству за поставленные (проданные) товары, выполненную работу и оказанные услуги.

Размер процентов за пользование чужими денежными средствами определяется учетной ставкой банковского процента, которая существует в месте жительства (для граждан) или месте нахождения (для юридических лиц) кредитора. В настоящее время арбитражные суды применяют единую ставку рефинансирования Центрального банка РФ. Проценты подлежат уплате за весь период пользования чужими денежными средствами по день фактической уплаты этих средств. По отношению к убыткам проценты носят зачетный характер.

Гражданско-правовая защита нематериальных благ, принадлежащих гражданам или юридическим лицам, осуществляется в судебном порядке с использованием любого способа защиты прав, названного в ст. 12 ГК. Специфика нематериальных благ, названных в ст. 150 ГК, предопреде-



ляет выбор способов и пределов защиты. Так, при необходимости защиты чести, достоинства и деловой репутации гражданин вправе требовать по суду опровержения порочащих его сведений в тех же средствах массовой информации, где были опубликованы сведения. Если же указанные сведения содержатся в документе, исходящем от организации, то он подлежит замене или отзыву.

Гражданин наряду с опровержением сведений, порочащих его честь, достоинство и деловую репутацию, имеет право требовать возмещения убытков и морального вреда, причиненных в силу распространения таких сведений. Такой же порядок защиты применяется к юридическому лицу в случае распространения сведений, порочащих его деловую репутацию.

Что касается компенсации морального вреда, то в ст. 151 ГК дано понятие морального вреда, а в отдельных законах указаны нормы о компенсации морального вреда. Под *моральным вредом* понимается причинение гражданину нравственных и физических страданий путем нарушения его личных неимущественных прав. Моральный вред компенсируется при наличии вины в действиях причинителя, за исключением случаев причинения вреда жизни и здоровью гражданина источником повышенной опасности, привлечения гражданина к уголовной ответственности, его осуждения, а также если вред причинен распространением сведений, порочащих честь, достоинство и деловую репутацию.

Порядок защиты прав. Защита гражданских прав может осуществляться судом, в административном порядке, а также самими сторонами без обращения в судебные или иные государственные органы.

Возможность судебной защиты гражданских прав относится к одному из основных начал гражданского законодательства (п. 1 ст. 1 ГК) и рассматривается в качестве общего правила (п. 1 ст. 11 ГК). Данное положение основывается на ст. 46 Конституции, в соответствии с которой каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод. Решения и действия (или бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц, нарушающие права и законные интересы лица, могут быть обжалованы в суд.

Защита гражданских прав в административном порядке осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законом. При этом любое решение, вынесенное при рассмотрении



спора в административном порядке, может быть обжаловано в суд.

Для защиты отдельных видов гражданских прав или для защиты от определенных нарушений могут быть использованы также меры оперативного воздействия, реализация которых не требует от субъектов нарушенного права обращения с иском в суд. Эти меры могут быть предусмотрены законом и договором. Так, в случаях, предусмотренных ГК, допускается односторонний отказ от исполнения договора (ст. 523, 715, 821 ГК).

Сроки исковой давности. Для обращения в суд, арбитражный и третейский суд важное значение имеет соблюдение предусмотренных законом сроков для защиты гражданских прав. С истечением длительного периода времени подчас трудно собрать доказательства по делу, установить объективную истину в споре. Кроме того, неопределенность в отношениях между участниками имущественного оборота в случаях нарушения одним из них прав другой стороны не может существовать бесконечно. Поэтому в законе установлены специальные сроки для защиты гражданских прав. Они называются сроками исковой давности.

Срок исковой давности — это период времени, в течение которого лицо вправе требовать принудительной защиты своего права.

Сроки исковой давности подразделяются на *общие* и *специальные*. Общий срок исковой давности равен трем годам. Специальные сроки могут быть большей продолжительности и сокращенные по сравнению с общим сроком. Например, для признания оспоримой сделки недействительной установлен срок один год, а для применения последствий недействительности ничтожной сделки — три года.

Нормы об исковой давности носят императивный характер, они не могут быть изменены соглашением сторон.

Следует иметь в виду, что истечение сроков исковой давности не лишает сторону права на обращение в суд с иском. Это связано с несколькими обстоятельствами. Во-первых, исковая давность применяется судом только по заявлению стороны в споре, сделанному до вынесения судом решения. Суд не вправе по своей инициативе применять правило об исковой давности. Только заявление одной из сторон в споре является основанием для отказа в иске. Во-вторых, в ряде случаев срок исковой давности оказывается пропущенным по не зависящим от лица обстоятельствам.



При наличии обстоятельств, названных в законе (ст. 202 ГК), течение сроков исковой давности приостанавливается. В исключительных случаях суд может признать уважительной причину пропуска срока исковой давности (тяжелая болезнь, длительная командировка, отсутствие адреса ответчика в связи с переменной его места жительства и т.п.) и восстановить его. Правило о восстановлении сроков исковой давности касается только граждан, но не юридических лиц.

С истечением срока исковой давности заинтересованное лицо лишается возможности требовать принудительной защиты нарушенного права через суд, что не исключает добровольного исполнения должником своей обязанности. В этом случае должник не вправе требовать исполненное обратно, даже если в момент исполнения он не знал об истечении срока давности. На некоторые требования с учетом их характера сроки исковой давности не распространяются. Перечень таких требований устанавливается в законе (ст. 208 ГК).

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Что такое правоспособность и дееспособность гражданина?
2. Дайте понятие юридического лица и назовите виды юридических лиц.
3. Какие основания возникновения, изменения и прекращения гражданских правоотношений вы знаете?
4. Назовите объекты гражданских прав.

Литература

1. *Суханов, Е. А.* Развитие гражданского законодательства Российской Федерации при переходе к рынку / Е. А. Суханов // Гражданское право при переходе к рынку. — М., 1995.
2. Комментарий к части первой Гражданского кодекса Российской Федерации для предпринимателей. — М., 1995.
3. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. — Ч. 1—3 / под ред. Е. Л. Забарчука. — М., 2003.
4. *Козлова, Н. В.* Учредительный договор в создании коммерческих обществ и товариществ / Н. В. Козлова. — М., 1995.



Глава 6

ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ И ОГРАНИЧЕННЫЕ ВЕЩНЫЕ ПРАВА

6.1. Понятие и содержание права собственности

Сущность права собственности. Собственность всегда признавалась основным, фундаментальным общественным отношением, определяющим всю систему экономических и иных производных от нее связей в обществе. Право собственности в наиболее общем виде может пониматься как юридическое регулирование процессов присвоения и использования субъектами материальных благ.

Для раскрытия сущности права собственности необходимо выделить прежде всего две ее основные характеристики. Во-первых, правом собственности называют установленный в обществе порядок определения принадлежности соответствующим субъектам средств производства и продуктов трудовой деятельности, во-вторых, правом собственности считают также законодательно закрепленный объем возможностей лица по отношению к принадлежащей ему вещи. Если ответ на первый вопрос позволяет определить, чьей должна признаваться вещь или кому она будет принадлежать, то ответ на второй означает выявление возможностей использования собственником своей вещи, осуществления господства над ней.

Возможности реализации собственником своего господства над вещью раскрываются через традиционную для российского гражданского права триаду правомочий: владение, пользование и распоряжение. *Право владения* — юридически обеспеченная для лица возможность обладать данной вещью, располагать ею. *Право пользования* — юридически обеспеченная возможность извлечения из вещи полезных



свойств, плодов и доходов. *Право распоряжения* — возможность определения юридической судьбы вещи (отчуждение по договору, передача по наследству и др.).

При более широком рассмотрении права собственности в нем можно выделить следующие аспекты: законодательное закрепление принадлежности определенных видов имущества и иных благ соответствующим субъектам; регулирование распределения результатов хозяйственного использования имущества, в том числе плодов и доходов; установление общих оснований приобретения права собственности; определение правомочий собственника, т.е. общих возможностей осуществления субъектом господства над принадлежащим ему имуществом; установление правового режима отдельных видов имущества, т.е. правовых требований к порядку их приобретения, использования и отчуждения; определение обременений собственника, его обязанностей в связи с наличием у него определенного имущества, установление мер охраны и защиты права собственности, пресечения посягательств на чужое имущество или воспрепятствования его использованию собственником.

Законодательные установления, регулирующие указанные аспекты отношений собственности, в совокупности образуют то, что называется *правом собственности*.

Осуществление прав собственности. Собственник осуществляет принадлежащие ему правомочия по своему усмотрению. Это правило сформулировано в п. 3 ст. 209 ГК: собственник вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону, иным правовым актам и не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц, в том числе отчуждать свое имущество в собственность другим лицам, отдавать имущество в залог и обременять его другими способами, распоряжаться им иным образом.

Осуществление права по своему усмотрению не означает, что власть собственника в отношении принадлежащей ему вещи безгранична. В некоторых случаях закон связывает осуществление субъективного права собственности с целевым назначением вещи. Это касается жилых помещений, земельных участков. Так, согласно п. 2, 3 ст. 288 ГК жилые помещения предназначены для проживания граждан. Размещение в жилых домах промышленных производств не допускается. Размещение собственником в принадлежащем ему жилом помещении предприятий, учреждений допуска-



ется только после перевода такого помещения в нежилое. В других случаях закон устанавливает пределы (ограничения) осуществления права собственности. Так, лицо, приобретшее недвижимость по договору пожизненного содержания с иждивением, вправе отчуждать, сдавать в залог или иным образом распоряжаться недвижимостью только с предварительного согласия получателя ренты — лица, передавшего недвижимость в собственность (ч. 1 ст. 604 ГК).

Приобретая конкретную вещь на праве собственности, лицо должно знать, что это имеет для него не только положительную, но и отрицательную сторону. Указанные положения проявляются через категории «благо» и «бремя» собственности, существующие одновременно, особенно если речь идет о таком объекте, как недвижимость. Благо — удовлетворение различных потребностей за счет использования имущества. Бремя означает необходимость содержания принадлежащего лицу имущества (расходы по содержанию и охране своего имущества, уплата налогов и т.п.), если иное не предусмотрено законом или договором. По общему правилу собственник несет риск случайной гибели или случайной порчи вещи, т.е. риск ее утраты или повреждения при отсутствии чьей-либо вины в этом. Исключение из этого правила может быть установлено законом или договором.

Право собственности есть абсолютное право. Абсолютный характер права собственности проявляется в возможностях защиты этого права. При нарушении субъективного права собственник может предъявить иск против любого лица, нарушившего право. При защите права собственности применяют вещно-правовые способы защиты.

Субъекты права собственности. ГК вслед за Конституцией закрепляет частную, государственную и иные формы собственности (п. 1 ст. 212 ГК). Однако форма собственности — экономическая, а не юридическая категория. Юридически существует одно право собственности с единым, одинаковым для всех собственников содержанием.

В качестве субъекта права собственности могут выступать граждане, юридические лица, публичные образования — государственные (Российская Федерация, субъекты РФ) и муниципальные. Закон предусматривает множественность субъектов права государственной собственности (п. 1 ст. 214 ГК). Государственной собственностью в Российской Федерации является имущество, принадлежащее на праве



собственности Российской Федерации (федеральная собственность), и имущество, принадлежащее на праве собственности субъектам РФ (собственность субъекта РФ). При этом субъектом права государственной собственности являются соответствующие государственные (публично-правовые) образования в целом, т.е. Российская Федерация и входящие в ее состав республики, края и т.д., а не их органы власти или управления. Последние лишь выступают в гражданском обороте от имени собственника (ст. 125 ГК).

Согласно ст. 130 Конституции муниципальная собственность не является разновидностью государственной собственности. Субъектами права муниципальной собственности являются муниципальные образования в целом. От имени муниципального образования права собственника осуществляют органы местного самоуправления и лица, указанные в ст. 125 ГК.

Имущество, находящееся в государственной или муниципальной собственности, разделяется на распределенное (закрепленное за государственными, муниципальными предприятиями, учреждениями) и нераспределенное. Средства соответствующего бюджета и иное государственное, муниципальное имущество, не закрепленное за государственными, муниципальными предприятиями, учреждениями, составляет казну соответствующего публичного образования — Российской Федерации, субъекта РФ или муниципального образования (п. 4 ст. 214, п. 3 ст. 215 ГК).

На праве собственности Российской Федерации может принадлежать всякое имущество без каких-либо ограничений. Круг объектов, находящихся в собственности субъектов РФ, несколько уже. В государственной собственности субъектов РФ не могут находиться объекты, принадлежащие исключительно Российской Федерации. Круг объектов, находящихся в муниципальной собственности, еще уже. Так, например, к числу объектов муниципальной собственности относятся жилищный и нежилой фонд, объекты инженерной инфраструктуры городов, городского пассажирского транспорта. Разграничение имущества между указанными субъектами производится на основе специального законодательства.

В собственности граждан и юридических лиц может находиться любое имущество за исключением отдельных видов имущества, которое в соответствии с законом не может принадлежать гражданам или юридическим лицам. Коли-



чество и стоимость имущества, находящегося в собственности граждан и юридических лиц, не ограничиваются, за исключением случаев, установленных законом.

Государственные и муниципальные унитарные предприятия, основанные на праве хозяйственного ведения, казенные предприятия и учреждения не являются собственниками своего имущества, которым они наделены учредителем, а также имущества, приобретенного этими юридическими лицами по иным основаниям. Указанные юридические лица в отношении принадлежащего им имущества обладают иным вещным правом — *правом хозяйственного ведения* или *правом оперативного управления*.

Приобретение и прекращение права собственности. Традиционно в науке гражданского права основания приобретения права собственности подразделяются на первоначальные и производные. При первоначальных способах право собственности у приобретателя возникает независимо от воли предшествующего собственника, при производных — по воле предшествующего собственника.

К первоначальным способам приобретения права собственности относятся: создание (изготовление) новой вещи (ст. 218 ГК), переработка (ст. 220 ГК), сбор ягод, лов рыбы, сбор или добыча общедоступных для этих целей вещей или животных (ст. 221 ГК), приобретательная давность (ст. 234 ГК), в некоторых случаях самовольная постройка (ст. 222 ГК), приобретение права собственности на бесхозяйное имущество (ст. 225 ГК) — движимые вещи, от которых собственник отказался (ст. 226 ГК), находка (ст. 227, 228 ГК), безнадзорные животные (ст. 230, 231 ГК), клад (ст. 233 ГК). К производным способам приобретения права собственности относятся: договор или иная сделка об отчуждении вещи; приобретение имущества в порядке наследования после смерти гражданина; приобретение имущества в порядке правопреемства при реорганизации юридического лица.

Право собственности у приобретателя вещи по договору возникает с момента ее передачи, если иное не предусмотрено законом или договором. В случае, когда отчуждение имущества подлежит государственной регистрации, право собственности у приобретателя возникает с момента такой регистрации, если иное не установлено законом. Передачей признается вручение вещи приобретателю, а равно сдача перевозчику для отправки приобретателю или сдача в организацию связи для пересылки приобретателю вещей,



отчужденных без обязательства доставки. Вещь считается врученной приобретателю с момента ее фактического поступления во владение приобретателя или указанного им лица. Если к моменту заключения договора об отчуждении вещи она уже находится во владении приобретателя, вещь признается переданной ему с этого момента.

Прекращение права собственности происходит в случаях, прямо предусмотренных законом. В одних случаях речь идет о прекращении права собственности по воле собственника — отчуждение собственником своего имущества другим лицам, отказ собственника от права собственности. В других случаях субъективное право собственности прекращается в результате принудительного изъятия имущества у собственника по основаниям, предусмотренным в п. 2 ст. 235 ГК. Таковы обращение взыскания на имущество по обязательствам лица (ст. 237), отчуждение имущества, которое в силу закона не может принадлежать данному лицу (ст. 238), отчуждение недвижимого имущества в связи с изъятием земельного участка (ст. 239), выкуп бесхозяйственно содержимых культурных ценностей, домашних животных (ст. 240, 241), реквизиция (ст. 242), конфискация (ст. 243), отчуждение имущества в иных предусмотренных законом случаях. Изъятие имущества у собственника предполагает компенсацию ему стоимости изымаемых вещей, за исключением таких оснований прекращения права собственности, как обращение взыскания по обязательствам и конфискация. В указанных случаях имущество изымается безвозмездно.

Как правило, прекращение права собственности у одного лица означает приобретение права собственности на эту вещь другим лицом, и наоборот. Различают общие способы приобретения права собственности, используемые всеми субъектами (например, при заключении договора купли-продажи, аренды с выкупом), и специальные способы, которые применимы к отдельным субъектам. Так, реквизиция, конфискация, национализация являются основанием приобретения только государственной собственности. Приватизация служит основанием прекращения права государственной или муниципальной собственности и приобретения права собственности гражданами и юридическими лицами. Приватизация осуществляется в соответствии со специальным законодательством. Национализация — обращение в государственную собственность имущества, нахо-

дящегося в собственности граждан и юридических лиц. Она возможна только на основании закона и носит возмездный характер: собственнику должны быть возмещены стоимость национализируемого имущества и другие убытки (п. 2 ст. 235 ГК).

6.2. Право общей собственности

Общая собственность имеет место в тех случаях, когда право собственности на вещь принадлежит не одному, а двум или более лицам (сособственникам, участникам). Предметом общей собственности является одно и то же имущество, которое относится к общему. Общая собственность может возникнуть независимо от того, является имущество делимым или неделимым.

Различают два вида общей собственности: долевую (имущество находится в общей собственности с определением доли каждого из собственников в праве собственности) и совместную (доли каждого собственника в праве собственности не определены). ГК по-разному подходит к определению как оснований возникновения, так и круга участников общей долевой и общей совместной собственности.

Основания возникновения общей долевой собственности исчерпывающе законом не определены. Ими могут быть, например, указание закона (на имущество в кондоминиуме), заключение договора о совместной деятельности, принятие наследства. Не ограничивает закон и круг участников общей долевой собственности. Общая долевая собственность может устанавливаться между гражданами, юридическими лицами и (или) государственными, муниципальными образованиями.

Совсем иная ситуация существует в отношении общей совместной собственности: она может возникнуть только в случаях, прямо предусмотренных законом, законом же строго определен и круг участников общей совместной собственности. Участниками общей совместной собственности могут быть только граждане. Основанием ее возникновения являются заключение брака при отсутствии брачного договора, заключенного супругами, и регистрация крестьянского (фермерского) хозяйства. Таким образом, совместная собственность устанавливается между супругами и члена-

ми крестьянского (фермерского) хозяйства. По соглашению участников совместной собственности, а при недостижении согласия — по решению суда на общее имущество может быть установлена долевая собственность этих лиц.

Общая долевая собственность. Каждый из участников долевой собственности имеет определенную долю в праве на общее имущество — одну вторую, одну четвертую и т.п. Так, если два гражданина приобрели жилой дом в равных долях, то каждый имеет одну вторую в праве на весь жилой дом, а не на какую-то его часть. Доли участников общей долевой собственности считаются равными, если иное не предусмотрено законом или соглашением сторон. Доля каждого участника может изменяться в соответствии с правилами, установленными п. 2, 3 ст. 245 ГК.

Владение, пользование имуществом, находящимся в долевой собственности, осуществляется по соглашению всех его участников, а при недостижении согласия — в порядке, устанавливаемом судом. Участник долевой собственности имеет право на предоставление в его владение и пользование части общего имущества, соразмерной его доле. Каждый участник долевой собственности обязан соразмерно своей доле участвовать в уплате налогов, сборов и иных платежей по общему имуществу, а также в издержках по его содержанию и сохранению. Распоряжение имуществом, находящимся в долевой собственности, осуществляется по соглашению всех его участников.

Каждый участник долевой собственности вправе по своему усмотрению продать, подарить, завещать свою долю либо распорядиться ею иным образом. При этом он должен иметь в виду ограничение в осуществлении права, установленное в ст. 250 ГК. Так, при продаже доли в праве общей собственности постороннему лицу остальные участники долевой собственности имеют преимущественное право покупки продаваемой доли по цене, за которую она продается, и на прочих равных условиях, кроме случая продажи с публичных торгов. О намерении продать свою долю постороннему лицу участник обязан письменно известить других участников долевой собственности. В извещении он должен указать все условия, на которых продается доля, в том числе и цену. Если после получения извещения сособственники откажутся или не приобретут долю в отношении недвижимого имущества в течение одного месяца, а в отношении движимого имущества в течение десяти дней со



дня извещения, продавец может продать свою долю любому лицу. При продаже доли с нарушением указанных правил любой другой участник долевой собственности в течение трех месяцев может в судебном порядке требовать перевода на него прав и обязанностей покупателя. Право преимущественной покупки доли применяется и при отчуждении доли по договору мены.

Имущество, находящееся в долевой собственности, может быть разделено между ее участниками по соглашению между ними. В этом случае общая долевая собственность прекращается.

Участник долевой собственности вправе требовать выдела своей доли из общего имущества. В этом случае долевая собственность сохраняется в отношении других участников. Выдел доли допускается как в натуре, так и путем предоставления сособственнику денежной или иной компенсации. Взаимоотношения между сособственниками при выделе доли из общего имущества определяются в соответствии с п. 2, 3, 4 ст. 252 ГК.

Выделение доли в общей долевой собственности возможно не только по инициативе участника, но и по требованию его кредитора. Такая ситуация возникает при недостаточности у должника иного имущества, не входящего в общую собственность. Правила обращения взыскания на долю должника в общем имуществе установлены ст. 255 ГК.

Общая совместная собственность супругов. Для этого вида общей собственности характерна незаменимость участников. Это означает, что один из супругов может передать свое право другому лицу, что допустимо в отношении общей долевой собственности.

Общая совместная собственность крестьянского (фермерского) хозяйства. Объектом общей совместной собственности крестьянского (фермерского) хозяйства является не все имущество граждан — членов хозяйства, а лишь имущество, приобретенное для хозяйства на общие средства его членов: земельный участок, насаждения, хозяйственные и иные постройки, мелиоративные и другие сооружения, продуктивный и рабочий скот, птица, сельскохозяйственная и иная техника, оборудование, транспортные средства и др. Условием возникновения совместной собственности крестьянского хозяйства является создание хозяйства. Доли членов хозяйства в праве совместной собственности



на имущество хозяйства признаются равными, если соглашением между ними не установлено иное.

Член хозяйства вправе выйти из него. При этом он должен иметь в виду, что земельный участок и средства производства, принадлежащие хозяйству, разделу не подлежат. Вышедший из хозяйства имеет право на получение денежной компенсации, соразмерной его доле в общей собственности на это имущество (п. 2 ст. 258 ГК).

Члены крестьянского хозяйства могут на базе имущества хозяйства создать хозяйственное товарищество или производственный кооператив.

6.3. Ограниченные вещные права

Различные потребности людей невозможно удовлетворить, предоставив им вещь только на праве собственности. Именно поэтому еще в Древнем Риме были разработаны определенные юридические конструкции, получившие название «права на чужую вещь». В дальнейшем человечество использовало и развивало накопленный опыт. Права на чужую вещь существовали и в дореволюционном российском праве. На сегодняшний день наряду с термином «права на чужую вещь» в правовой литературе как равнозначные понятия используются термины «ограниченные вещные права», «иные вещные права».

Общая характеристика иных вещных прав. Во-первых, иные вещные права производны от права собственности. Установление иного вещного права порождает ситуацию, когда одна вещь принадлежит по праву двум лицам. С той лишь разницей, что для одного из них вещь является «своей», а для другого — «чужой». Это означает, что субъектами права на вещь являются собственник и не собственник (субъект иного вещного права), которые находятся в постоянном взаимодействии друг с другом по поводу принадлежащей им вещи (на все время установления иного вещного права).

Во-вторых, в качестве объекта иных вещных прав выступают индивидуально-определенные вещи, как правило, недвижимость.

В-третьих, иные вещные права устанавливаются только законом. Никто не может установить иное вещное право, не предусмотренное законом. В законе определены их виды, те

из собственников, которые вправе установить такое вещное право, субъект иного вещного права, содержание субъективного права и пределы его осуществления. Так, согласно ст. 216 ГК к иным вещным правам относятся: право пожизненного наследуемого владения земельным участком; право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком; сервитуты, право хозяйственного ведения имуществом, право оперативного управления имуществом. Перечень указанных видов иных вещных прав не является исчерпывающим — из толкования отдельных норм ГК можно выделить и другие иные вещные права. Например, право пожизненного пользования жилым помещением или иным объектом недвижимости, которое возникает у гражданина при заключении договора пожизненного содержания с иждивением (ст. 602 ГК). В специальной литературе к иным вещным правам относят право залога и право удержания. Однако однозначной теоретической позиции в отношении правовой природы указанных прав нет.

В-четвертых, право следования. Это означает, что право следует за вещью. Смена собственника не означает изменение правового режима имущества. Переход права собственности на имущество к другому лицу не является основанием для прекращения иных вещных прав на это имущество (п. 3 ст. 216 ГК). Так, при смене собственника учреждения это учреждение сохраняет право оперативного управления на принадлежащее ему имущество (п. 2 ст. 300 ГК).

В-пятых, в случае нарушения иного вещного права субъект имеет право на защиту против каждого, кто бы им не оказался, в том числе и против собственника.

Право хозяйственного ведения. Субъектом этого иного вещного права является государственное или муниципальное унитарное предприятие. Учредителем указанного юридического лица может выступать Российская Федерация, субъекты РФ и муниципальные образования в лице уполномоченных на то органов. Другие субъекты гражданского права не вправе создавать юридическое лицо в форме унитарного предприятия, а соответственно устанавливать на свое имущество такое иное вещное право, как право хозяйственного ведения. Это означает, что рассматриваемое иное вещное право может быть произведено только от государственной или муниципальной собственности.

Содержание права хозяйственного ведения определено в ст. 294, 295 ГК. Субъект права хозяйственного ведения



обладает правом владения, правом пользования и ограниченным правом распоряжения на принадлежащее ему имущество. Ограничение права распоряжения проявляется в том, что предприятие вправе самостоятельно распоряжаться лишь движимым имуществом, любое распоряжение недвижимым имуществом (например, заключение договора купли-продажи, аренды, залога) возможно только с согласия собственника. Законом или иными правовыми актами может быть установлено ограничение также на осуществление права распоряжения движимым имуществом. При осуществлении права распоряжения следует иметь в виду правила, установленные в Федеральном законе от 14.11.2002 № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях». Так, движимым и недвижимым имуществом государственное или муниципальное предприятие распоряжается только в пределах, не лишающих его возможности осуществлять деятельность, цели, предмет, виды которой определены уставом такого предприятия. Сделки, совершенные государственным или муниципальным предприятием с нарушением этого требования, являются ничтожными (п. 3 ст. 18). Уставом государственного или муниципального предприятия могут быть предусмотрены виды и (или) размер иных сделок, совершение которых не может осуществляться без согласия собственника имущества такого предприятия (абз. 2 п. 4 ст. 18).

Наряду с другими правами, предусмотренными в п. 1 ст. 21 Федерального закона «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях», предприятие-собственник осуществляет контроль за использованием по назначению и сохранностью принадлежащего ему имущества.

Что касается правового положения собственника, то наряду с другими правами, предусмотренными в п. 1 ст. 21 Закона «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях», он осуществляет контроль за использованием по назначению и сохранностью принадлежащего предприятию имущества.

Право оперативного управления. *Субъектом* права оперативного управления являются юридические лица — казенное предприятие и учреждение.

Общим для указанных юридических лиц как субъектов права оперативного управления является следующее. Свои правомочия в отношении закрепленного за ними имущества они осуществляют в пределах, установленных законом,

в соответствии с целями своей деятельности, заданиями собственника и назначением имущества. Собственник имущества, закрепленного за казенным предприятием или учреждением, вправе изъять излишнее, неиспользуемое либо используемое не по назначению имущество и распорядиться им по своему усмотрению (ст. 296 ГК).

Содержание права указанных юридических лиц зависит от того, кто является субъектом права. Исходя из этого различают два самостоятельных вещных права — право оперативного управления казенного предприятия и право оперативного управления учреждения.

Право оперативного управления казенного предприятия. Казенное предприятие может быть создано на базе государственной и муниципальной собственности. Частные собственники не вправе устанавливать этот вид иного вещного права.

Содержание права оперативного управления казенного предприятия составляют право владения, право пользования и ограниченное право распоряжения. Ограничение права распоряжения проявляется в следующем. Казенное предприятие самостоятельно реализует только производимую им продукцию, если иное не установлено законом или иными правовыми актами. Иным закрепленным за предприятием имуществом, как движимым, так и недвижимым, предприятие вправе распоряжаться лишь с согласия собственника.

Собственник казенного предприятия несет субсидиарную ответственность по обязательствам казенного предприятия при недостаточности его имущества (п. 5 ст. 115 ГК).

Право оперативного управления учреждения. В ГК отсутствует указание на то, кто может быть собственником имущества учреждения, и поэтому по общему правилу учреждение может быть создано любым субъектом гражданского права: Российской Федерацией, субъектами РФ, муниципальными образованиями, юридическими лицами и гражданами. Это означает, что право оперативного управления учреждения может быть производно от права собственности граждан, юридических лиц, публичных образований. Однако в зависимости от целей деятельности учреждения в законе, иных правовых актах определяется, на базе какой собственности может быть создано учреждение того или иного профиля. Так, органы государственной власти и управления, суда, прокуратуры могут быть основаны только на государственной собственности.



Содержание права оперативного управления учреждения же аналогичного по названию права казенного предприятия. Согласно п. 1 ст. 298 ГК учреждение не вправе отчуждать или иным способом распоряжаться закрепленным за ним имуществом и имуществом, приобретенным за счет средств, которые выделены ему по смете. Наличие указанной нормы означает, что учреждение не обладает правом распоряжения в отношении принадлежащего ему имущества. Исключение из этого правила установлено только в отношении денежных средств, выделяемых учреждению по смете, поскольку без этого невозможно было бы осуществление его деятельности. Таким образом, содержание права оперативного управления учреждения можно определить как право владения и право пользования.

По своим обязательствам учреждение отвечает только находящимися в его распоряжении денежными средствами. При их недостаточности субсидиарную ответственность по его обязательствам несет собственник соответствующего имущества (п. 2 ст. 120 ГК).

Право пожизненного наследуемого владения земельным участком. Субъектом этого иного вещного права являются только граждане. Указанное право может быть производно от государственной или муниципальной собственности. Содержание этого субъективного права определяется ГК и ЗК и составляет право владения, право пользования и ограниченное право распоряжения. Указанные нормативные акты по-разному определяют содержание права распоряжения. Так, ГК предоставляет гражданину определенные правомочия по распоряжению земельным участком (ст. 267 ГК), а согласно п. 2 ст. 21 ЗК распоряжение земельным участком, находящимся на праве пожизненного наследуемого владения, не допускается, за исключением перехода прав по наследству.

В соответствии с п. 1 ст. 21 ЗК предоставление земельных участков гражданам на праве пожизненного наследуемого владения не допускается.

Право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком. Рассматриваемое иное вещное право производно от государственной или муниципальной собственности. До принятия ЗК субъектом этого права могли быть граждане и юридические лица. Однако с введением в действие ЗК субъектами этого вещного права могут быть только государственные и муниципальные учреждения



и казенные предприятия (п. 1 ст. 20 ЗК). Право постоянно-го (бессрочного) пользования земельными участками, возникшее у граждан и юридических лиц до введения в действие ЗК, сохраняется (п. 3 ст. 20 ЗК).

Что касается содержания права, то согласно ст. 270 ГК это — право владения, право пользования и ограниченное право распоряжения. В отличие от ГК в п. 4 ст. 20 ЗК предусмотрено иное правило: граждане или юридические лица, обладающие земельными участками на праве постоянного (бессрочного) пользования, не вправе распоряжаться этими земельными участками. Таким образом, по ЗК содержание права — право владения и право пользования.

Основания прекращения этого иного вещного права, в том числе и принудительного, предусмотрены в ст. 45 ЗК. Таковым, например, является использование земельного участка не в соответствии с его целевым назначением.

Сервитуты — самое старое иное вещное право, известное еще со времен Древнего Рима. Собственник недвижимого имущества (земельного участка, другой недвижимости) вправе требовать от собственника соседнего земельного участка, а в необходимых случаях и от собственника другого земельного участка (соседнего участка) предоставления права ограниченного пользования соседним участком (сервитута) (п. 1 ст. 274 ГК). Согласно ГК сервитут может устанавливаться не только в отношении земельного участка (так называемые земельные сервитуты), но и в отношении здания, сооружения и другого недвижимого имущества, ограниченное пользование которым необходимо вне связи с пользованием земельным участком (ст. 277 ГК).

Содержание сервитута составляет только право пользования. Причем это право имеет определенные ограничения. Лицо, пользуется не всем объектом, в отношении которого установлен сервитут, а лишь той его частью, которая необходима для удовлетворения его потребностей, что и послужило целью установления сервитута. Сервитутарий не имеет ни права владения, ни права распоряжения.

Ограниченный характер права пользования проявляется в названии различных видов сервитутов. ГК в абз. 2 п. 1 ст. 274 выделяет следующие виды сервитутов: 1) право прохода и проезда через соседний земельный участок; 2) право прокладки и эксплуатации линий электропередачи, связи и трубопроводов через чужую землю; 3) право пользования источником воды, находящимся на соседней земле, для



обеспечения водоснабжения или мелиорации. Указанный перечень сервитутов не является исчерпывающим. Сервитут может устанавливаться для обеспечения и других нужд собственника недвижимого имущества, которые не могут быть обеспечены без установления сервитута.

Собственник недвижимости, обремененной сервитутом, вправе, если иное не предусмотрено законом, требовать от лиц, в интересах которых установлен сервитут, соразмерную плату за пользование недвижимостью.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Какова сущность права собственности?
2. Назовите основания приобретения и прекращения права собственности.
3. Каковы отличия права общей долевой собственности от права общей совместной собственности?
3. Какие ограниченные вещные права вы знаете?

Литература

1. Комментарий к части первой Гражданского кодекса Российской Федерации для предпринимателей. — М., 1995.
2. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. — Ч. 1—3 / под ред. Е. Л. Забарчука. — М., 2003.
3. Гражданское право : учебник / под ред. Е. А. Суханова. — В 2 т. Т. 1. — М., 2004—2005.



Глава 7

ДОГОВОР И ОТДЕЛЬНЫЕ ВИДЫ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ

7.1. Общие положения о договоре

Понятие обязательства. Основу рыночной экономики составляет товарооборот, т.е. переход товаров от одних владельцев к другим. Объектом отношений по товарному обороту могут быть не только традиционные вещи, но и иные объекты оборота, имеющие товарную, но не всегда материальную (вещественную) форму, — результаты работ и услуг, имущественные права (безналичные деньги), ценные бумаги, результаты творческой деятельности человека. Конкретные взаимоотношения участников товарообмена весьма разнообразны. Они могут быть связаны с полным отчуждением имущества или же с передачей имущества во временное пользование, изготовлением требуемых товаров, постройкой зданий и сооружений, оказанием услуг по страхованию, хранением, перевозкой, организацией расчетов и т.п. В результате правового регулирования взаимоотношения участников товарного (экономического) оборота приобретают правовую форму и становятся обязательствами.

Обязательство представляет собой оформляющее акт товарообмена относительное правоотношение, в котором один участник (должник) обязан совершить в пользу другого участника (кредитора) определенное действие имущественного характера либо воздержаться от такого действия, а кредитор вправе требовать от должника исполнения его обязанности.

Как и другие правоотношения, обязательства возникают из различных юридических фактов, именуемых в граждан-



ском праве основаниями возникновения обязательств (п. 2 ст. 307 ГК). К ним относятся:

договоры (купли-продажи, аренды, перевозки) и односторонние сделки (завещательный отказ, эмиссия ценных бумаг);

акты публичной власти (решение компетентного органа публичной власти об изъятии у частного собственника земельного участка для государственных нужд);

судебные решения (об изъятии у частного собственника бесхозяйственно содержащихся культурных ценностей);

неправомерные действия (причинение имущественного вреда гражданину или юридическому лицу, неосновательное обогащение за счет другого лица);

юридические поступки (обнаружение клада);

события (открытие навигации, наступление страхового случая).

Центральное место в ряду оснований возникновения обязательств занимает договор как наиболее распространенное основание нормального товарообмена, средство правового закрепления конкретных взаимоотношений участников имущественных отношений.

Сущность и значение договора. В рыночной экономике договор служит самостоятельным и главным средством правовой организации имущественных отношений. В условиях рынка производство и обмен приводятся в движение не распорядительными актами государственных органов, а личной заинтересованностью и инициативой людей. Договор позволяет хозяйствующим субъектам самостоятельно налаживать производственную кооперацию, устанавливать связи по обмену товарами и услугами, осуществлять предпринимательскую деятельность, удовлетворять разнообразные потребности и интересы.

Договор представляет собой важнейшее (помимо издания нормативных установлений) средство правового регулирования имущественных и неимущественных отношений. Он определяет взаимоотношения, взаимные права и обязанности двух или нескольких субъектов. Это дает возможность юридически упорядочить такие аспекты их деятельности, которые не поддаются регулированию на основе общеобязательных правил.

Понятие договора. Договором называется соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей (п. 1 ст. 420 ГК).

Из определения договора следуют основные отличительные признаки договора:

он представляет собой соглашение, достигнутую договоренность между его участниками;

достигнутое соглашение основывается на взаимном волеизъявлении его участников;

соглашение лиц направлено на установление (изменение, прекращение) взаимных прав и обязанностей участников.

Предметом договорного обязательства является выполнение действий, ведущих к достижению целей участников договора, удовлетворению их интересов. Установленные на основе договора отношения реализуются в действиях лиц (реже — воздержании от совершения соответствующих действий). Это могут быть единичные действия по покупке вещи в магазине, сдаче пальто на хранение в гардероб. Целенаправленные действия могут носить сложный многозвенный характер (например, в договорах на строительство подрядной организацией здания для заказчика). Договор может предусматривать неоднократное повторение его участниками комплекса взаимосвязанных действий: систематическую отгрузку и оплату стоимости партий товара по договору поставки, регулярное выполнение банком поручений клиента по договору банковского счета.

Договор не только определяет содержание действий, подлежащих выполнению субъектами, но и устанавливает требования к порядку, срокам, последовательности их совершения. Он выполняет регулирующую функцию — предусматривает правовой режим действий лиц в рамках договорной связи. Договор является правовым средством организации общественных отношений, поскольку согласованные его участниками взаимные права и обязанности приобретают юридическую значимость. Исполнение договора в необходимых случаях опирается на принудительную силу государства в лице его органов судебной власти.

Свобода договора. Основные положения договорного права базируются на принципе свободы договора. Данный принцип проявляется в следующих трех основных аспектах:

1) *свобода заключения договора.* Граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Не допускается принуждение к заключению договора, за исключением случаев, предусмотренных законом или добровольно принятым на себя обязательством;



2) *свобода выбора вида договора*. Стороны могут заключить любой договор, предусмотренный законом и иными правовыми актами; договор, не предусмотренный законом и иными правовыми актами (п. 2 ст. 421 ГК), а также смешанный договор;

3) *свобода определения условий договора*. Стороны могут определить содержание договора по своему усмотрению, за исключением предписаний, содержащихся в императивных нормах закона и иных правовых актов (п. 4 ст. 421, ст. 422 ГК), действующих в момент заключения договора.

Закрепление принципа свободы договора в гражданском праве позволяет реализовать свободу граждан и юридических лиц в самостоятельном регулировании имущественных отношений между собой путем заключения договоров и осуществлять юридическую защиту их частных прав и интересов в случае их нарушения.

Вместе с тем общественные (публичные) интересы в определенных случаях требуют установления обязательных правил, позволяющих защитить публичный порядок от чрезмерной или противоправной инициативы частных лиц. В гражданском праве граница инициативы частных лиц по установлению договорных отношений определяется через соотношение договора и закона. Общее правило п. 1 ст. 422 ГК гласит: «Договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения».

Примером императивных норм, ограничивающих инициативу сторон при определении условий договора, является, в частности, предписание абз. 1 ст. 554 ГК, обязывающее стороны указать в договоре купли-продажи недвижимого имущества данные, позволяющие определенно установить недвижимое имущество, подлежащее передаче покупателю по договору, в том числе данные, определяющие расположение недвижимого имущества на земельном участке.

Законом может быть ограничена самостоятельность сторон в заключении договора (п. 1 ст. 421 ГК). ГК и иные федеральные законы могут устанавливать случаи понуждения стороны к заключению договора. Например, при отказе коммерческой организации от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы (п. 3 ст. 426 ГК). Аналогичное



правило установлено для субъекта естественной монополии (ст. 8 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях»). Закон предусматривает возможность понуждения через суд к заключению договора в случае уклонения от заключения основного договора стороны, заключившей предварительный договор (п. 5 ст. 429 ГК); в случае уклонения от заключения договора по итогам состоявшихся торгов (п. 5 ст. 448 ГК) и в ряде других установленных законом случаях.

Императивными нормами закона или иных правовых актов может быть ограничена самостоятельность сторон в выборе модели договора.

Основания определения сторонами условий договора.

Выработка сторонами условий договора относится к вопросам юридической техники подготовки договора и тесно связана с реализацией свободы сторон в определении содержания договора.

При определении содержания договора сторонами учитывается широкий круг обстоятельств различного рода, которые служат основаниями выработки условий договора. Так, подлежат учету юридическая цель договора, возможности, условия деятельности и имущественные интересы сторон; правовые нормы, регулирующие определенные условия договора; различные объективные и субъективные факторы, влияющие на исполнение договора.

Поскольку заключение договора представляет собой волевой акт, направленный на установление между сторонами определенных обязательственных отношений, то стороны руководствуются при этом желаемым результатом (целями), который должен быть достигнут при выполнении этого соглашения. Интересы сторон, а также реальные хозяйственные и иные возможности учитываются при выработке условий в ходе переговорного процесса. Учет интересов и возможностей лиц непосредственно определяет баланс прав и обязанностей сторон договора.

Стороны при определении условий договора учитывают соответствующие положения закона. При этом они руководствуются следующими правилами:

- при определении содержания договора стороны не обязаны руководствоваться диспозитивными нормами закона (положения нормативных правовых актов, определяющих условия гражданско-правовых договоров, имеют в основном диспозитивный характер, диспозитивный характер носят и обычаи делового оборота (п. 5 ст. 421 ГК));



— в тех случаях, когда федеральным законом предусмотрена возможность ведомственного регулирования соответствующей деятельности субъектов, стороны должны соблюдать при выработке договорных условий обязательные правила нормативных правовых актов этого ведомства. Например, установлена компетенция ведомственного правового регулирования цен, стандартов, сертифицирования качества товаров;

— в тех случаях, когда императивная норма закона или иного правового акта допускает альтернативные действия при исполнении обязательств по договору или конкретизацию этой нормы при совершении договора, стороны могут самостоятельно определить условия договора, конкретизирующие применение этих императивных норм.

Типы договоров. В ГК выделены отдельные типы договоров, регулирующие специальные случаи построения договорных отношений по сравнению с общими видами договоров. Обычно выделяют следующие типы договоров:

- смешанный;
- публичный;
- договор присоединения;
- предварительный договор;
- договор в пользу третьего лица.

Смешанным признается договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом и иными правовыми актами. Выделение договоров смешанного типа обусловлено необходимостью применения в соответствующих частях правил о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре.

Публичный договор — договор, удовлетворяющий следующим условиям:

- субъект договора — коммерческая организация;
- предмет договора — передача товаров, выполнение работ, оказание услуг;

коммерческая организация, являющаяся стороной договора, по характеру своей деятельности обязана осуществлять продажу товаров, выполнение работ или оказание услуг в отношении каждого, кто к ней обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п.). Отсюда возникают следующие обязанности этой коммерческой организации:

- 1) она не вправе оказывать предпочтение одному лицу перед другими в отношении заключения публичного до-

говора, за исключением случаев, установленных законами и иными правовыми актами);

2) цена и иные условия публичного договора должны устанавливаться одинаковыми для всех потребителей, если только льготы для отдельных категорий лиц не установлены законом;

3) при наличии возможности предоставить товар, выполнить работы, оказать услуги такая организация не вправе отказаться от заключения договора и может быть понуждена к его заключению согласно п. 4 ст. 445 ГК.

В отличие от публичного договора *договором присоединения* признается договор, условия которого определены в формулярах или иных стандартных формах и могут быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения (принятия) к предложенному договору в целом. Данный вид договора направлен на защиту организаций, осуществляющих стандартные операции, и способствует уменьшению издержек в связи с заключением договора.

Предварительный договор представляет собой соглашение сторон о заключении в будущем договора (основного договора) о передаче имущества, выполнении работ, оказании услуг на условиях предварительного договора. Заключение предварительного договора дает возможность правовым образом закрепить имущественные отношения между сторонами относительно предмета основного договора до его заключения. Если сторона, заключившая предварительный договор, необоснованно уклоняется от заключения основного договора, то она обязана возместить другой стороне возникшие у нее в связи с этим убытки и может быть понуждена к заключению основного договора судом.

Договором в пользу третьего лица признается договор, в котором стороны установили, что должник обязан произвести исполнение не кредитору, а указанному или не указанному в договоре третьему лицу, имеющему право требовать исполнения обязательства в свою пользу (ст. 430 ГК). Примерами такого договора являются договор доверительного управления имуществом в пользу бенефициара или договор о дополнительном пенсионном обеспечении между вкладчиком и негосударственным пенсионным фондом в пользу участника фонда. С момента выражения третьим лицом должнику намерения воспользоваться своим правом по договору стороны не могут изменить или расторгнуть договор без согласия этого третьего лица.

Формы договора. Согласно п. 1 ст. 434 ГК договор может быть заключен в любой форме, предусмотренной для совершения сделки, если законом для договоров данного вида не установлена определенная форма. Соответственно, договоры могут заключаться в устной, простой письменной и нотариально удостоверенной письменной формах. Особо в ГК выделены договоры, подлежащие государственной регистрации, поскольку закон регламентирует порядок их оформления.

Стороны могут договориться о придании договору формы, не предусмотренной законом для договоров данного вида (п. 1 ст. 434 ГК).

В письменной форме заключаются договоры между юридическими лицами; между юридическими лицами и гражданами; между гражданами на сумму, превышающую не менее чем в 10 раз установленный законом минимальный размер оплаты труда; договоры, требующие нотариального удостоверения, и другие договоры в случаях, предусмотренных законом (п. 1 ст. 161 ГК).

ГК указывает ряд способов заключения договора, при которых письменная форма считается соблюденной:

- путем составления одного документа, выражающего содержание договора и подписанного сторонами (п. 1 ст. 160, п. 2 ст. 434 ГК);

- путем обмена документами, выражающими содержание договора, посредством почтовой, телеграфной, теле-тайпной, телефонной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору (п. 2 ст. 434 ГК);

- путем совершения действий (осуществление платежа, передача вещи и т.п.), свидетельствующих о принятии письменного предложения заключить договор, направленного другой стороной и содержащего существенные условия договора (п. 3 ст. 434, п. 3 ст. 438 ГК).

Помимо соблюдения требований закона к оформлению договора в деловом обороте принято придерживаться следующих правил. Указываются правильное полное наименование стороны — юридического лица, адрес его нахождения, фамилия, имя, отчество для стороны — гражданина, его паспортные данные и адрес места жительства. Если договор от имени стороны подписывается его уполномоченным представителем, то указываются дата и номер документа, уполномочивающего лицо на подписание договора, а также



перечисленные выше сведения о стороне и об уполномоченном представителе стороны. Указываются дата подписания договора или дата постановки подписей лиц, заключивших договор. Скрепление печатью не обязательно, если иное не установлено законом, иными правовыми актами или соглашением сторон (п. 1 ст. 161 ГК).

Факсимильное воспроизведение подписи с помощью средств механического или иного копирования, электронно-цифровой подписи либо аналога собственноручной подписи допускается в случаях и в порядке, предусмотренных законом, иными правовыми актами или соглашением сторон (п. 2 ст. 160 ГК). В частности, при использовании электронных средств передачи информации при заключении договора (п. 2 ст. 434 ГК) или электронно-цифровой подписи, необходимо:

1) наличие письменного соглашения между сторонами об использовании данного способа заключения договора, порядка урегулирования разногласий и порядка доказывания подлинности договора;

2) наличие специальных технических средств, позволяющих осуществлять такой обмен и с достоверностью определять, что документ исходит от стороны по договору.

Для организации необходимо наличие установленных разрешений на право удостоверять идентичность электронной цифровой подписи.

Регистрация договора. По общему правилу ст. 164 ГК государственной регистрации подлежат все договоры с земель и иным недвижимым имуществом в порядке, установленном ст. 131 ГК и Федеральным законом от 21.07.1997 № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним». Закон указывает следующие договоры с недвижимым имуществом, непосредственно подлежащие государственной регистрации:

- о продаже жилых помещений;
- о купле-продаже предприятия;
- о залоге недвижимости (договор об ипотеке);
- об аренде недвижимости.

Договоры, содержащие обязательство, исполнение которого связано с государственной регистрацией, считаются заключенными с момента подписания, если иное не предусмотрено законом. В частности, договор купли-продажи нежилых помещений считается заключенным с момента его подписания сторонами. Вместе с тем переход к покупателю

прав на нежилые помещения связан с моментом государственной регистрации прав нового собственника.

Регистрацию договоров с недвижимостью осуществляют учреждения юстиции на местах. Если договор предусматривает операции с правами на землю, то он также подлежит регистрации в соответствующих государственных органах по землеустройству. Аналогичный порядок установлен для сделок с правами на пользование недрами.

В отношении сделок с отдельными видами имущества установлены требования об их специальной (негосударственной) регистрации. Так, в силу ст. 149 ГК лица, имеющие специальную лицензию, могут производить фиксацию прав, закрепляемых именной или ордерной ценной бумагой, в том числе в бездокументарной форме. Подобная регистрация обязательна для ведения реестра акционеров акционерных обществ. Операции с бездокументарными ценными бумагами могут совершаться только при обращении к лицу, которое официально совершает записи прав.

Заключение договора. Согласно п. 1 ст. 432 ГК договор считается заключенным, если между сторонами достигнуто соглашение в требуемой форме по всем условиям, имеющим существенное значение (существенное условие). *К существенным* относятся условия:

- о предмете договора;
- названные в законе или иных правовых актах как существенные для данного вида договора;
- относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Процедура заключения договора представляет собой переговорный процесс согласования между сторонами условий договора. По сути, это одна из форм выработки условий договора.

Предметом переговоров могут быть не только существенные условия договора. Однако если какие-то из условий остались не согласованными и стороны по ряду причин отложили их согласование на более позднее время, но между ними достигнуто соглашение по существенным условиям, то договор будет считаться заключенным.

В законе порядок заключения договора определен посредством совершения двух основных действий: направления одной из сторон предложения заключить договор (*оферта*) и принятия этого предложения (*акцепт*) другой стороной.



Предложением заключить договор (офертой) является предложение лица, адресованное конкретному лицу или лицам, содержащее существенные условия договора и выражающее намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым предложение будет принято. Реклама и иные предложения заключить договор, сделанные неопределенному кругу лиц, рассматриваются не как оферта, а как коммерческая информация или приглашение делать оферты.

Ответ лица, которому адресована оферта, о полном и безоговорочном ее принятии признается акцептом (ст. 438 ГК). Молчание не является акцептом. Однако если закон, обычай делового оборота или прежние деловые отношения сторон связывают принятие оферты с молчанием лица, которому она направлена, то в этом случае молчание признается акцептом (п. 2 ст. 438 ГК).

Лицо, направившее оферту, считается связанным ее условиями с момента получения оферты адресатом. Аналогичное правило действует и по отзыву акцепта (ст. 439 ГК).

В зависимости от способа заключения договора с соблюдением требований к письменной форме договора (ст. 434 ГК) письменная оферта и акцепт могут представлять собой один или несколько документов. Так, в случае оформления договора путем подписания одного документа сторонами, находящимися в различных местах, оферта будет представлять собой письмо, адресованное другой стороне (сторонам), с просьбой заключить договор и подписать прилагаемый текст, и собственно приложенное к письму необходимое количество экземпляров текста договора, подписанного стороной, направляющей оферту. Во всех случаях ответ о согласии заключить договор на иных условиях, чем предложено в оферте, не является акцептом, а признается *отказом от акцепта* и новой офертой. В ходе переговоров такой обмен офертами может происходить несколько раз.

Моментом заключения договора считаются (ст. 433 ГК):

- момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта;
- момент передачи соответствующего имущества (ст. 224 ГК), если в соответствии с законом для заключения договора необходима также передача имущества;
- момент государственной регистрации, если договор подлежит государственной регистрации и иное не установлено законом.

С момента заключения договор вступает в силу и становится обязательным для сторон (п. 1 ст. 425 ГК). Указанная норма является императивной и не может быть изменена по соглашению сторон.

Однако стороны могут в договоре, который уже вступил в силу, обусловить возникновение обязательства по нему в зависимости от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или нет (п. 1 ст. 157). Стороны вправе установить, что условия заключенного договора применяются также к отношениям, возникшим до заключения договора (п. 2 ст. 425 ГК).

Местом заключения договора признается место, указанное в нем, или при отсутствии этого — место жительства гражданина или место нахождения юридического лица, направившего оферту.

Договор, если иное не вытекает из его существа, может быть заключен *путем проведения торгов* (ст. 447 ГК). В этом случае он заключается с лицом, выигравшим торги. Торги проводятся в форме аукциона (выигравшим признается лицо, предложившее самую высокую цену) или в форме конкурса (выигравшим признается лицо, которое по заключению конкурсной комиссии предложило лучшие условия). По итогам торгов лицо, выигравшее торги, и организатор торгов подписывают протокол о результатах торгов, имеющий силу договора (п. 5 ст. 448 ГК). Если итогом торгов было право на заключение договора и какая-либо из сторон после оформления протокола о результатах торгов уклоняется от заключения договора, то другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор, а также о возмещении убытков, причиненных этим уклонением.

Содержание договора. Содержание договора составляют его условия. Выделяют *существенные* и *обычные* условия договора. Достижения сторонами соглашения по всем существенным условиям договора позволяет говорить о том, что договор является заключенным.

В силу необходимости учета при подготовке договора норм права, регулирующих отношения сторон по договору, но не прописанных в тексте договора, т.е. применяемых в силу самого факта заключения договора того или иного вида, выделяют определяемые и подразумеваемые условия договора. Определяемые условия договора предусматриваются сторонами непосредственно в тексте договора или ого-

вариваются устно в случае заключения договора в устной форме. Подразумеваемые условия договора представляют собой нормы права, регулирующие договорные отношения сторон и входящие в содержание договора без участия сторон в силу самого факта заключения договора.

Примерные условия договора (ст. 427 ГК) — условия, разработанные для договоров соответствующего вида и опубликованные в печати. Такими условиями могут быть примерные общие условия торговли определенными видами товаров, разрабатываемые ассоциациями производителей и оптовых торговых организаций для своих участников. Примерные условия договора могут быть подразумеваемыми. Если в договоре не содержится ссылка к примерным условиям, они считаются обычаями делового оборота.

Отсылочные (ссылочные) условия представляют собой ссылку на нормативный правовой акт или акт высшего судебного органа. Ряд нормативных правовых актов, в том числе акты высшего судебного органа применяются к условиям договора только при наличии такой ссылки.

Общая структура договора включает в себя следующие условия.

Условие о предмете. В силу ст. 432 ГК оно является существенным условием договора. Условие о предмете определяет квалифицирующие признаки вида заключаемого договора, содержит описание товара (работ, услуг), являющегося предметом договора.

Условие о цене. По общему правилу цена определяется соглашением сторон (ст. 424 ГК). Однако если цена не определена, то оплата должна производиться по цене, которая обычно при сравнимых обстоятельствах взимается за аналогичные товары, работы, услуги. Таким образом, цена, как правило, не определена в законе как существенное условие договора.

Условие об исполнении обязательства включает в себя субъектов обязательства (кредитора и (или) должника), предмет, действия, которые необходимо осуществить для его выполнения, сроки и место исполнения.

Условие о передаче прав собственности и рисков в основном определяется моментом передачи вещи (ст. 223, 224 ГК).

Условие об ответственности представляет собой соглашение о виде, размере и порядке применения мер гражданской ответственности за неисполнение или ненадлежащее



исполнение обязательств по договору. Так, стороны могут предусмотреть неустойку (штраф, пеню) за неисполнение или ненадлежащее исполнение стороной того или иного обязательства по договору, определив размер и порядок исчисления такой ответственности.

Стороны могут предусмотреть наличие или отсутствие вины в качестве необходимого условия, ответственности, если иное не предусмотрено законом.

Если лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность, не исполнило или ненадлежаще исполнило обязательство по договору, то оно может быть освобождено от ответственности, если докажет, что это неисполнение или ненадлежащее исполнение явилось следствием обстоятельств непреодолимой силы.

Освобождение от ответственности. Обычно это условие связывают с действием непреодолимой силы, т.е. чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств (п. 3 ст. 401 ГК). Стороны могут согласовать другие основания освобождения от ответственности, однако заранее заключенное соглашение об устранении или ограничении ответственности за умышленное нарушение обязательства ничтожно.

Срок договора и его прекращение. По общему правилу (п. 3 ст. 425 ГК) истечение срока действия договора влечет прекращение обязательств сторон по договору, лишь когда это прямо предусмотрено законом или договором. В данном условии обычно также предусматриваются основания, порядок и последствия расторжения договора по соглашению сторон либо в случае одностороннего отказа одной из сторон от договора, если иное не предусмотрено законом.

Заключительные положения договора включают в себя типичные для всех договоров условия следующего характера:

- урегулирование возможных споров и определение подсудности;

- возможность или запрет на передачу прав по договору третьим лицам;

- устранение возможных конфликтов между условиями основного текста договора и его приложениями, дополнениями и изменениями;

- реквизиты сторон и др.

Изменение и расторжение договора. Общие основания изменения и расторжения договора установлены ст. 450 ГК.

Договор может быть расторгнут по следующим основаниям:

- по соглашению сторон, если иное не предусмотрено законом или договором (п. 1 ст. 450 ГК);

- по решению суда по требованию одной из сторон в случаях, предусмотренных законом. Например, только по решению суда допускается досрочное расторжение договора аренды по требованию одной из сторон в случаях, предусмотренных ст. 619 и 620 ГК;

- по решению суда по требованию одной из сторон в случаях, предусмотренных договором (п. 2 ст. 450 ГК);

- в случае одностороннего отказа от исполнения договора, когда такой отказ предусмотрен законом (п. 3 ст. 450 ГК). Например, по договору комиссии комитент вправе в любое время отказаться от исполнения договора комиссии, отменив данное комиссионеру поручение (п. 1 ст. 1003 ГК);

- в случае одностороннего отказа от исполнения договора, когда такой отказ предусмотрен соглашением сторон (п. 3 ст. 450 ГК).

Поскольку договор является основанием возникновения, изменения и прекращения обязательств, то при его изменении обязательства сохраняются в измененном виде, а при расторжении — обязательства прекращаются (п. 1, 2 ст. 453 ГК). Стороны не вправе требовать возвращения того, что было исполнено по обязательству до момента изменения или расторжения договора, если иное не установлено законом или соглашением сторон.

В случае существенного нарушения договора одной из сторон, послужившего основанием изменения или расторжения договора, другая сторона вправе требовать возмещения убытков, причиненных таким изменением или расторжением договора.

Иногда возникает необходимость *изменения или расторжения договора в связи с существенным изменением обстоятельств*, из которых исходили стороны при его заключении. Такое изменение обстоятельств также является основанием изменения или расторжения договора, но только в том случае, если оно существенно. При этом существенными признаются такие изменения обстоятельств, при которых, если бы стороны могли это разумно предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях (п. 1 ст. 451 ГК).



Изменение или расторжение договора в связи с существенным изменением обстоятельств допускается по соглашению сторон. Если стороны не достигли соглашения, то возможно изменение или расторжение договора по решению суда. Если иное не вытекает из закона, иных правовых актов или обычаев делового оборота, то соглашение об изменении или расторжении договора заключается в той же форме, что и сам договор.

Моментом изменения или прекращения обязательств принято считать:

1) по соглашению сторон — момент заключения такого соглашения, если иное не вытекает из соглашения сторон или характера договора;

2) в судебном порядке — момент вступления в законную силу решений суда об изменении или прекращении договора.

7.2. Договоры о передаче имущества в собственность, пользование

К договорам по передаче имущества в собственность относятся договоры купли-продажи, дарения, мены, ренты.

К договорам по передаче имущества в пользование относятся договоры аренды и безвозмездного пользования имуществом. Остановимся несколько подробнее на некоторых из указанных договоров.

Договор купли-продажи. Деятельность любого субъекта гражданского права неразрывно связана с приобретением различных товаров путем заключения договора купли-продажи. По договору купли-продажи одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену) (п. 1 ст. 554 ГК).

ГК содержит общие положения о купле-продаже (§ 1 гл. 30), а также выделяет несколько видов купли-продажи, имеющих специальное правовое регулирование. Таковыми являются договоры: розничной купли-продажи, поставки товаров, поставки товаров для государственных и муниципальных нужд, контрактации, энергоснабжения, продажи недвижимости, продажи предприятия, государственный



контракт на поставку товаров для государственных и муниципальных нужд. При этом действует правило, согласно которому общие положения о купле-продаже применяются к указанным договорам, если иное не предусмотрено ГК об этих видах договоров.

Общие положения о купле-продаже регулируют как передачу продавцом индивидуально-определенной вещи, что чаще встречается в отношениях между гражданами, так и партий товара, что наиболее характерно для предпринимательских отношений. Исходя из этого, законодатель в отношении предмета договора в основном использует термин «товар» и реже — термин «вещь».

Товаром по договору купли-продажи могут быть любые вещи как движимые, так и недвижимые, с учетом их оборотоспособности. Договор может быть заключен как в отношении товара, имеющегося в наличии у продавца в момент заключения договора, так и товара, который будет создан или приобретен продавцом в будущем, если иное не установлено законом или не вытекает из характера товара.

Общим для всех договоров купли-продажи является согласование сторонами существенного условия о предмете договора. Условие договора купли-продажи о товаре считается согласованным, если договор позволяет определить наименование и количество товара. Если договор не позволяет определить наименование и количество подлежащего передаче товара, договор не считается заключенным.

Из определения договора вытекают следующие основные обязанности сторон. Для продавца таковой является обязанность передать товар, а для покупателя — принять и оплатить приобретенный товар. Порядок исполнения сторонами принятых на себя обязанностей конкретизируется в условиях договора.

Продавец обязан передать покупателю товар, предусмотренный договором. Одновременно с передачей вещи продавец обязан передать покупателю ее принадлежности, а также относящиеся к ней документы, предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором. Такими являются технический паспорт, сертификат качества, инструкция по эксплуатации и т.п.

Продавец считается исполнившим свою обязанность по передаче товара в момент, согласованный сторонами, а при отсутствии соглашения — по правилам ст. 458 ГК.



Покупатель обязан принять переданный ему товар, за исключением случаев, когда он вправе потребовать замены товара или отказаться от исполнения договора купли-продажи. При приемке товара покупатель должен, например, проверить количество и качество переданного товара.

Что касается исполнения другой обязанности покупателя — оплаты товара, то товар может быть оплачен либо непосредственно до (предварительная оплата) или после передачи продавцом товара (продажа товара в кредит). Условия об исполнении покупателем обязанности по оплате товара стороны определяют в договоре. Применительно к выбранному сторонами порядку взаимоотношений по оплате товара применяются правила ст. 487—489 ГК. Если договором не предусмотрена рассрочка оплаты товара, покупатель обязан уплатить продавцу цену переданного товара полностью.

Договор розничной купли-продажи. По договору розничной купли-продажи продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу, обязуется передать покупателю товар, предназначенный для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью (п. 1 ст. 492 ГК).

Отличительными чертами данного договора являются *субъектный состав* и *предмет договора*.

В качестве продавца по договору розничной купли-продажи могут выступать коммерческая организация или гражданин-предприниматель, осуществляющие предпринимательскую деятельность по продаже товара в розницу. Что касается покупателя, то им может быть любой субъект гражданского права. Однако наиболее часто покупателем является гражданин. Если гражданин приобретает товар не для перепродажи или иного использования с целью извлечения прибыли, то его правовое положение регулируется нормами законодательства о защите прав потребителей. В этом случае гражданину как слабой стороне в сделке предоставляются особые права, направленные на защиту его интересов. Если через розничную торговую сеть приобретает товар гражданин-предприниматель или товар приобретается для удовлетворения потребностей юридического лица и за его счет с целью использования товара в хозяйственной или предпринимательской деятельности юридического лица, нормы законодательства о защите прав потребителей на покупателя не распространяются.



Наряду с предметом для договора розничной купли-продажи существенным условием является указание продавцом цены на каждый товар. Как правило, эта информация доводится до покупателя через ценник.

Что касается формы договора, то наиболее распространенный способ заключения договора — устная форма. По общему правилу за изъятиями, установленными в ст. 493 ГК, договор розничной купли-продажи считается заключенным в надлежащей форме с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека либо иного документа, подтверждающего его оплату. Отсутствие у покупателя указанных документов не лишает его возможности ссылаться на свидетельские показания в подтверждение заключения договора и его условий. Документы, подтверждающие оплату товара, не представляют собой письменной формы договора.

Действующее законодательство выделяет следующие виды договора розничной купли-продажи: продажа товара с условием о его принятии покупателем в определенный срок; продажа товаров по образцам (описаниям, каталогам); продажа товара с условием о его доставке покупателю; договор найма-продажи; продажа товаров с использованием автоматов. Несмотря на определенные особенности каждого вида договора розничной купли-продажи для них характерны общие черты, некоторые из которых будут рассмотрены ниже.

Продавец обязан предоставить покупателю необходимую и достоверную информацию о товаре, предлагаемом к продаже. Эта информация в наглядной и доступной форме доводится до потребителя. Требования, предъявляемые к информации содержатся в ст. 8—10 Закона РФ от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей», а также в постановлениях Правительства РФ, уточняющих отдельные положения закона. Так, например, информация должна содержать сведения об основных потребительских свойствах товаров, правила и условия эффективного и безопасного использования товара, место нахождения изготовителя.

Покупатель вправе до заключения договора розничной купли-продажи осмотреть товар, потребовать проведения в его присутствии проверки свойств или демонстрации использования товара, если это не исключено ввиду характера товара и не противоречит правилам, принятым в розничной торговле. При нарушении продавцом обязанности



по предоставлению надлежащей информации, т.е. в случае предоставления продавцом недостоверной или неполной информации, применяются правила ст. 12 Закона «О защите прав потребителей».

При заключении договора продавец обязан передать покупателю товар надлежащего качества. Это не означает, что товары, имеющие определенные дефекты, не подлежат реализации. При наличии в товаре недостатков качества продавец обязан поставить в известность об этом покупателя, и договор может быть заключен только при наличии согласия покупателя приобрести товар с указанными продавцом недостатками (как правило, цена на такие товары ниже, чем на товары надлежащего качества). В случае продажи товара ненадлежащего качества, если его недостатки не были оговорены продавцом, покупатель вправе по своему выбору потребовать: 1) замены недоброкачественного товара товаром надлежащего качества; 2) соразмерного уменьшения покупной цены; 3) незамедлительного безвозмездного устранения недостатков товара; 4) возмещения расходов на устранение недостатков товара; 5) отказаться от исполнения договора и потребовать возврата уплаченной за товар денежной суммы (ст. 503 ГК).

При приобретении товара надлежащего качества покупатель вправе в течение 14 дней с момента передачи ему недовольственного товара (если более длительный срок не объявлен продавцом), обменять купленный товар в месте покупки и иных местах, объявленных продавцом, на аналогичный товар других размера, формы, габарита, фасона, расцветки или комплектации, произведя в случае разницы в цене необходимый перерасчет с продавцом. При отсутствии необходимого для обмена товара у продавца покупатель вправе возвратить приобретенный товар продавцу и получить уплаченную за него денежную сумму. Требование покупателя об обмене либо о возврате товара подлежит удовлетворению, если товар не был в употреблении, сохранены его потребительские свойства и имеются доказательства приобретения его у данного продавца (ст. 504 ГК).

При осуществлении этого права имеют место некоторые ограничения. Так, постановлением Правительства РФ от 19.01.1998 № 55 утвержден Перечень недовольственных товаров надлежащего качества, не подлежащих возврату или обмену на аналогичный товар других размера, формы, габарита, фасона, расцветки или комплектации. К таким



товарам относятся, например, парфюмерно-косметические товары, изделия из драгоценных металлов.

Договор поставки. По договору поставки поставщик — продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием (ст. 506 ГК). Договор поставки — один из наиболее широко применяемых в предпринимательской деятельности договоров.

От других видов купли-продажи договор поставки отличается, во-первых, правовым статусом поставщика. В качестве поставщика могут выступать лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность, — индивидуальный предприниматель или коммерческое юридическое лицо. По общему правилу эти субъекты специализируются либо на производстве отдельных видов товаров (производители решают проблемы сбыта готовой продукции), либо на закупке товаров с последующей их перепродажей (посредники при продвижении товара от производителя до конечного потребителя).

Покупателем являются любые субъекты гражданского права, за исключением граждан, не имеющих статуса индивидуального предпринимателя.

Другой отличительный признак договора поставки — цель приобретения товара. Товар приобретается для использования в предпринимательской деятельности (сырье, комплектующие и т.п.) или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием (например, приобретение библиотекой мебели, канцелярских товаров и т.п.).

ГК не предъявляет специальных требований к форме договора, поэтому применяются общие требования о простой письменной форме сделок.

Наряду с предметом договора существенным условием договора поставки является условие о сроке или сроках поставки товаров покупателю. Срок поставки может быть определен путем указания конкретной даты или указанием периодов поставки отдельных партий товара в течение срока действия договора. В договор поставки включаются также следующие условия — порядок поставки, момент исполнения продавцом обязанности по передаче товара, дос-



тавка (каким видом транспорта осуществляется перевозка), ассортимент, количество, качество, тара и упаковка товара, порядок приемки и оплаты покупателем поставляемых товаров, взаимоотношения между сторонами при неисполнении, ненадлежащем исполнении принятых на себя обязательств и др.

Договор контрактации. По договору контрактации производитель сельскохозяйственной продукции обязуется передать выращенную (произведенную) им сельскохозяйственную продукцию заготовителю — лицу, осуществляющему закупки такой продукции для переработки или продажи (п. 1 ст. 535 ГК).

Особенности этого договора состоят в следующем. В качестве продавца выступает производитель сельскохозяйственной продукции. Покупателем является заготовитель, коммерческая организация или индивидуальный предприниматель, осуществляющие предпринимательскую деятельность по закупкам сельскохозяйственной продукции для ее последующей продажи или переработки. Например, мясоперерабатывающие комбинаты, молокозаводы.

ГК не содержит требований к форме договора контрактации, поэтому применяется общие требования о форме сделок.

Договор заключается по поводу выращенной (зерно, овощи, фрукты и т.п.) или произведенной (живой скот, птица, молоко, шерсть) заготовителем в собственном хозяйстве сельскохозяйственной продукции. Договор не может заключаться в отношении сельскохозяйственной продукции, прошедший переработку (масло, сыр, джем, консервы и т.п.). В этом случае соглашение сторон оформляется договором поставки.

Цель приобретения товара — переработка (производство колбас, сыров, джемов, компотов) или перепродажа сельскохозяйственной продукции.

ГК устанавливает определенные особенности урегулирования взаимоотношений между сторонами. Так, например, по общему правилу заготовитель обязан принять сельскохозяйственную продукцию у производителя по месту ее нахождения и обеспечить ее вывоз.

Договор продажи недвижимости. По договору продажи недвижимости продавец обязуется передать в собственность покупателя земельный участок, здание, сооружение, квартиру или другое недвижимое имущество (п. 1 ст. 549 ГК).



ГК не устанавливает каких-либо ограничений по субъектному составу договора.

Договор заключается в письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами. Несоблюдение формы договора влечет его недействительность.

ГК предъявляет особые требования к определению предмета договора. В договоре должны быть данные, позволяющие определенно установить недвижимое имущество, подлежащее передаче покупателю, в том числе данные, определяющие расположение недвижимости на соответствующем земельном участке либо в составе другого недвижимого имущества. При отсутствии этих данных условие о недвижимом имуществе, подлежащем передаче, считается не согласованным сторонами, а соответствующий договор не считается заключенным. К указанным последствиям ведет и отсутствие в договоре согласованного сторонами в письменной форме условия о цене недвижимости.

Таким образом, для договора купли-продажи недвижимости существенным условием является не только предмет договора, но и условие о цене.

При заключении договора по поводу жилых помещений (жилого дома, квартиры, части жилого дома или квартиры), в которых проживают лица, сохраняющие в соответствии с законом право пользования этим жилым помещением после его приобретения покупателем, наряду с предметом договора и его ценой должен иметь место перечень этих лиц с указанием их прав на пользование продаваемым жилым помещением. Данное правило касается, например, членов семьи бывшего собственника.

Передача недвижимости продавцом и принятие ее покупателем осуществляются по подписываемому сторонами передаточному акту или иному документу о передаче. Обязательство продавца передать недвижимость покупателю считается исполненным после вручения этого имущества покупателю и подписания сторонами соответствующего документа о передаче, если иное не предусмотрено законом или договором.

Переход права собственности на недвижимость по договору продажи недвижимости к покупателю подлежит государственной регистрации.

Договор продажи жилого помещения подлежит государственной регистрации и считается заключенным с момента такой регистрации. При продаже жилого помещения пере-



ход права собственности от продавца к покупателю не регистрируется.

По договору продажи здания, сооружения или другой недвижимости покупателю одновременно с передачей права собственности на такую недвижимость передаются права на ту часть земельного участка, которая занята этой недвижимостью и необходима для ее использования. При этом ГК в ст. 552 устанавливает различные варианты определения права на земельный участок покупателя в случае, если продавец является собственником земельного участка. Если продавец не является собственником земельного участка, на котором расположена продаваемая недвижимость, то к покупателю переходят те же права на пользование соответствующей частью земельного участка, на тех же условиях, что принадлежали продавцу.

В случаях, когда договор заключается по поводу продажи земельного участка, на котором находится принадлежащее продавцу здание, сооружение или другая недвижимость, за продавцом сохраняется право пользования частью земельного участка, которая занята недвижимостью и необходима для ее использования, на условиях, определяемых договором продажи. Если условия пользования соответствующей частью земельного участка договором о его продаже не определены, продавец сохраняет право ограниченного пользования (сервитут) той частью земельного участка, которая занята недвижимостью и необходима для ее использования в соответствии с ее назначением (ст. 553 ГК).

Договор мены. По договору мены каждая из сторон обязуется передать в собственность другой стороны один товар в обмен на другой (п. 1 ст. 567 ГК).

К договору мены применяются правила о купле-продаже, если это не противоречит правилам гл. 31 ГК и существу мены. При этом каждая из сторон признается продавцом товара, который она обязуется передать, и покупателем товара, который она обязуется принять в обмен.

Товары, подлежащие обмену, предполагаются равноценными, а расходы на их передачу и принятие осуществляются в каждом случае той стороной, которая несет соответствующие обязанности. Указанное правило действует, если из договора не вытекает иное.

В случае, когда в соответствии с договором обмениваемые товары признаются неравноценными, сторона, обязанная передать товар, цена которого ниже цены товара, пре-



доставляемого в обмен, должна оплатить разницу в ценах непосредственно до или после исполнения ее обязанности передать товар, если иной порядок оплаты не предусмотрен договором.

Договор дарения. По договору дарения одна сторона (даритель) безвозмездно передает или обязуется передать другой стороне (одаряемому) вещь в собственность (п. 1 ст. 572 ГК).

Главная особенность договора дарения — безвозмездный характер отношений.

ГК указывает случаи, запрещающие дарение. Так, в соответствии со ст. 575 не допускается дарение, например, в отношениях между коммерческими организациями, за исключением обычных подарков, стоимость которых не превышает 3 тыс. руб.

Что касается формы договора, то дарение, сопровождаемое передачей дара одаряемому, может быть совершено устно. Передача дара осуществляется посредством его вручения, символической передачи (вручение ключей и т.п.) либо вручения правоустанавливающих документов.

Указанное правило имеет несколько исключений. Договор дарения должен быть совершен в письменной форме в случаях, когда: 1) предмет договора — движимое имущество и дарителем является юридическое лицо, а стоимость дара превышает 3 тыс. руб.; 2) предмет договора — недвижимое имущество; 3) договор содержит обещание дарения в будущем. Договор дарения недвижимого имущества подлежит государственной регистрации. Несоблюдение формы договора влечет его ничтожность.

Для действительности договора, содержащего обещание дарения в будущем, необходимо наличие одновременно трех условий: 1) обещание должно быть сделано в письменной форме; 2) обещание должно содержать ясно выраженное намерение совершить в будущем безвозмездную передачу вещи; 3) в договоре должен быть указан конкретный предмет дарения в виде вещи; 4) договор должен содержать указание конкретного одаряемого лица. Договор, предусматривающий передачу дара одаряемому после смерти дарителя, ничтожен. В этом случае применяются правила гражданского законодательства о наследовании.

Одаряемый вправе в любое время до передачи ему дара от него отказаться. В этом случае договор дарения счита-



ется расторгнутым. Отказ от дара должен быть совершен в той же форме, что и договор дарения.

При заключении договора, содержащего обещание передать в будущем одаряемому вещь, даритель вправе отказаться от исполнения договора. Это возможно, во-первых, если после заключения договора имущественное или семейное положение либо состояние здоровья дарителя изменилось настолько, что исполнение договора в новых условиях приведет к существенному снижению уровня его жизни. Данное правило не применяется к подаркам небольшой стоимости (ст. 577 ГК). И, во-вторых, по основаниям, дающим дарителю право отменить дарение.

Отмена дарения применяется в отношении любого договора дарения, а не только договора, содержащего обещание в будущем подарить вещь. Основания для отмены дарения предусмотрены в ст. 578 ГК. Такое возможно, например, если одаряемый совершил покушение на жизнь дарителя или кого-либо из членов его семьи или близких родственников либо умышленно причинил дарителю телесные повреждения. Либо если обращение одаряемого с подаренной вещью, представляющей для дарителя большую неимущественную ценность, создает угрозу ее безвозвратной утраты. В этом случае отмена дарения возможна только в судебном порядке. При отмене дарения одаряемый обязан возвратить подаренную вещь, если она сохранилась в натуре к моменту отмены дарения. Правила об отмене дарения не применяются к обычным подаркам небольшой стоимости.

Договор ренты. По договору ренты одна сторона (получатель ренты) передает другой стороне (плательщику ренты) в собственность имущество, а плательщик ренты обязуется в обмен на полученное имущество периодически выплачивать получателю ренту в виде определенной денежной суммы либо предоставления средств на его содержание в иной форме (п. 1 ст. 583 ГК).

По договору ренты допускается установление обязанности выплачивать ренту бессрочно (постоянная рента) или на срок жизни получателя ренты (пожизненная рента). Пожизненная рента может быть установлена на условиях пожизненного содержания гражданина с иждивением.

Сторонами договора ренты являются получатель ренты (лицо, передающее свое имущество в собственность другого лица с целью получения от последнего в течение длительного времени дохода (ренты)) и плательщик ренты (лицо,



приобретшее в собственность имущество, обремененное обязанностью выплачивать получателю ренты доход).

Договор ренты подлежит нотариальному удостоверению, а договор, предусматривающий отчуждение недвижимого имущества под выплату ренты, подлежит также государственной регистрации.

Имущество, которое отчуждается под выплату ренты, может быть передано получателем ренты в собственность плательщика ренты за плату или бесплатно. Исходя из этого к отношениям сторон по передаче и оплате применяются правила о купле-продаже, а если имущество передается бесплатно, правила о договоре дарения.

Договор постоянной ренты. Основным признаком этого договора является бессрочный характер обязательства по выплате ренты. Получателями могут быть только граждане и некоммерческие организации, если это не противоречит закону и целям их деятельности. Рентные платежи осуществляются в форме денежных выплат. Порядок и срок выплаты рентных платежей определяются договором. Договором может быть предусмотрена выплата ренты путем предоставления вещей, выполнения работ или оказания услуг, соответствующих по стоимости денежной сумме ренты. Несмотря на бессрочный характер договора, ГК предоставляет сторонам право прекратить отношения путем выкупа плательщиком постоянной ренты (ст. 592—594).

Договор пожизненной ренты — *срочный договор*. Получателем ренты могут быть только граждане. Правоотношение устанавливается на период жизни получателя ренты. Получателем ренты может быть как гражданин, передавший имущество под выплату ренты, так и любой другой указанный им гражданин. Договор может быть заключен в пользу нескольких граждан. Рентные платежи осуществляются в форме денежных выплат. При этом действует правило, что размер пожизненной ренты, предусмотренный сторонами в договоре, не может быть менее одного минимального размера оплаты труда, установленного законом.

Разновидностью постоянной ренты является договор пожизненного содержания с иждивением. Этот договор отличается следующим. Под выплату рентных платежей может быть передано только недвижимое имущество, как правило, договор заключается по поводу жилых помещений. Рентные платежи могут быть не только в денежной форме, но и в форме предоставления иждивения — обеспечение по-



требностей в жилье, одежде, питании и др., а при необходимости — уход за получателем ренты. Общий объем месячного содержания не должен быть менее двух минимальных размеров оплаты труда, установленных законом.

Договор аренды. По договору аренды (имущественного найма) арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование (ст. 606 ГК).

В качестве арендодателя могут выступать собственник, а также лица, уполномоченные законом или собственником сдавать имущество в аренду (например, унитарные предприятия, основанные на праве хозяйственного ведения). Каких-либо требований к фигуре арендатора закон не предъявляет.

Объектом аренды могут быть вещи, которые не теряют своих натуральных свойств в процессе их использования (непотребляемые вещи): земельные участки, здания, сооружения, оборудование, транспортные средства и др. Законом могут быть установлены виды имущества, сдача которого в аренду не допускается или ограничивается.

ГК выделяет следующие виды аренды: прокат, аренда транспортных средств с предоставлением услуг по управлению и технической эксплуатации, аренда транспортных средств без предоставления услуг по управлению и технической эксплуатации, аренда зданий и сооружений, аренда предприятий, финансовая аренда (лизинг). Стороны вправе заключить договор аренды, предусматривающий возможность последующего выкупа арендатором арендованного имущества (ст. 624 ГК).

ГК содержит общие положения об аренде и специальные нормы, регулирующие отдельные виды договоров аренды.

Общим для всех договоров является согласование сторонами существенного условия договора. В договоре аренды должны быть указаны данные, позволяющие определенно установить имущество, подлежащее передаче арендатору в качестве объекта аренды. При отсутствии этих данных договор не считается заключенным (п. 3 ст. 607 ГК).

Что касается формы договора, то здесь имеют место различные правила в зависимости от вида договора. Однако предпочтение законодатель отдает письменной форме договора. Так, по общему правилу договор должен быть заключен в письменной форме, если хотя бы одна из сторон



договора — юридическое лицо, а в отношениях между гражданами, если договор заключен на срок более года (п. 1 ст. 609 ГК). Наряду с этим применительно к отдельным видам договора действуют специальные правила. Независимо от срока договора письменная форма является обязательной для договора проката (п. 2 ст. 626 ГК), договоров аренды транспортного средства (ст. 633 и 643 ГК), аренды зданий, сооружений (ст. 651 ГК), предприятий (ст. 658 ГК). Договор аренды недвижимого имущества подлежит государственной регистрации, если иное не установлено законом.

Договор аренды может заключаться как на определенный срок, согласованный сторонами, так и без указания срока (на неопределенный срок). Заключение договора на неопределенный срок не меняет правовой природы отношений между сторонами как временного пользования арендатором переданным ему имуществом. В зависимости от наличия или отсутствия условия о сроке в договоре ГК по-разному определяет права сторон на досрочное расторжение договора (п. 2 ст. 610). Законом могут устанавливаться максимальные (предельные) сроки договора для отдельных видов аренды, а также для аренды отдельных видов имущества.

ГК устанавливает основные права и обязанности сторон. Так, арендодатель обязан, во-первых, предоставить арендатору имущество в состоянии, соответствующем условиям договора аренды и назначению имущества. Имущество сдается в аренду вместе со всеми его принадлежностями и относящимися к нему документами (техническим паспортом, сертификатом качества и т.п.), если иное не предусмотрено договором. Арендодатель отвечает за недостатки сданного в аренду имущества, полностью или частично препятствующие пользованию им, даже если во время заключения договора он не знал об этих недостатках. При выявлении таких недостатков арендатор вправе по своему выбору совершить одно из действий, предусмотренных п. 1 ст. 612 ГК.

Арендодатель не отвечает за недостатки сданного в аренду имущества при наличии одного из следующих обстоятельств: 1) недостатки были оговорены арендодателем при заключении договора; 2) недостатки были заранее известны арендатору; 3) недостатки должны были быть обнаружены арендатором во время осмотра имущества или проверки его исправности при заключении договора или передаче имущества в аренду (п. 2 ст. 612 ГК).



Во-вторых, на арендодателе лежит обязанность производить за свой счет капитальный ремонт переданного в аренду имущества, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором.

Арендатор обязан:

— своевременно в соответствии с условиями договора вносить плату за пользование имуществом (арендную плату). По согласованию между сторонами арендная плата устанавливается за все арендуемое имущество в целом или отдельно по каждой из его составных частей, например в виде: 1) определенных в твердой сумме платежей, вносимых периодически или единовременно; 2) установленной доли полученных в результате использования арендованного имущества продукции, плодов или доходов; 3) предоставления арендатором определенных услуг; 4) передачи арендатором арендодателю обусловленной договором вещи в собственность или в аренду; 5) возложения на арендатора обусловленных договором затрат на улучшение арендованного имущества. Стороны могут предусматривать в договоре аренды сочетание указанных форм арендной платы или иные формы оплаты аренды. Если иное не предусмотрено договором, размер арендной платы может изменяться по соглашению сторон в сроки, предусмотренные договором, но не чаще одного раза в год (ст. 614 ГК);

— пользоваться арендованным имуществом в соответствии с условиями договора, а если такие условия в договоре не определены, то в соответствии с назначением имущества;

— поддерживать имущество в исправном состоянии, производить за свой счет текущий ремонт и нести расходы на содержание имущества, если иное не установлено законом или договором;

— при прекращении договора аренды вернуть арендодателю имущество в том состоянии, в котором он его получил, с учетом нормального износа или в состоянии, обусловленном договором.

Наряду с обязанностями у арендатора есть определенные права. Так, арендатор вправе потребовать соответственного уменьшения арендной платы, если в силу обстоятельств, за которые он не отвечает, условия пользования, предусмотренные договором аренды, или состояние имущества существенно ухудшились; с согласия арендодателя сдавать арендованное имущество в субаренду (поднаем)



и передавать свои права и обязанности по договору аренды другому лицу (перенаем), предоставлять арендованное имущество в безвозмездное пользование, а также отдавать арендные права в залог и вносить их в качестве вклада в уставный капитал хозяйственных товариществ и обществ или паевого взноса в производственный кооператив.

Плоды, продукция и доходы, полученные арендатором в результате использования арендованного имущества в соответствии с договором, являются его собственностью.

Во время действия договора арендатор может производить улучшения арендованного имущества. Однако при этом следует иметь в виду следующее правило. Если арендатором произведены отдельные улучшения арендованного имущества, то они являются его собственностью, если иное не предусмотрено договором аренды. В случае, когда арендатор произвел за счет собственных средств улучшения арендованного имущества, не отделимые без вреда для имущества, различают два возможных варианта взаимоотношений между сторонами:

1) улучшения произведены с согласия арендодателя. Арендатор имеет право после прекращения договора на возмещение стоимости этих улучшений, если иное не предусмотрено договором;

2) улучшения произведены без согласия арендодателя. В этом случае стоимость неотделимых улучшений арендованного имущества, произведенных арендатором, возмещению не подлежит, если иное не предусмотрено законом.

Улучшения арендованного имущества, как отдельные, так и неотделимые, произведенные за счет амортизационных отчислений от этого имущества, являются собственностью арендодателя.

Арендатор по истечении срока договора имеет при прочих равных условиях преимущественное перед другими лицами право на заключение договора аренды на новый срок. Это правило касается только арендатора, надлежащим образом исполнявшим свои обязанности. Для реализации своего права арендатор обязан письменно уведомить арендодателя о желании заключить такой договор в срок, указанный в договоре аренды, а если в договоре такой срок не указан, в разумный срок до окончания действия договора. Иное может быть предусмотрено законом или договором. При заключении договора аренды на новый срок условия договора могут быть изменены по соглашению сторон.



Если арендодатель отказал арендатору в заключении договора на новый срок, но в течение года со дня истечения срока договора с ним заключил договор аренды с другим лицом, арендатор вправе по своему выбору потребовать в суде перевода на себя прав и обязанностей по заключенному договору и возмещения убытков, причиненных отказом возобновить с ним договор аренды, либо только возмещения таких убытков.

Если арендатор продолжает пользоваться имуществом после истечения срока договора при отсутствии возражений со стороны арендодателя, договор считается возобновленным на тех же условиях на неопределенный срок.

7.3. Договоры на выполнение работ, оказание услуг, договор простого товарищества

Договор подряда. По договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик — принять результат работы и оплатить его (п. 1 ст. 702 ГК).

ГК наряду с общими положениями о подряде содержит специальные нормы, регулирующие договорные отношения по поводу таких видов подряда, как бытовой подряд, строительный подряд, подрядные работы для государственных нужд. К указанным договорам общие положения о подряде применяются, если иное не предусмотрено при специальном регулировании.

Договор подряда регулирует процесс производительной деятельности, сопровождающейся созданием определенного овеществленного результата и его передачей заказчику. Так, договор подряда заключается на изготовление или переработку (обработку) вещи либо на выполнение другой работы с передачей ее результата заказчику. По договору подряда, заключенному на изготовление вещи, подрядчик одновременно с вещью передает права на нее заказчику.

Сторонами договора подряда являются *подрядчик* и *заказчик*. ГК не устанавливает каких-либо ограничений по субъектному составу участников договора подряда. По общему правилу подрядчик не обязан выполнить предусмотренную в договоре работу лично. Указанная обязанность может быть предусмотрена законом или договором.

В иных случаях подрядчик вправе привлечь к исполнению своих обязательств других лиц — *субподрядчиков*. При этом подрядчик выступает в роли генерального подрядчика. При заключении договора субподряда генеральный подрядчик несет перед заказчиком ответственность за последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств субподрядчиком, а перед субподрядчиком — за неисполнение или ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по договору подряда.

Предметом договора являются работа и ее результат. При изготовлении предметом договора являются индивидуально-определенные вещи, а при переработке (обработке) или выполнении иной работы — конкретный овеществленный результат в отношении индивидуально-определенных вещей.

По общему правилу, если иное не предусмотрено договором, работа выполняется иждивением подрядчика — из его материалов, его силами и средствами. При этом подрядчик несет ответственность за ненадлежащее качество предоставленных им материалов и оборудования, а также за предоставление материалов и оборудования, обремененных правами третьих лиц. По согласованию между сторонами работа может выполняться из материалов и оборудования заказчика. В этом случае подрядчик обязан использовать предоставленный заказчиком материал экономно и расчетливо, после окончания работы представить заказчику отчет об израсходовании материала, а также возратить его остаток либо с согласия заказчика уменьшить цену работы с учетом стоимости остающегося у подрядчика неиспользованного материала (п. 1 ст. 713 ГК). Подрядчик несет ответственность за несохранность предоставленных заказчиком материалов, оборудования, переданной для переработки (обработки) вещи или иного имущества, оказавшегося во владении подрядчика в связи с исполнением договора (ст. 714 ГК).

Срок выполнения работы, цена работы и другие необходимые условия определяются сторонами в договоре. При определении срока указываются начальный и конечный сроки выполнения работы. При выполнении объемной работы сторонами могут быть предусмотрены также промежуточные сроки — сроки завершения отдельных этапов работы.

Цена работы включает компенсацию издержек подрядчика и причитающееся ему вознаграждение. Цена работы может быть определена путем составления сметы. При со-



ставлении сметы подрядчиком с момента подтверждения ее заказчиком смета приобретает обязательную силу и становится частью договора подряда.

Смета бывает *приблизительной* и *твердой*. При этом если в договоре не предусмотрено иное, цена работы (смета) считается твердой. Различие между твердой и приблизительной сметой состоит в осуществлении сторонами права на пересмотр цены работы, как правило, в сторону ее увеличения. При составлении приблизительной сметы подрядчик вправе ставить перед заказчиком вопрос об увеличении цены работ. При этом стороны руководствуются правилами п. 5 ст. 709 ГК.

В отношении твердой сметы действует иное правило. Подрядчик не вправе требовать увеличения твердой цены, а заказчик — ее уменьшения. Это действует и в том случае, когда в момент заключения договора исключалась возможность предусмотреть полный объем подлежащих выполнению работ или необходимых для этого расходов. Однако из общего правила есть исключения, установленные п. 6 ст. 709 ГК. Так, подрядчик имеет право требовать увеличения установленной цены, если в период действия договора существенно возросла стоимость материалов и оборудования, предоставленных подрядчиком, а также оказываемых ему третьими лицами услуг, что нельзя было предусмотреть при заключении договора. При отказе заказчика выполнить это требование подрядчик вправе расторгнуть договор.

При вступлении в договорные отношения контрагентами должны учитываться *правила о распределении рисков* между сторонами (ст. 705 ГК). Так, по общему правилу риск случайной гибели или случайного повреждения материалов, оборудования, переданной для переработки (обработки) вещи или иного используемого для исполнения договора имущества несет предоставившая их сторона; риск случайной гибели или случайного повреждения результата выполненной работы до ее приемки заказчиком несет подрядчик. Иное может быть предусмотрено законом или договором. При просрочке передачи или приемки результата работы риск несет сторона, допустившая просрочку.

Если иное не предусмотрено договором, подрядчик самостоятельно определяет способы выполнения задания заказчика. Заказчик вправе во всякое время проверять ход и качество работы, выполняемой подрядчиком, не вмешиваясь в его деятельность.



Подрядчик обязан немедленно предупредить заказчика и до получения от него указаний приостановить работу при обнаружении: 1) непригодности или недоброкачества предоставленных заказчиком материала, оборудования, технической документации или переданной для переработки (обработки) вещи; 2) возможных неблагоприятных для заказчика последствий выполнения его указаний о способе исполнения работы; 3) иных не зависящих от подрядчика обстоятельств, которые грозят годности или прочности результатов выполняемой работы либо создают невозможность ее завершения в срок (п. 1 ст. 716 ГК).

В договоре может быть предусмотрена обязанность заказчика содействовать подрядчику в выполнении работы. При неисполнении заказчиком этой обязанности подрядчик вправе: либо требовать возмещения причиненных убытков, включая дополнительные издержки, вызванные простоем; либо перенесения сроков исполнения работы, либо увеличения указанной в договоре цены работы (п. 1 ст. 718 ГК).

Подрядчик вправе не приступать к работе, а начатую работу приостановить при нарушении заказчиком своих обязанностей по договору, а также при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что указанные обязанности не будут исполнены в установленный срок (п. 1 ст. 719 ГК).

По окончании выполнения работ заказчик обязан в сроки и в порядке, предусмотренные договором, с участием подрядчика осмотреть и принять выполненную работу (ее результат). При обнаружении отступлений от договора, ухудшающих результат работы, или иных недостатков в работе заказчик обязан немедленно заявить об этом подрядчику. Выявленные недостатки должны быть указаны в документе, удостоверяющем приемку. В этом случае речь идет о явных недостатках, т.е. о недостатках работы, которые могли быть установлены при обычном способе ее приемки. Наряду с этим имеют место и *скрытые недостатки* — обнаружившиеся после приемки работы отступления в ней от договора подряда или иные недостатки, которые не могли быть установлены при обычном способе приемки, в том числе такие, которые были умышленно скрыты подрядчиком. О выявленных скрытых недостатках заказчик обязан известить подрядчика в разумный срок по их обнаружении. При возникновении между заказчиком и подрядчиком спора по поводу недостатков выполненной работы или их при-



чин по требованию любой из сторон должна быть назначена экспертиза.

Вместе с результатом работы подрядчик обязан передать заказчику информацию, касающуюся эксплуатации или иного использования предмета договора подряда, если это предусмотрено договором либо характер информации таков, что без нее невозможно использование результата работы для целей, указанных в договоре (ст. 726 ГК).

Статья 717 ГК допускает, если иное не предусмотрено договором, возможность *одностороннего расторжения договора* по инициативе заказчика и устанавливает правовые последствия такого действия. Так, заказчик может в любое время до сдачи ему результата работы отказаться от исполнения договора. При этом он обязан уплатить подрядчику часть установленной цены пропорционально части работы, выполненной до получения извещения об отказе заказчика от исполнения договора, а также возместить подрядчику убытки, причиненные прекращением договора. Убытки исчисляются в пределах разницы между ценой, определенной за всю работу, и частью цены, выплаченной за выполненную работу. В случае прекращения договора по основаниям, предусмотренным законом или договором, до приемки заказчиком результата работы, выполненной подрядчиком, заказчик вправе требовать передачи ему результата незавершенной работы (ст. 729 ГК).

Договор бытового подряда. По договору бытового подряда подрядчик, осуществляющий соответствующую предпринимательскую деятельность, обязуется выполнить по заданию гражданина (заказчика) определенную работу, предназначенную удовлетворять бытовые или другие личные потребности заказчика, а заказчик — принять и оплатить работу (п. 1 ст. 730 ГК).

В качестве *подрядчика* могут выступать только коммерческая организация или индивидуальный предприниматель, осуществляющий выполнение соответствующего вида работ, например, ремонт бытовой электротехники или автомобилей, пошив одежды. *Заказчиками* могут быть только граждане, заключающие договор с целью удовлетворения бытовых или других личных потребностей, не связанных с извлечением прибыли.

Договор бытового подряда — *публичный договор*. К отношениям сторон по договору, не урегулированным ГК, применяются Закон РФ «О защите прав потребителей» и иные



правовые акты, принятые в соответствии с ними, например, постановление Правительства РФ от 15.08.1997 № 1025 «Об утверждении Правил бытового обслуживания населения в Российской Федерации». Если гражданин заключает договор не с целью удовлетворения личных бытовых нужд, а для осуществления предпринимательской деятельности либо в связи с выполнением работ в целях удовлетворения потребностей организации, законодательство о защите прав потребителей не подлежит применению. В этом случае действуют общие положения о подряде.

ГК закрепляет *преддоговорные обязанности* подрядчика. Таковой является, например, обязанность заказчика предоставлять информацию о предлагаемой работе. Согласно ст. 732 ГК подрядчик обязан до заключения договора бытового подряда предоставить заказчику необходимую и достоверную информацию о предлагаемой работе, ее видах и об особенностях, о цене и форме оплаты, а также сообщить заказчику по его просьбе другие относящиеся к договору и соответствующей работе сведения. Если по характеру работы это имеет значение, подрядчик должен указать заказчику конкретное лицо, которое будет ее выполнять. В случаях, когда вследствие неполноты или недостоверности полученной от подрядчика информации был заключен договор на выполнение работы, не обладающей свойствами, которые имел в виду заказчик, заказчик вправе требовать расторжения заключенного договора бытового подряда без оплаты выполненной работы, а также возмещения убытков. Подрядчик, не предоставивший заказчику информации о работе, несет ответственность и за те недостатки работы, которые возникли после ее передачи заказчику вследствие отсутствия у него такой информации.

Подрядчик не вправе навязывать заказчику включение в договор бытового подряда дополнительной работы или услуги. Заказчик вправе отказаться от оплаты работы или услуги, не предусмотренной договором (п. 1 ст. 731 ГК).

Наряду с предметом договора существенным его условием является *цена*. Цена работы в договоре бытового подряда согласно ст. 735 ГК определяется соглашением сторон и не может быть выше устанавливаемой или регулируемой соответствующими государственными органами. По общему правилу работа оплачивается заказчиком после ее окончательной сдачи подрядчиком, однако с согласия заказчика работа может быть оплачена им при заключении договора полностью или путем выдачи аванса.



Цена может определяться не только соглашением сторон, прейскурантом, но и путем составления сметы (ст. 33 Закона РФ «О защите прав потребителей»). По требованию любой из сторон *составление сметы* обязательно. В этом случае к отношениям сторон применяются общие требования, установленные ст. 709 ГК за исключением норм, предусматривающих механизм пересмотра приблизительной сметы. Здесь действует п. 2 ст. 33 Закона РФ «О защите прав потребителей».

Согласно общим положениям о форме сделок договор должен быть заключен *в письменной форме*. Согласно Правилам бытового обслуживания договор оформляется путем выдачи подрядчиком заказчику квитанции или иного документа. Если же работа по договору выполняется в присутствии потребителя (например, ремонт обуви), то соглашение между сторонами заключается в устной форме и подтверждается путем выдачи кассового чека, билета и т.п.

Работа по договору бытового подряда может выполняться из материала подрядчика или заказчика. В п. 1 ст. 733 ГК устанавливаются правила оплаты материала, предоставленного подрядчиком. Если работа выполняется из материала заказчика, в квитанции или ином документе, подтверждающем заключение договора, должны быть указаны точное наименование, описание и цена материала, определяемая по соглашению сторон. Оценка материала в квитанции или ином аналогичном документе может быть впоследствии оспорена заказчиком в суде. В п. 2, 3 ст. 35 Закона РФ «О защите прав потребителей» устанавливается порядок взаимоотношений сторон в случае полной или частичной утраты (повреждения) материала (вещи), принятого от потребителя.

В ходе выполнения работы подрядчик обязан информировать потребителя об обстоятельствах, которые могут повлиять на качество выполняемой работы или повлечь за собой невозможность ее завершения в срок.

Срок выполнения работы устанавливается правилами выполнения отдельных видов работ или договором. Подрядчик обязан выполнить работу в установленный срок, а заказчик — ее принять. При сдаче работы заказчику подрядчик обязан сообщить ему о требованиях, которые необходимо соблюдать для эффективного и безопасного использования результата работы, а также о возможных для самого заказчика и других лиц последствиях несоблюдения соответствующих требований.



В случае неявки заказчика за получением выполненной работы или иного уклонения заказчика от ее приемки подрядчику предоставляется возможность продать результат работы за разумную цену, а вырученную сумму, за вычетом всех причитающихся подрядчику платежей, внести в депозит. Однако совершить указанные действия он вправе только при наличии одновременно следующих обстоятельств: письменного предупреждения заказчика и по истечении двух месяцев со дня такого предупреждения (ст. 738 ГК).

В случае ненадлежащего выполнения или невыполнения работы по договору бытового подряда заказчик может воспользоваться правами, предоставленными покупателю в соответствии со ст. 503—505 ГК.

Договор строительного подряда. По договору строительного подряда подрядчик обязуется в установленный договором срок построить по заданию заказчика определенный объект либо выполнить иные строительные работы, а заказчик — создать подрядчику необходимые условия для выполнения работ, принять их результат и уплатить обусловленную цену (п. 1 ст. 740 ГК).

Договор строительного подряда заключается на строительство или реконструкцию предприятия, здания (в том числе жилого дома), сооружения или иного объекта, а также на выполнение монтажных, пусконаладочных и иных неразрывно связанных со строящимся объектом работ. Правила о договоре строительного подряда применяются также к работам по капитальному ремонту зданий и сооружений, если иное не предусмотрено договором.

В случаях, предусмотренных договором, подрядчик принимает на себя обязанность обеспечить эксплуатацию объекта после его принятия заказчиком в течение указанного в договоре срока.

Если по договору строительного подряда выполняются работы для удовлетворения бытовых или других личных потребностей гражданина (заказчика), к такому договору соответственно применяются правила о правах заказчика по договору бытового подряда. Указанная норма, например, действует при заключении договора на строительство дачного дома.

Отличительной чертой этого договора является наличие *технической документации и сотрудничества сторон* (п. 1 ст. 743, ст. 750 ГК). В технической документации определяются объем, содержание работ и другие предъявля-



емые к ним требования. Состав и содержание технической документации, указание того, какая из сторон и в какой срок должна ее предоставить, определяется в договоре. Сотрудничество сторон выражается в наличии взаимных прав и обязанностей и в обязанности каждой из сторон принять все зависящие от нее разумные меры по устранению препятствий, обнаруженных при выполнении строительства и связанных с ним работ.

Заказчик обязан своевременно предоставить для строительства земельный участок. Площадь и состояние предоставляемого земельного участка должны соответствовать содержащимся в договоре условиям, а при отсутствии таких условий — обеспечивать своевременное начало работ, нормальное их ведение и завершение в срок (п. 1 ст. 747 ГК).

Договором может быть предусмотрена обязанность заказчика передавать подрядчику в пользование необходимые для осуществления работ здания и сооружения, обеспечивать транспортировку грузов в его адрес, временную подводку сетей энергоснабжения, водо- и паропровода и оказывать другие услуги.

Заказчик вправе осуществлять контроль и надзор за ходом и качеством выполняемых работ, соблюдением сроков их выполнения (графика), качеством предоставленных подрядчиком материалов, а также правильностью использования подрядчиком материалов заказчика, не вмешиваясь в оперативно-хозяйственную деятельность подрядчика. Подрядчик обязан исполнять полученные в ходе строительства указания заказчика, если они не противоречат условиям договора и не являются вмешательством в оперативно-хозяйственную деятельность подрядчика.

Имеют место особенности в сдаче и приемке работ (п. 2 ст. 753 ГК). В предусмотренных законом или иными правовыми актами случаях в приемке результата работ должны участвовать представители государственных органов и органов местного самоуправления. Сдача результатов работ подрядчиком и приемка его заказчиком оформляются *актом*, подписанным обеими сторонами. В случаях, когда это предусмотрено законом или договором либо вытекает из характера выполняемых работ, приемке результата работ должны предшествовать *предварительные испытания*. Приемка может осуществляться только при положительном результате предварительных испытаний.



ГК детально регулирует взаимоотношения сторон при ненадлежащем качестве выполненной работы. Заказчик вправе отказаться от приемки результата работ при обнаружении недостатков, которые исключают возможность его использования для указанной в договоре цели и не могут быть устранены подрядчиком или заказчиком (п. 6 ст. 753 ГК).

Договор возмездного оказания услуг. По договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик оплатить эти услуги (п. 1 ст. 779 ГК).

Указанный договор рассчитан на широкое применение и распространяется на услуги связи, медицинские, ветеринарные, аудиторские, консультационные, информационные услуги, услуги по обучению, туристическому обслуживанию и иные.

Нормы ГК о договоре возмездного оказания услуг не охватывают все услуги, предоставляемые в гражданском обороте. Договорные обязательства по оказанию услуг по характеру деятельности услугодателя подразделяют на *несколько видов*. Это договоры об оказании услуг фактического характера (перевозка, хранение), договоры об оказании юридических услуг (поручение, комиссия), договоры об оказании услуг как фактического, так и юридического характера (транспортная экспедиция, агентирование, доверительное управление имуществом), договоры об оказании услуг денежно-кредитного характера (заем, кредит, факторинг, банковский счет, банковский вклад, безналичные расчеты, страхование). Названные договоры имеют специальное правовое регулирование.

Сторонами договора являются исполнитель и заказчик. ГК не предъявляет каких-либо требований к субъектному составу сторон и к форме договора. Здесь действуют общие правила о форме сделок.

По договору оказания услуг исполнитель обязуется совершить определенные действия или осуществлять определенную деятельность. Однако в отличие от договора на выполнение работ в договорах об оказании услуг деятельность исполнителя и ее результат, как правило, не имеют вещественного содержания и неотделимы от личности (например, перевозка пассажира, личное страхование).

В некоторых случаях договор об оказании услуг может быть публичным. Так, публичным является договор о пре-



доставлении гостиничных, туристических и т.п. услуг. Если стороной является гражданин-потребитель, действует законодательство о защите прав потребителей.

По общему правилу исполнитель обязан оказать услуги лично. Иное может быть предусмотрено договором.

В *обязанности заказчика* входит оплата оказанной ему услуги в сроки и в порядке, указанные в договоре. При невозможности исполнения договора возникшей по обстоятельствам, за которые ни одна из сторон не отвечает, заказчик возмещает исполнителю фактически понесенные им расходы. Договором или законом может быть предусмотрено иное (ст. 781 ГК).

Что касается *расторжения договора в одностороннем порядке*, то действует следующее правило. Заказчик вправе отказаться от исполнения договора при условии оплаты исполнителю фактически понесенных им расходов. Исполнитель вправе отказаться от исполнения обязательств по договору лишь при условии полного возмещения заказчику убытков (ст. 782 ГК).

Если это не противоречит общим положениям о договоре возмездного оказания услуг, а также особенностям предмета договора возмездного оказания услуг, к отношениям сторон применяются общие положения о подряде (ст. 702—729 ГК) и положения о бытовом подряде (ст. 730—739 ГК).

Договор перевозки. В отличие от других договоров применительно к перевозке ГК содержит лишь общие нормы. Детальное регулирование перевозок осуществляется специальными нормативными актами: Воздушным кодексом РФ, Уставом железнодорожного транспорта РФ, Кодексом торгового мореплавания РФ, Уставом автомобильного транспорта и городского наземного электрического транспорта, Кодексом внутреннего водного транспорта РФ и принятыми в соответствии с ними правилами перевозок.

На практике имеет место перевозка грузов, пассажиров и багажа. Исходя из этого, а также специфики взаимоотношений между сторонами, ГК устанавливает различное правовое регулирование указанных отношений. Выделяют договор перевозки грузов и договор перевозки пассажира и багажа.

По *договору перевозки груза* перевозчик обязуется доставить вверенный ему отправителем груз в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение груза лицу (получателю), а отправитель — уплатить за перевозку груза

установленную плату (п. 1 ст. 785 ГК). Заключение договора перевозки груза подтверждается составлением и выдачей отправителю груза *транспортной накладной* (коносамента или иного документа на груз, предусмотренного соответствующим транспортным уставом или кодексом).

Несмотря на реальный характер договора при перевозке груза взаимоотношения между сторонами возникают еще до предъявления груза к перевозке. Это проявляется в следующем. Перевозчик обязан подать отправителю груза под погрузку в согласованный сторонами срок транспортные средства. Транспортные средства должны быть исправными и пригодными для перевозки соответствующего груза. При подаче транспортных средств, не пригодных для перевозки соответствующего груза, отправитель вправе отказаться от их использования. На отправителе лежит обязанность по надлежащему оформлению провозных документов на груз, соответствующему затариванию груза, обеспечивающему его сохранность во время перевозки. В соответствии с транспортными уставами и кодексами определяются взаимные права и обязанности сторон по погрузке, выгрузке груза и др., опосредующие процесс перевозки груза.

По *договору перевозки пассажира* перевозчик обязуется перевезти пассажира в пункт назначения, а в случае сдачи пассажиром багажа также доставить багаж в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение багажа лицу; пассажир обязуется уплатить установленную плату за проезд, а при сдаче багажа — и за провоз багажа (п. 1 ст. 786 ГК). Заключение договора перевозки пассажира удостоверяется билетом, а сдача пассажиром багажа — багажной квитанцией.

Срок исполнения перевозчиком обязанности доставить груз, пассажира или багаж в пункт назначения определяется в порядке, предусмотренном транспортными уставами и кодексами.

Провозная плата за перевозку грузов, пассажиров и багажа определяется соглашением сторон, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами. Так, применительно к перевозке железнодорожным транспортом действует государственное регулирование оплаты услуг перевозчика.

При перевозке граждан особое внимание закон уделяет ответственности перевозчика за задержку отправления транспортного средства, перевозящего пассажира, или опо-



здание прибытия транспортного средства в пункт назначения (за исключением перевозок в городском и пригородном сообщении). В этом случае перевозчик уплачивает пассажиру штраф в размере, установленном соответствующим транспортным уставом или кодексом. Например, согласно ст. 110 Устава железнодорожного транспорта РФ от 10.01.2003 № 18-ФЗ за задержку отправления поезда (кроме пригородного сообщения) или за опоздание поезда на железнодорожную станцию назначения железная дорога уплачивает пассажиру штраф в размере 3% стоимости проезда за каждый час задержки, но не более чем в размере стоимости проезда. Порядок уплаты штрафа определяется Правилами оказания услуг по перевозкам на железнодорожном транспорте пассажиров, а также грузов, багажа и грузобагажа для личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, утвержденными постановлением Правительства РФ от 02.03.2005 № 111. Основанием для освобождения перевозчика от ответственности являются непреодолимая сила, устранение неисправности транспортных средств, угрожающей жизни и здоровью пассажиров, или иные обстоятельства, не зависящие от перевозчика.

В случае отказа пассажира от перевозки из-за задержки отправления транспортного средства перевозчик обязан возратить пассажиру провозную плату.

Перевозчик обязан сохранить груз и багаж, принятые к перевозке, до его выдачи получателю. При ненадлежащем исполнении перевозчиком принятой на себя обязанности действует правило, установленное в ст. 796 ГК. Ущерб, причиненный при перевозке груза или багажа, возмещается перевозчиком: в случае утраты или недостачи груза или багажа — в размере стоимости утраченного или недостающего груза или багажа; в случае повреждения (порчи) груза или багажа — в размере суммы, на которую понизилась его стоимость, а при невозможности восстановления поврежденного груза или багажа — в размере его стоимости; в случае утраты груза или багажа, сданного к перевозке с объявлением его ценности, — в размере объявленной стоимости груза или багажа.

Стоимость груза или багажа определяется исходя из его цены, указанной в счете продавца или предусмотренной договором, а при отсутствии счета или указания цены в договоре, — исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары.



Договор хранения. По договору хранения одна сторона (хранитель) обязуется хранить вещь, переданную ей другой стороной (поклажедателем), и возвратить эту вещь в сохранности (п. 1 ст. 886 ГК).

Общие положения о хранении применяются ко всем субъектам гражданского права. Однако среди хранителей ГК особо выделяет правовое положение профессионального хранителя. *Профессиональным хранителем* является юридическое лицо (как коммерческое, так и некоммерческое), осуществляющее хранение в качестве одной из целей своей профессиональной деятельности. Таковым, например, является товарный склад.

Предметом хранения могут быть движимые вещи, как правило, индивидуально-определенные. Однако возможно хранение родовых вещей, так называемое *хранение с обезличением (иррегулярное хранение)*. Этот вид хранения возможен только при наличии прямого указания на то в договоре. При иррегулярном хранении принятые на хранение вещи одного поклажедателя могут смешиваться с вещами того же рода и качества других поклажедателей.

По общему правилу договор хранения — реальный договор. Правоотношение по хранению возникает с момента передачи вещи хранителю. Однако профессиональные хранители вправе заключать консенсуальный договор. В таком договоре предусматривается обязанность хранителя принять на хранение вещь от поклажедателя в согласованный сторонами срок. Исполнение обязанности принять вещь на хранение регулируется ст. 888 ГК.

Договор хранения должен быть заключен в *письменной форме* с учетом общих положений о форме сделок. При заключении договора, предусматривающего обязанность хранителя принять вещь на хранение, действует иное правило. Договор должен быть заключен в письменной форме независимо от состава участников договора и стоимости вещи, передаваемой на хранение. В тех случаях, когда вещи переданы на хранение при чрезвычайных обстоятельствах (пожаре, стихийном бедствии, внезапной болезни, угрозе нападения и т.п.) и не соблюдена форма договора, наличие правоотношения может доказываться свидетельскими показаниями.

Простая письменная форма договора хранения считается соблюденной, если принятие вещи на хранение удостоверено хранителем выдачей поклажедателю: сохранной

расписки, квитанции, свидетельства или иного документа, подписанного хранителем; номерного жетона (номера), иного знака, удостоверяющего прием вещей на хранение, если такая форма подтверждения приема вещей на хранение предусмотрена законом или иным правовым актом либо обычна для данного вида хранения. Несоблюдение простой письменной формы договора хранения не лишает стороны права ссылаться на свидетельские показания в случае спора о тождестве вещи, принятой на хранение, и вещи, возвращенной хранителем.

Основные обязанности хранителя — обеспечить сохранность вещи и возвратить принятую на хранение вещь поклажедателю. *Основные обязанности поклажедателя* — взять вещь обратно и уплатить вознаграждение, если это предусмотрено законом или договором.

При исполнении обязанности по обеспечению сохранности вещи хранитель руководствуется условиями договора (исходя из свойств конкретной вещи), а также мерами, обязательность которых предусмотрена законом, иными правовыми актами или в установленном ими порядке (противопожарные, санитарные, охранные и т.п.). Последнее требование в большей степени относится к профессиональным хранителям, например, овощехранилищу. Если хранение осуществляется безвозмездно, хранитель обязан заботиться о принятой на хранение вещи не менее, чем о своих вещах.

В целях обеспечения сохранности вещи может возникнуть необходимость изменения условий хранения, например, в случае реальной угрозы порчи вещи. При наступлении обстоятельств, влияющих на обеспечение сохранности вещи, хранитель действует в соответствии с правилами ст. 893 ГК.

Условие о *сроке* не относится к существенным условиям договора хранения. Вещь может быть передана на хранение на определенный срок или до востребования. Вместе с тем условие о сроке определяет взаимные обязанности сторон. Так, хранитель обязан хранить вещь в течение обусловленного договором срока, а поклажедатель обязан забрать вещь по истечении установленного срока хранения. Срок хранения существенно влияет и на ответственность профессионального хранителя при просрочке должника.

Если срок определен моментом востребования, хранитель вправе по истечении обычного при данных обстоятель-



ствах срока хранения товара потребовать от поклажедателя взять вещь обратно, предоставив для этого разумный срок. При невыполнении поклажедателем обязанности забрать товар по истечении обусловленного в договоре срока хранения или срока, предоставленного хранителем для получения товара, последний вправе самостоятельно реализовать товар. Однако следует иметь в виду, что хранитель вправе совершить такие действия только при наличии трех условий: 1) если иное не предусмотрено договором; 2) после письменного предупреждения поклажедателя; 3) в силу п. 2 ст. 899 ГК товар продается по цене, сложившейся в месте хранения, а если его стоимость по оценке превышает 100 минимальных размеров оплаты труда, товар подлежит продаже с аукциона. Вырученная от продажи сумма за вычетом сумм, причитающихся хранителю, в том числе и расходов на продажу вещи, передается поклажедателю.

Хранитель обязан по первому требованию поклажедателя возвратить принятую на хранение вещь, хотя бы предусмотренный договором срок ее хранения еще не окончился.

При исполнении этой обязанности возвращается та самая вещь, которая была передана на хранение в том состоянии, в каком она была принята на хранение, с учетом изменения вследствие ее естественных свойств. При иррегулярном хранении поклажедателю возвращается равное или обусловленное сторонами количество вещей того же рода и качества.

Договор хранения предполагается *безвозмездным*. Вознаграждение хранителю должно быть специально предусмотрено в законе или договоре. Однако взаимоотношения с профессиональным хранителем, а также между субъектами предпринимательской деятельности должны носить возмездный характер. Это означает, что за услуги по хранению поклажедатель уплачивает вознаграждение, размер которого и порядок уплаты (по окончании хранения или по периодам) согласовываются сторонами. Если иное не предусмотрено договором, в вознаграждение включаются расходы по хранению. По согласованию между сторонами сверх вознаграждения могут возмещаться *чрезвычайные расходы* (расходы на хранение товара, которые превышают обычные расходы такого рода и которые стороны не могли предвидеть при заключении договора).

При ненадлежащем исполнении обязанности по сохранности принятых на хранение вещей (утрате, недостатке или



повреждении) хранитель отвечает по основаниям, предусмотренным ст. 401 ГК.

Для профессионального хранителя действует иное правило. Профессиональный хранитель отвечает за утрату, недостачу или повреждение вещей, если не докажет, что утрата, недостача или повреждение произошли вследствие непреодолимой силы, либо из-за свойств товара, о которых хранитель, принимая его на хранение, не знал и не должен был знать, либо в результате умысла или грубой неосторожности потерпевшего. Если утрата, недостача или повреждение принятых на хранение товаров произошли после того, как наступила обязанность поклажедателя взять товар обратно, хранитель отвечает лишь при наличии с его стороны умысла или грубой неосторожности.

Порядок исчисления убытков при безвозмездном хранении определяется п. 2 ст. 902 ГК.

Общие положения о хранении применяются к отдельным его видам, если правилами об отдельных видах хранения не установлено иное. ГК выделяет следующие *виды договора хранения* — хранение на товарном складе (ст. 907—918), в ломбарде (ст. 919, 920), хранение ценностей в банке (ст. 921, 922), в камерах хранения транспортных организаций (ст. 923), в гардеробах организаций (ст. 924), в гостинице (ст. 925), хранение вещей, являющихся предметом спора (ст. 926).

Договор банковского вклада. По договору банковского вклада (депозита) одна сторона (банк), принявшая поступившую от другой стороны (вкладчика) или поступившую для нее денежную сумму (вклад), обязуется возвратить сумму вклада и выплатить проценты на нее на условиях и в порядке, предусмотренных договором (п. 1 ст. 834 ГК).

Вкладчиками могут быть граждане и юридические лица. Однако в зависимости от субъекта ГК устанавливает несколько различное правовое регулирование, уделяя наибольшее внимание защите прав граждан как более слабой стороны договора. Вклад может быть внесен в банк на имя определенного третьего лица. В этом случае указание лица, в пользу которого вносится вклад, является существенным условием договора.

Правом на привлечение денежных средств обладают банки, а в отношении юридических лиц — и иные кредитные учреждения, имеющие лицензию на осуществление этого вида деятельности.

Договор банковского вклада должен быть заключен в *письменной форме* (п. 1 ст. 836 ГК). Несоблюдение формы влечет недействительность договора. Такой договор является ничтожным.

Письменная форма договора банковского вклада считается соблюденной, если внесение вклада удостоверено: 1) сберегательной книжкой; 2) сберегательным или депозитным сертификатом; 3) иным выданным банком вкладчику документом, отвечающим предъявляемым требованиям.

По общему правилу заключение договора банковского вклада с гражданином и внесение денежных средств на его счет по вкладу удостоверяются сберегательной книжкой. Различают сберегательные книжки *именные* или *на предъявителя*. Сберегательная книжка на предъявителя является *ценной бумагой*.

Сберегательная книжка — это не только подтверждение заключения договора, но и основание для проведения всех операции по вкладу. Совершение таких действий, как получение процентов, полностью или части вклада и др., возможно только при предъявлении сберегательной книжки.

Договор банковского вклада — реальный, поэтому для возникновения правоотношения необходимо передать банку сумму вклада.

В зависимости от условий договора различают следующие *виды вкладов* — вклад до востребования (вклад подлежит возврату по первому требованию вкладчика) и срочный вклад (вклад выдается по истечении определенного договором срока). Указанные договоры различаются не только наличием или отсутствием условия о сроке действия договора, но и размером процентов, начисляемых по вкладу, и другими условиями. Как правило, по срочным вкладам размер процентов выше, чем по вкладам до востребования.

Проценты на сумму банковского вклада начисляются со дня, следующего за днем ее поступления в банк, до дня, предшествующего ее возврату вкладчику либо ее списанию со счета вкладчика по иным основаниям (п. 1 ст. 839 ГК). Если иное не предусмотрено договором, проценты на сумму банковского вклада выплачиваются вкладчику по его требованию по истечении каждого квартала отдельно от суммы вклада, а невостребованные в этот срок проценты увеличивают сумму вклада, на которую начисляются проценты. При возврате вклада выплачиваются все начисленные к этому моменту проценты.



Независимо от того, на каких условиях заключен договор банковского вклада, вкладчик-гражданин в любое время вправе в одностороннем порядке изменить или расторгнуть договор, а банк обязан по первому требованию вкладчика выдать сумму вклада или ее часть.

Принимая решение о досрочном расторжении договора, вкладчик должен иметь в виду следующее правило. При возврате срочного вклада до истечения срока, указанного в договоре, проценты по вкладу выплачиваются в размере, соответствующем размеру процентов, выплачиваемых банком по вкладам до востребования, т.е. размер процентов будет меньше, чем тот, который был бы получен по окончании срока действия договора.

Возможна иная ситуация, когда по истечении срока вкладчик не требует возврата суммы срочного вклада. В этом случае договор считается продленным на условиях вклада до востребования, если иное не предусмотрено договором. Таким образом, и в этом случае ГК предусматривает уменьшение размера процентов, начисляемых по вкладу.

Банк вправе в одностороннем порядке изменить в сторону уменьшения размер процентов, выплачиваемых по вкладам. Осуществление данного права зависит от условия договора. Согласно п. 2 ст. 838 ГК действует различный порядок изменения размера процентов в отношении вкладов до востребования и срочных вкладов.

Так, если иное не предусмотрено договором, при уменьшении размера процентов, выплачиваемых на вклады до востребования, банк должен сообщить вкладчикам о принятии такого решения. Новый размер процентов применяется к вкладам, внесенным до сообщения вкладчикам об уменьшении процентов, по истечении месяца с момента соответствующего сообщения.

Что касается срочного вклада, то определенный договором размер процентов на вклад, внесенный гражданином, не может быть односторонне уменьшен банком, если иное не предусмотрено законом. Таким образом, банк вправе принять такое решение только при наличии прямого указания на то в законе. В отношении юридических лиц действует иное правило. Право на одностороннее изменение размера процентов может быть предусмотрено не только законом, но и договором.

Договор поручения. По договору поручения одна сторона (поверенный) обязуется совершить от имени и за счет



другой стороны (доверителя) определенные юридические действия (п. 1 ст. 971 ГК).

Договор заключается с целью предоставления юридических услуг. Договор поручения предполагает представительство одного лица от имени другого. Поэтому наряду с нормами о договоре поручения к взаимоотношениям поверенного и доверителя применяются правила о представительстве. Права и обязанности по сделке, совершенной поверенным, возникают непосредственно у доверителя.

ГК не устанавливает каких-либо ограничений по субъектному составу этого договора, за исключением случаев, когда договором поручения оформляется коммерческое представительство (ст. 184 ГК).

В отношении формы договора поручения действуют общие правила о форме сделок. На совершение юридических действий, предусмотренных договором поручения, доверитель обязан выдать поверенному доверенность (доверенности), за исключением случаев, предусмотренных абз. 2 п. 1 ст. 182 ГК.

Договор поручения может быть как *возмездным*, так и *безвозмездным*. Договор является возмездным, если хотя бы одна из сторон осуществляет предпринимательскую деятельность и в договоре не предусмотрен его безвозмездный характер. В отношении субъектов, не осуществляющих предпринимательскую деятельность, предполагается безвозмездность договора. В этом случае доверитель обязан уплатить поверенному вознаграждение, только если это предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором (ст. 972 ГК).

Поверенный обязан исполнять данное ему поручение в соответствии с указаниями доверителя. Указания доверителя должны быть правомерными, осуществимыми и конкретными.

Поверенный вправе отступить от указаний доверителя при наличии одновременно двух условий. Во-первых, если по обстоятельствам дела это необходимо в интересах доверителя и, во-вторых, поверенный не мог предварительно запросить доверителя либо не получил в разумный срок ответа на свой запрос. Поверенный обязан уведомить доверителя о допущенных отступлениях как только уведомление стало возможным.

Применительно к коммерческому представителю, исходя из особенностей его деятельности, действует иное правило.

При необходимости отступления от указаний доверителя в договоре поверенному может быть предоставлено право отступать от указаний доверителя без предварительного запроса об этом. В этом случае коммерческий представитель обязан в разумный срок уведомить доверителя о допущенных отступлениях, если иное не предусмотрено договором.

Поверенный обязан лично исполнять данное ему поручение, за исключением случаев, допускающих передоверие (ст. 976 ГК); сообщать доверителю по его требованию все сведения о ходе исполнения поручения; передавать доверителю без промедления все полученное по сделкам, совершенным во исполнение поручения; по исполнении поручения или при прекращении договора поручения до его исполнения без промедления возвратить доверителю доверенность, срок действия которой не истек, и представить отчет с приложением оправдательных документов, если это требуется по условиям договора или характеру поручения (ст. 974 ГК).

Доверитель обязан, если иное не предусмотрено договором, возмещать поверенному понесенные издержки; обеспечивать поверенного средствами, необходимыми для исполнения поручения; без промедления принять от поверенного все исполненное им в соответствии с договором поручения; уплатить поверенному вознаграждение, если договор является возмездным (п. 2 ст. 975 ГК). Договором могут быть предусмотрены и иные обязанности сторон.

Особенностью договора поручения является возможность его расторжения любой из сторон в одностороннем порядке (ст. 977 ГК). Это объясняется лично-доверительным характером отношений субъектов договора.

При прекращении договора до того, как поручение исполнено поверенным полностью, доверитель обязан возместить поверенному понесенные при исполнении поручения издержки, а когда поверенному причиталось вознаграждение, также уплатить ему вознаграждение соразмерно выполненной им работе. Это правило не применяется к исполнению поверенным поручения после того, как он узнал или должен был узнать о прекращении поручения.

Договор комиссии. По договору комиссии одна сторона (комиссионер) обязуется по поручению другой стороны (комитента) за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени, но за счет комитента (п. 1 ст. 990 ГК).

По сделке, совершенной комиссионером с третьим лицом, приобретает права и становится обязанным комиссионер.

Наиболее широкое применение договор комиссии получил в торговой деятельности. В рамках этого договора приобретается и (или) продается товар.

Договор комиссии может быть заключен на определенный срок или без указания срока его действия, с указанием или без указания территории его исполнения, с обязательством комитента не предоставлять третьим лицам право совершать в его интересах и за его счет сделки, совершение которых поручено комиссионеру, или без такого обязательства, с условиями или без условий относительно ассортимента товаров, являющихся предметом комиссии.

Принятое на себя поручение комиссионер обязан исполнить на наиболее выгодных для комитента условиях в соответствии с указаниями комитента.

При исполнении договора комиссионер вправе отступить от указаний комитента. Отступление от указаний комитента допускается, если по обстоятельствам дела это необходимо в интересах комитента. Здесь выделяют два различных порядка взаимоотношений между сторонами. Первый — комиссионеру, действующему в качестве предпринимателя, комитент может предоставить право отступать от его указаний без предварительного запроса. В этом случае комиссионер обязан в разумный срок уведомить комитента о допущенных отступлениях, если иное не предусмотрено договором. Второе правило касается договоров, заключаемых вне сферы предпринимательской деятельности. В этом случае комиссионер вправе отступить от указаний комитента, если он не мог предварительно запросить комитента либо не получил в разумный срок ответ на свой запрос. О допущенных отступлениях комиссионер обязан уведомить комитента как только уведомление стало возможным.

Как правило, в рамках договора комиссии совершаются сделки купли-продажи. При отступлении комиссионера от указаний комитента в отношении цены продаваемого (приобретаемого) товара применяются следующие правила:

— если комиссионер продал имущество по цене, ниже согласованной с комитентом, то он обязан возместить разницу в цене. Комиссионер освобождается от исполнения указанной обязанности, если докажет, что у него не было



возможности продать имущество по согласованной цене и продажа по более низкой цене предупредила еще большие убытки;

— если комиссионер купил имущество по цене, выше согласованной с комитентом, комитент вправе не принять покупку, известив об этом комиссионера. Такое заявление должно быть сделано в разумный срок после получения от комиссионера извещения о заключении сделки с третьим лицом;

— если комитент не известил комиссионера об отказе в принятии товара, покупка признается принятой комитентом. Однако комитент не вправе отказаться от заключенной для него сделки, если комиссионер сообщил, что принимает разницу в цене на свой счет.

Вещи, поступившие к комиссионеру от комитента либо приобретенные комиссионером за счет комитента, являются собственностью комитента (п. 1 ст. 996 ГК). Комиссионер отвечает перед комитентом за утрату, недостачу или повреждение находящегося у него имущества комитента. По исполнению поручения комиссионер обязан представить комитенту отчет и передать ему все полученное по договору комиссии (ст. 999 ГК). По общему правилу комиссионер не отвечает перед комитентом за неисполнение сделки третьим лицом.

В свою очередь комитент обязан уплатить комиссионеру вознаграждение, а также возместить израсходованные комиссионером на исполнение поручения суммы; принять от комиссионера все исполненное по договору комиссии; осмотреть имущество, приобретенное для него комиссионером, и известить последнего без промедления об обнаруженных в этом имуществе недостатках; освободить комиссионера от обязательств по исполнению коммиссионного поручения, принятых им на себя перед третьим лицом.

Комитент вправе в любое время отказаться от исполнения договора комиссии, отменив данное комиссионеру поручение. В отношении комиссионера действует иное правило. Комиссионер вправе отказаться от исполнения обязательства при наличии такого условия в договоре либо если договор заключен без указания срока его действия. При досрочном расторжении договора в одностороннем порядке комиссионер должен уведомить комитента о прекращении договора не позднее чем за тридцать дней, если более продолжительный срок уведомления не предусмотрен договором.



Агентский договор. По агентскому договору одна сторона (агент) обязуется за вознаграждение совершать по поручению другой стороны (принципала) юридические и иные действия от своего имени, но за счет принципала либо от имени и за счет принципала (п. 1 ст. 1005 ГК).

Взаимоотношения между сторонами могут строиться как по модели договора поручения, так и по модели договора комиссии. И в том, и в другом случае агент совершает определенные действия по поручению принципала и за его счет.

ГК не предъявляет специальных требований к субъектному составу и форме договора. В качестве агента и принципала могут выступать юридические и физические лица. Соглашение оформляется с учетом общих правил о форме сделок.

По сделке, совершенной агентом с третьим лицом от своего имени и за счет принципала, приобретает права и становится обязанным агент, хотя бы принципал и был назван в сделке или вступил с третьим лицом в непосредственные отношения по исполнению сделки.

Агентский договор носит *возмездный характер*. Принципал обязан уплатить агенту вознаграждение в размере и порядке, установленном договором.

В ходе исполнения договора агент обязан представлять принципалу отчеты.

Договор простого товарищества. По договору простого товарищества (договору о совместной деятельности) двое или несколько лиц (товарищей) обязуются соединить свои вклады и совместно действовать без образования юридического лица для извлечения прибыли или достижения иной не противоречащей закону цели (п. 1 ст. 1041 ГК). Из сказанного следует, что договор может заключаться как в предпринимательских, так и иных, не связанных с предпринимательской деятельностью целях.

ГК содержит ограничения по субъектному составу договора лишь при заключении договора для осуществления предпринимательской деятельности. В этом случае в качестве товарищей могут выступать только индивидуальные предприниматели и (или) коммерческие организации.

При заключении договора простого товарищества применяются общие правила о форме сделок.

Для осуществления совместной деятельности каждый товарищ должен внести *вклад в общее дело*. Вкладом могут

быть деньги, иное имущество, профессиональные и иные знания, навыки и умения, а также деловая репутация и деловые связи. Вклад каждого товарища подлежит денежной оценке, которая производится по соглашению между товарищами. Вклады товарищей предполагаются равными по стоимости, если иное не следует из договора или фактических обстоятельств (ст. 1042 ГК).

Внесенное товарищами имущество, которым они обладали на праве собственности, а также произведенная в результате совместной деятельности продукция и полученные от такой деятельности плоды и доходы признаются их *общей долевой собственностью*, если иное не установлено законом или договором либо не вытекает из существа обязательства. Пользование общим имуществом товарищей осуществляется по их общему согласию, а при недостижении согласия — в порядке, устанавливаемом судом.

Что касается ведения общих дел (заключения сделок с третьими лицами), то здесь в зависимости от условий договора возможны три варианта: 1) каждый товарищ вправе действовать от имени всех товарищей; 2) ведение дел осуществляется отдельными участниками; 3) дела ведутся совместно всеми участниками договора. При совместном ведении дел для совершения каждой сделки требуется согласие всех товарищей. Решения, касающиеся общих дел товарищей, принимаются товарищами по общему согласию, если иное не предусмотрено договором. Каждый товарищ независимо от того, уполномочен ли он вести общие дела товарищей, вправе знакомиться со всей документацией по ведению дел.

В отношениях с третьими лицами полномочие товарища совершать сделки от имени всех товарищей удостоверяется доверенностью, выданной ему остальными товарищами, или договором простого товарищества, совершенным в письменной форме.

Прибыль, полученная товарищами в результате их совместной деятельности, распределяется пропорционально стоимости вкладов товарищей в общее дело, если иное не предусмотрено соглашением товарищей. Соглашение об устранении кого-либо из товарищей от участия в прибыли ничтожно (ст. 1048 ГК).

В договоре определяется *порядок покрытия расходов и убытков*, связанных с совместной деятельностью товарищей. При отсутствии такого соглашения каждый товарищ



несет расходы и убытки пропорционально стоимости его вклада в общее дело. Соглашение, полностью освобождающее кого-либо из товарищей от участия в покрытии общих расходов или убытков, ничтожно (ст. 1046 ГК).

Вопрос об ответственности товарищей перед третьими лицами в зависимости от целей договора решается по-разному. Так, если договор не связан с осуществлением его участниками предпринимательской деятельности, каждый товарищ отвечает по общим договорным обязательствам всем своим имуществом пропорционально стоимости его вклада в общее дело. По общим обязательствам, возникшим не из договора (например, из причинения вреда), товарищи отвечают солидарно. При заключении договора с целью осуществления его участниками предпринимательской деятельности нет разграничения обязательств на обязательства, связанные с договором, и обязательства, возникшие не из договора. Участники такого товарищества отвечают солидарно по всем общим обязательствам независимо от оснований их возникновения (ст. 1047 ГК).

7.4. Внедоговорные обязательства

В гражданско-правовой литературе общепринято деление обязательств в зависимости от оснований их возникновения на договорные и внедоговорные. В ст. 8 ГК названы определенные юридические факты, с которыми закон связывает возникновение внедоговорных гражданских правоотношений. В частности, подобные обязательства возникают вследствие причинения вреда другому лицу и других неправомерных действий, а также из односторонних сделок. В части второй ГК пять глав посвящены регулированию таких обязательств, возникновение и содержание которых зависит от закона и воли лишь одной из сторон в обязательстве. Особенности обязательственных правоотношений между сторонами требуют самостоятельного рассмотрения каждой из групп внедоговорных обязательств.

Обязательства, возникающие вследствие причинения вреда, относятся к числу наиболее известных и распространенных.

Правовая природа таких отношений заключается в регулировании конфликтов между субъектами гражданского права, связанных с возмещением вреда, причиненного лич-



ности или имуществу гражданина либо имуществу юридического лица. Сторонами в обязательствах вследствие причинения вреда являются граждане, юридические лица и государство в лице своих органов, которые могут быть кредиторами (потерпевшими) и должниками (причинителями вреда). Потерпевший имеет право требовать возмещения причиненного вреда в результате неправомерных действий причинителя, который является обязанным лицом.

В связи с тем, что обязательства из причинения вреда возникают как последствия совершения неправомерных действий, их еще называют «деликтными обязательствами». Нормы, регулирующие порядок возмещения вреда, являются императивными, поскольку предусматривают возмещение вреда в полном объеме, не допуская при этом свободы в определении оснований и условий ответственности.

ГК установлена *ответственность за причиненный вред*, которая наступает при наличии следующих общих условий, образующих в совокупности состав гражданского правонарушения.

1. Наличие вреда. Вред может выражаться в виде имущественного ущерба, причиненного гражданам и юридическим лицам, а также неимущественного (морального) вреда гражданам.

Имущественный вред возмещается в натуре лицом, его причинившим, путем предоставления вещи того же рода и качества или путем исправления поврежденной вещи. На практике чаще всего потерпевшему возмещается вред в виде выплаты денежной суммы, размер которой определяется сторонами добровольно или судом на день предъявления иска либо принятия решения.

Что касается морального вреда, то его определение и принципы компенсации содержатся в ст. 151, 1099, 1100 и 1101 ГК. Под *моральным вредом* понимаются физические и нравственные страдания, причиненные действиями (бездействием), посягающими на личные неимущественные права (право на авторство, право на получение информации и т.д.), либо на принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона нематериальные блага (жизнь, здоровье, неприкосновенность частной жизни, деловую репутацию и др.).

Произвести денежную оценку морального вреда невозможно, поэтому определение размера его компенсации зависит от усмотрения суда, который принимает во внимание и учитывает степень физических и нравственных страданий



лица, степень вины нарушителя, а также иные обстоятельства дела.

Иск о компенсации морального вреда является самостоятельным требованием, связанным с нарушением прав граждан, и подлежит удовлетворению только в денежной форме. Исходя из определения морального вреда, его компенсация не может быть применена в отношении юридических лиц, например в случаях распространения сведений, порочащих их деловую репутацию, поскольку физически и нравственно от этого фирма страдать не будет. Она прежде всего потеряет клиентов, рынки сбыта продукции и т.д. Поэтому речь может идти лишь о *защите деловой репутации* путем выплаты денежной компенсации в размере, определяемом судом.

2. Неправомерность действий лица, причинившего вред, выражается в нарушении основных начал и принципов права, не допускающих причинения вреда другим лицам, что связано с возникновением обязательства возместить этот вред. Вместе с тем правомерные действия лиц, допускаемые законом, такие, как самозащита, необходимая оборона и крайняя необходимость, исключают возмещение причиненного вреда, кроме случаев, если были превышены пределы необходимой обороны.

3. Причинная связь между неправомерными действиями причинителя и наступившим вредом. В данном случае — это объективно существующая связь между явлениями, одно из которых — неправомерное поведение лица (причина) предшествует другому — наступлению вреда (следствие) и порождает его, что служит основанием возникновения обязательств из причинения вреда. Суд проверяет наличие причинной связи между фактом нарушения и размером причиненного вреда.

4. Вина причинителя вреда. В гражданском праве действует *принцип презумпции виновности* лица, причинившего вред другому лицу. Причинителю вреда предоставляется право доказывать в суде свою невиновность, равным образом, как и потерпевший должен доказать факт причинения ему вреда. ГК предусмотрено, что вред, возникший вследствие умысла потерпевшего, возмещению не подлежит. Законодатель также учитывает вину потерпевшего в форме грубой неосторожности, что влияет на размер возмещения вреда. Поэтому принцип вины причинителя вреда лежит в основе принятия судебного решения о размерах возмещения причиненного вреда.



В случаях, когда вред причинен деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих, гражданско-правовая ответственность наступает независимо от вины причинителя. Речь идет об использовании юридическими лицами электрической энергии высокого напряжения, взрывчатых веществ, осуществлении производственной строительной деятельности и др., а также использовании гражданами и юридическими лицами транспортных средств и т.п. Причинитель вреда обязан возместить вред, причиненный источником повышенной опасности, если не докажет, что вред возник вследствие *непреодолимой силы*, т.е. в результате чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств либо в силу умысла потерпевшего.

Ответственность за вред, причиненный субъектами гражданского права с различным правовым статусом, имеет свои особенности. ГК предусматривает ответственность граждан, юридических лиц и различных органов государства за вред, причиненный другому лицу.

Установлена *ответственность юридических лиц за вред, причиненный их работниками* (ст. 1068 ГК). Под работниками понимаются граждане, выполняющие работу на основании трудового договора (контракта) или гражданско-правового договора, если они действовали или должны были действовать по заданию юридического лица. Речь идет о выполнении работником служебных обязанностей, а также о выполнении обязанностей, хотя и выходящих за пределы должностной инструкции, но выполняемых по поручению работодателя.

Иск предъявляется не к работнику организации — непосредственному причинителю вреда, а к юридическому лицу, которое и возмещает в полном объеме причиненный вред. Юридическое лицо имеет *право обратного требования (регресса)* к своему работнику в размере выплаченного возмещения, если между ними был заключен договор о полной материальной ответственности, а также в случаях, предусмотренных ст. 243 ТК (преступные действия работника, причинение ущерба не при исполнении трудовых обязанностей и т.д.). В остальных случаях за ущерб, причиненный предприятию, работники несут ответственность в размере не более своего среднего месячного заработка.

Законом предусматривается *персональная ответственность участников (членов) хозяйственных товариществ и производственных кооперативов*, где члены (учредители)

этих организаций совпадают в одном лице с работниками. Поэтому причиненный вред обязаны возместить полные товарищества, товарищества на вере и производственные кооперативы.

В сфере административного управления и судебно-прокурорской деятельности в результате незаконных действий либо бездействия государственных органов Российской Федерации и субъектов РФ, органов местного самоуправления, а также их должностных лиц возможно причинение вреда гражданам и юридическим лицам, который соответственно возмещается за счет казны государственного или муниципального образования. Под *незаконными действиями* имеется в виду издание актов государственного органа или органа местного самоуправления, если этот акт не соответствует закону или иным правовым актам и нарушает права и законные интересы граждан и юридических лиц, а также незаконные действия (бездействие) должностных лиц, связанные с осуществлением функций представитель власти, либо выполняющих организационно-распорядительные и административно-хозяйственные функции. Независимо от того, кто является причинителем вреда — государственный орган или орган местного самоуправления либо их должностные лица, ответчиком по делу будет выступать соответствующий финансовый орган или иной управомоченный орган, имеющий полномочия по списанию денежных средств соответствующего бюджета или передаче имущества.

Ответственность причинителей вреда в сфере административного управления наступает при наличии совокупности общих условий, образующих состав гражданского правонарушения. Что касается ответственности за вред, причиненный гражданину в результате незаконного осуждения, незаконного привлечения к уголовной ответственности, незаконного применения в качестве меры пресечения заключения под стражу или подписки о невыезде, незаконного наложения административного взыскания в виде ареста или исправительных работ, то она наступает независимо от вины должностного лица за счет казны государственного или муниципального образования. В то же время причинение вреда органами дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда, не связанного с незаконным осуждением и привлечением к уголовной ответственности, возмещается с *учетом вины причинителей вреда*.



ГК определены *особенности ответственности субъектов за вред, причиненный деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих*. В ГК дается примерный перечень видов деятельности, представляющей повышенную опасность для окружающих, который не является исчерпывающим. Суд может признать любой объект источником повышенной опасности для людей при наличии соответствующих доказательств (например, заключения эксперта и др.) по конкретному делу. При этом учитывается невозможность человека полностью контролировать деятельность, связанную с использованием определенных веществ, процессов и т.д., имеющих вредоносный характер.

Наиболее распространенным источником повышенной опасности является деятельность по использованию транспортных средств. Субъектом гражданско-правовой ответственности является владелец источника повышенной опасности, а не водитель транспортного средства, находящийся в трудовых отношениях с организацией или гражданином. Для привлечения владельца к ответственности следует установить наличие вреда и причинную связь между наступлением вреда и деятельностью, связанной с использованием источника повышенной опасности. Владелец не будет нести ответственности в том случае, если докажет, что источник повышенной опасности вышел из его обладания в результате противоправных действий третьих лиц (например, при угоне автомобиля и совершении дорожно-транспортного происшествия, связанного с причинением вреда). Владелец транспортного средства также освобождается от ответственности, если докажет, что вред наступил в результате действия непреодолимой силы или умысла потерпевшего. Он частично может быть освобожден от ответственности вследствие грубой неосторожности потерпевшего и с учетом имущественного положения за исключением случаев умышленного причинения вреда.

Возмещение вреда, нанесенного жизни или здоровью гражданина и выразившегося в причинении увечья или смерти человека, осуществляется в виде *денежной компенсации*. В случае повреждения здоровья потерпевшему компенсируется утраченный им заработок, включающий все виды оплаты труда по трудовым и гражданско-правовым договорам как по месту основной работы, так и по совместительству, доходы от предпринимательской деятельности и авторского гонорара. Кроме того, подлежат возмещению дополнитель-

но понесенные потерпевшим расходы на лечение, дополнительное питание, приобретение лекарств и т.д.

ГК устанавливает порядок возмещения вреда лицам, которые утратили средства к существованию в случае смерти потерпевшего. Круг таких лиц указан в ст. 1088 ГК. К их числу относятся нетрудоспособные и несовершеннолетние лица, находившиеся на иждивении умершего, один из родителей, супруг или другой член семьи независимо от его трудоспособности, который не работает и занят уходом за детьми, внуками, братьями и сестрами умершего, не достигшими 14 лет либо достигшими этого возраста, но по состоянию здоровья нуждающимися в постороннем уходе, ребенок умершего, родившийся после его смерти, и другие указанные в законе лица.

Закон предусматривает обязательную индексацию сумм, выплачиваемых гражданам, в связи с повышением стоимости жизни и увеличением минимального размера оплаты труда.

Особый порядок возмещения вреда, причиненного вследствие недостатков товаров, работ и услуг, установлен действующим ГК, который по сравнению с Законом «О защите прав потребителей» расширил круг потерпевших. К их числу относятся граждане и юридические лица, которым причинен вред вследствие недостатков товаров, работ и услуг, приобретенных ими для потребительских целей, а не для использования в предпринимательской деятельности. Ответственность причинителя вреда наступает независимо от наличия договорных отношений с потерпевшим, когда установлен факт наступления вреда и причинной связи между вредом и ненадлежащим качеством товара (работ, услуг).

Потерпевший вправе предъявить иск к изготовителю товара или к его продавцу, если товар оказался недоброкачественным или если вследствие недостоверной либо недостаточной информации о товаре лицу причинен вред. Вред, причиненный вследствие недостатков работы или услуги, возмещается лицом, непосредственно выполнившим эту работу или оказавшим услугу.

ГК освобождает от ответственности причинителя вреда в случаях действия непреодолимой силы или имевшего место умысла либо грубой неосторожности со стороны потерпевшего при пользовании товаром или его хранении, что заключается в нарушении соответствующих правил, с которыми он официально был ознакомлен.

Ответственность за вред, причиненный вследствие недостатков товаров, работ или услуг, применяется с учетом сроков годности или службы товаров, которые должны быть установлены изготовителем (продавцом). Срок годности обычно устанавливается на продукты, медикаменты и другие потребительские товары. Товары с просроченным сроком годности запрещены к употреблению. Что касается сроков службы товаров, то речь идет о товарах длительного пользования (автомобили, телевизоры, холодильники и т.п.), а также о выполнении работ, связанных, например, с ремонтом и строительством жилых домов, гаражей и т.п. Если изготовитель (исполнитель) в нарушение требований правовых норм не устанавливает сроки годности или службы товара, то у потерпевшего имеются законные основания предъявить иск в связи с возмещением вреда, причиненного в пределах десяти лет со дня производства товара (работы, услуги) (п. 1 ст. 1097 ГК). Размер возмещения вреда определяется и взыскивается в полном объеме. Граждане имеют право также на компенсацию морального вреда в случаях нарушения их имущественных прав, причем независимо от подлежащего возмещению имущественного вреда.

ГК определяет *особенности ответственности за вред, который причинен несовершеннолетними*, лицами, признанными полностью или частично недееспособными, а также лицами, не способными понимать значение своих действий. В таких случаях ответственность полностью или частично возлагается не на самих причинителей вреда, а на других лиц. Это могут быть родители (усыновители) или опекуны, образовательные, воспитательные, лечебные и иные учреждения.

Ответственность за вред, причиненный лицами, признанными полностью недееспособными, может быть возложена на их опекунов или специализированные медицинские учреждения, в которых такие лица находились на излечении под надзором. Что касается лиц, ограниченно дееспособных (злоупотребляющих спиртными напитками, наркотическими средствами и т.д.), то они полностью несут ответственность за вред, причиненный другому лицу, на общих основаниях.

Самостоятельную группу *составляют обязательства вследствие неосновательного обогащения* (гл. 60 ГК). Здесь гражданские права и обязанности граждан и юридических лиц возникают, когда одно лицо без установленных законом,



иными правовыми актами или сделкой оснований приобрело или сберегло имущество (приобретатель) за счет другого лица (потерпевшего). ГК обязывает в данном случае приобретателя (должника) возвратить незаконно полученное имущество в натуре или действительную его стоимость на момент приобретения либо восстановить первоначальное положение потерпевшего (кредитора), если имело место необоснованное использование чужого права. Должник обязан также возместить причиненные убытки и уплатить проценты за пользование чужими денежными средствами, если неосновательное обогащение выразилось в приобретении или сбережении определенной денежной суммы.

Неосновательным обогащением признается *получение денег лицом в оплату за товар, который не поставлялся, пользование чужим имуществом без заключения договора* аренды и другие действия лиц по приобретению или сбережению за чужой счет имущества без должного на то правового основания. При этом не имеет значения то обстоятельство, что приобретение или сбережение произошло независимо от действий приобретателя имущества, потерпевшего, третьих лиц и их воли. Исключением из этого правила является *приобретательская давность*, когда лицо, не являющееся собственником имущества добросовестно, открыто и непрерывно владеет недвижимым имуществом в течение 15 лет, либо иным имуществом в течение пяти лет, приобретая по истечении указанных сроков право собственности на это имущество.

Нормы, регулирующие обязательства вследствие неосновательного обогащения, могут применяться самостоятельно, а также вместе с другими нормами, регулирующими соответствующие гражданско-правовые отношения, если иное не предусмотрено законодательством (ст. 1103 ГК). Так, нормы, регулирующие обязательства вследствие неосновательного обогащения, применяются в том случае, когда после признания сделки недействительной или расторжения договора должник продолжает удерживать имущество другого лица либо не возмещает его стоимость.

К третьей группе внедоговорных обязательств относятся *обязательства, возникающие из действия в чужом интересе без поручения, объявления конкурса и публичного обещания награды*.

Действия лица в чужом интересе порождают обязательственные отношения между действующим и заинтересо-

ванным лицом при условии, что действия совершаются без поручения, иного указания или заранее обещанного согласия заинтересованного лица. Такие действия выгодны для последнего, они не являются противоправными и не противоречат намерениям самого заинтересованного лица, совершаются с необходимой заботливостью и осмотрительностью. Совершение этих действий не входит в круг служебных обязанностей лица, действующего в интересах другого лица (гл. 50 ГК).

Закон требует, чтобы лицо, действующее в чужом интересе, при первой же возможности сообщило об этом заинтересованному лицу, а последнее приняло в течение разумного срока решение об одобрении или неодобрении предпринятых действий. Исключением из приведенного правила является присутствие заинтересованного лица при совершении действий в его интересах либо возможное причинение ему серьезного ущерба, в силу чего невозможно ждать одобрения совершаемых действий от заинтересованного лица (например, при спасении имущества от стихийного бедствия, пожара и т.п.). В случае неодобрения действий лица, действовавшего в чужом интересе, они должны быть немедленно прекращены, поскольку не будут иметь правового значения для возникновения обязанностей заинтересованного лица.

Стороны должны решить вопросы возмещения убытков действовавшего лица, выплаты ему вознаграждения, принятия на себя обязательств по совершенным сделкам. Что касается убытков, то они возмещаются с учетом осмотрительности и разумности сделанных лицом затрат. При этом упущенная выгода не возмещается. Заинтересованное лицо обязано возместить убытки действовавшего в его интересах лица до момента неодобрения им таких действий. Лицо, действовавшее в чужом интересе, вправе рассчитывать на вознаграждение в том случае, если получены положительные результаты, оцененные заинтересованным лицом.

Обязательства из публичного конкурса возникают между лицами, объявившими конкурс, и участниками конкурса (гл. 57 ГК). Конкурсы различают: открытые, когда объявление в печати или иных средствах массовой информации обращено ко всем желающим в нем участвовать, и закрытые, когда предложение принять участие в конкурсе направляется определенному кругу лиц по выбору организаторов конкурса.

Закон предъявляет определенные требования к содержанию объявления о конкурсе, которое должно содержать существо задания, критерии и порядок оценки результатов работы или иных достижений, место, срок и порядок их представления, размер и форму награды, а также порядок и сроки объявления результатов конкурса. Эта вопросы имеют важное значение для последующего правового урегулирования отношений сторон. Организаторы конкурса вправе в течение первой половины установленного для представления работ срока изменять условия или отменить конкурс. При этом организаторы будут обязаны возместить расходы, понесенные любым лицом, выполнившим работу, предусмотренную в объявлении, до момента изменения условий или отмены конкурса.

Что касается использования произведений науки, литературы и искусства, удостоенных награды по результатам конкурса, то ГК предоставляет организаторам конкурса преимущественное право на заключение с автором договора об использовании произведения с выплатой ему соответствующего вознаграждения.

Обязательства, возникающие из публичного обещания награды, урегулированы нормами гражданского законодательства (гл. 56 ГК). В силу такого обязательства сторона, обещавшая награду любому лицу за совершение определенных действий, обязана уплатить другой стороне вознаграждение (награду) за результат, указанный в объявлении: предоставление необходимых сведений, отыскание утраченной вещи и т.п. Обещание награды должно быть сделано публично путем помещения объявления в газете, передачи по радио или по телевидению и в других формах. Объявление о награде должно быть адресовано неограниченному числу лиц. Лицо, отозвавшееся на объявление, вправе потребовать письменного подтверждения обещания.

Обязанность для лица, публично обещавшего награду, наступает с момента достижения третьими лицами результата, причем действия их должны быть правомерными и совершенными в пределах срока, указанного в объявлении. В качестве награды может предлагаться денежное вознаграждение или передача конкретной вещи. Если действия, указанные в объявлении, совершили несколько лиц, то награда между ними делится поровну или в размере, согласованном между ними. При этом участие лица, сделавшего объявление, законом не предусмотрено.

В ГК указаны *правовые последствия отмены публичного обещания награды*. Лицо, объявившее награду, не освобождается от возмещения расходов отозвавшимся лицам, которые понесли расходы в связи с совершением указанных в объявлении действий, но в пределах объявленной суммы награды, даже если затраты и превышают ее. Все споры между лицами, публично обещавшими награду и отозвавшимися на это обещание, решаются в судебном порядке. Спорными могут быть вопросы о размере вознаграждения, об определении первого лица, достигшего положительного результата, указанного в объявлении, о правовых последствиях отмены публичного обещания награды для лица, частично или полностью выполнившего действия, указанные в объявлении.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Что такое договор в гражданском праве?
2. Каков порядок заключения договора?
3. Чем отличаются договоры на передачу имущества в собственность от договоров на передачу имущества в пользование?
4. Какие виды договоров на оказание услуг вы знаете?

Литература

1. Брагинский, М. И. Договорное право. Кн. 1. Общие положения / М. И. Брагинский, В. В. Витрянский. — М., 2000.
2. Брагинский, М. И. Договорное право. Кн. 2. Договоры о передаче имущества / М. И. Брагинский, В. В. Витрянский. — М., 2001.
3. Гражданское право : учебник / под ред. Е. А. Суханова. — В 2 т. Т. 2. — М., 2004—2005.



Глава 8

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Предпринимательские отношения связаны с осуществлением предпринимательской деятельности, являющейся проявлением таких качеств человека, как инициативность, систематичность и целенаправленность, преодоление трудностей на свой собственный риск и счет. Эти качества в процессе осуществления предпринимательской деятельности направлены на достижение экономической цели — извлечение прибыли. Таким образом, предпринимательская деятельность — разновидность экономической деятельности (ст. 34 Конституции). Одним из важнейших условий осуществления такой деятельности служит наличие рынков товаров (работ, услуг), капитала, рабочей силы.

Предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от использования имущества, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Поскольку с осуществлением предпринимательской деятельности законодатель связывает возникновение для субъекта этой деятельности ряда правовых последствий: права, обязанности, ответственность, то важно определить юридические критерии этой деятельности.

Критерий *самостоятельности* подразумевает осуществление деятельности свободно и автономно как в использовании способностей, так и в принятии решений. Однако эта свобода ограничена правовыми рамками. В частности, права лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность, могут быть ограничены федеральным законом в той мере, в какой это необходимо в целях защиты конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных



интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства (ст. 55 Конституции, ст. 1 ГК).

Самостоятельность в осуществлении предпринимательской деятельности сочетается с наличием ответственности субъекта в ходе ее осуществления, в частности возложением на себя риска вследствие принятия неправильного решения или последствий действия случайных обстоятельств. При осуществлении предпринимательской деятельности всегда существует неопределенность относительно будущих событий и их последствий, поэтому субъект действует на свой страх и риск. В частности, он несет ответственность в деловом обороте в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения договорных обязательств при отсутствии вины, т.е. отвечает и за случайно возникшую невозможность исполнения. Таким образом, возможность возникновения негативных последствий (убытка) вследствие случайных обстоятельств (не зависящих от действия лиц) относится на счет этого лица.

Другой критерий предпринимательской деятельности связан с основной целью осуществления предпринимательской деятельности — *систематическим извлечением прибыли*. По общему определению, прибыль — это разность между величиной доходов и затрат, связанных с их получением. Правовым критерием предпринимательской деятельности является постоянство извлечения прибыли от использования имущества, продажи товаров, выполнения работ и оказания услуг. При отсутствии таких признаков деятельность не будет считаться предпринимательской.

Наконец, важным критерием является *правовой статус предпринимателя*. Предпринимательством могут заниматься организации — юридические лица и отдельные граждане. Закон устанавливает обязательность государственной регистрации лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность, в соответствующих государственных органах.

Порядок регистрации юридических лиц определяется Федеральным законом от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», в соответствии со ст. 1 которого государственная регистрация юридических лиц — акты уполномоченного федерального органа исполнительной власти, осуществляемые посредством внесения в государственные реестры сведений о создании, реорганизации и ликвидации юридических лиц, а также иных сведений о юридических лицах.



Государственная регистрация осуществляется в срок не более пяти дней со дня представления документов в регистрирующий орган.

Закон определяет:

- порядок предоставления документов для регистрации;
- порядок государственной регистрации юридических лиц при создании и в связи с их ликвидацией; государственной регистрации изменений, вносимых в учредительские документы юридического лица;
- основания для отказа в государственной регистрации и ответственность регистрирующего органа.

Для регистрации гражданин-предприниматель должен подать заявление, составленное по установленной форме, и документ об уплате регистрационного сбора. Требование иных документов при регистрации не допускается. Регистрация предпринимателей осуществляется регистрирующим органом в день представления документов либо в трехдневный срок с момента получения документов по почте. В тот же день выдается или высылается по почте бессрочное свидетельство о регистрации в качестве предпринимателя. Отказ в государственной регистрации или необоснованное уклонение от нее могут быть обжалованы в арбитражный суд.

Если гражданин, осуществляющий предпринимательскую деятельность без государственной регистрации, вступил в те или иные правоотношения с третьими лицами, то в целях защиты интересов этих лиц законом установлено, что данный гражданин не вправе ссылаться в отношении заключенных им при этом сделок на то, что он не является предпринимателем. Суд может применить к таким сделкам нормы об обязательствах, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности (п. 4 ст. 23 ГК).

Законодательство России о предпринимательстве охватывает широкий круг нормативных правовых актов, содержащих нормы, регулирующие предпринимательскую деятельность.

Лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность, находится одновременно во многих правоотношениях:

1. Правоотношения частного порядка между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, между упомянутыми лицами и гражданами — потребителя-



ми и другими субъектами гражданского права (Российской Федерацией, субъектами РФ, муниципальными образованиями), в основном регулируемые нормами гражданского законодательства. Таковы, прежде всего, отношения из гражданско-правовых договоров по продаже товаров, работ (услуг) потребителям и т.п.

2. Правоотношения публичного порядка, основанные на властном подчинении, как правило, финансового и административно-правового характера. Таковы отношения по уплате налогов и иных обязательных платежей в федеральный и местные бюджеты, ведению бухгалтерского учета и отчетности, соблюдению норм по охране окружающей среде и т.п.

Таким образом, законодательство о предпринимательстве характеризуется комплексным регулированием множества правоотношений, в которых одновременно может находиться лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность. Отсюда возникают сложности с разграничением законодательства о предпринимательстве, выделением в нем конкретных отраслей законодательства, например гражданского. Нормы ГК регулируют все имущественные отношения между равноправными субъектами, в том числе осуществляющими предпринимательскую деятельность. В то же время сам ГК и другие федеральные законы содержат специальные положения, регулирующие только предпринимательскую деятельность.

Существует несколько основных критериев классификации правовых актов законодательства о предпринимательской деятельности. Можно выделить следующие основания классификации:

- 1) по юридической силе в иерархии актов;
- 2) по степени подчиненности между участниками правоотношений;
- 3) по специализации норм;
- 4) по компетенции законодательного регулирования.

Критерий *юридической силы и места в иерархии нормативных правовых актов* предполагает выделение законов и подзаконных правовых актов. Среди федеральных законодательных актов высшую силу имеет Конституция, затем следуют федеральные конституционные законы, федеральные законы; указы Президента РФ; постановления Правительства РФ; акты министерств, федеральных комиссий, Банка России; законы и иные нормативные акты субъектов РФ.



Классификация правовых актов *по степени подчиненности субъектов права* предполагает разграничение правовых актов гражданского, финансового, административного и других отраслей права, регулирующих предпринимательскую деятельность. Это важно, поскольку в гражданском праве инициатива сторон не может быть ограничена ведомственными правовыми актами, например, при определении содержания договора (п. 3 ст. 421 ГК), в то время как в административных отношениях может.

К имущественным отношениям, основанным на административном или ином властном подчинении одной стороны другой, в том числе налоговым, финансовым и административным отношениям, гражданское законодательство не применяется, если не установлено иное.

Различение по критерию *специализации норм* позволяет отграничить правовые акты, которые в основном содержат общие правовые нормы, регулирующие как предпринимательскую, так и другую деятельность, и правоотношения иного характера. Таковы, например, Федеральные законы от 16.07.1998 № 102-ФЗ «Об ипотеке (залоге недвижимости)», от 11.03.1997 № 48-ФЗ «О переводном и простом векселе», от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» и др. Вместе с тем существует группа правовых актов, регулирующих отдельные виды предпринимательской деятельности: Федеральный закон от 02.12.1990 № 395-1 «О банках и банковской деятельности», Закон РФ от 20.02.1992 № 2383-1 «О товарных биржах и биржевой торговле», Федеральный закон от 29.10.1998 № 164-ФЗ «О финансовой аренде (лизинге)» и др.

Разграничение *по компетенции законодательного регулирования* позволяет различать правовые акты в соответствии с разграничением полномочий Российской Федерации и субъектов РФ в ст. 71–73 Конституции. Здесь следует учитывать, что в исключительном ведении Российской Федерации находится гражданское законодательство, финансовое, кредитное, таможенное регулирование и т.д. Другие вопросы предпринимательства отнесены к совместному ведению России и субъектов РФ.

Права и свободы в сфере предпринимательской деятельности. Наиболее важные права и свободы в сфере предпринимательства закреплены в Конституции:

свободное использование способностей и имущества для предпринимательской деятельности;



свободное перемещение товаров, услуг и денежных средств;

свобода экономической деятельности;

свобода передвижения;

право иметь имущество в собственности, единолично владеть, пользоваться и распоряжаться им;

право на владение пользование и распоряжение землей и другими природными ресурсами;

право на информацию;

право на защиту от недобросовестной конкуренции;

право на судебную защиту.

Федеральные законы закрепляют другие важные права в сфере предпринимательства, в первую очередь в сфере гражданских правоотношений. Статья 1 ГК предусматривает:

свободу в установлении прав и обязанностей на основе договора и в определении любых, не противоречащих законодательству условий договора;

равенство участников гражданских правоотношений;

неприкосновенность собственности;

недопустимость произвольного вмешательства кого-либо в частные дела;

беспрепятственное осуществление гражданских прав;

обеспечение восстановления нарушенных прав;

их судебную защиту.

Обязанности в сфере предпринимательства. Предоставление необходимых прав лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность, сопряжено с установлением для него определенных обязанностей, которые могут быть разделены на следующие группы.

• **Публичные обязанности:**

1) *перед обществом и государством*: платить законно установленные налоги и сборы (ст. 58 Конституции); сохранять природу и окружающую среду (ст. 34 Конституции);

2) *перед конкурентами*: недопущение злоупотребления доминирующим положением на рынке и недобросовестной конкуренции (ст. 34 Конституции);

3) *перед потребителями*: передача товаров, выполнение работ и оказание услуг в соответствии с условиями договора, обеспечение технического ремонта и замены товара, его безопасности, предоставление информации об изготовителе и о товарах (работах, услугах).



- Частные обязанности:

1) *перед всеми другими субъектами*: недопущение нарушений права собственности и иных вещных прав, исключительных прав на объекты интеллектуальной деятельности, обязанность надлежащего исполнения обязательств перед контрагентами по договорам (ст. 309 ГК) и возмещения убытков при их ненадлежащем исполнении;

2) *перед участниками хозяйственных обществ и товариществ, членами трудовых кооперативов*;

3) *перед наемными работниками* (ст. 4 ТК): запрет принудительного труда; предоставление работы, обусловленной трудовым договором; обеспечение безопасности труда, обеспечение инструментальным оборудованием, материалами для исполнения трудовых обязанностей; обеспечение равной зарплаты за равный труд и ее выплаты в установленные сроки; возмещение вреда, причиненного работникам в связи с исполнением ими трудовых обязанностей, а также морального вреда.

Ответственность в сфере предпринимательства. Соблюдение субъектами предпринимательской деятельности своих обязанностей обеспечивается наличием ответственности в сфере предпринимательства.

В силу сложности правоотношений, в которых может находиться лицо при осуществлении предпринимательской деятельности, в зависимости от вида правонарушения к нему могут применяться меры:

- уголовно-правовой ответственности;

- административно-правовой ответственности;

- гражданско-правовой ответственности;

- ответственность из трудовых и других видов отношений.

Государственные гарантии предпринимательской деятельности. Реализация лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность, необходимых для этого прав и свобод, предусмотренных законодательством, обеспечивается государственными гарантиями этих прав и свобод. Важнейшей из гарантий служит конституционное закрепление этих прав и свобод. Другим проявлением государственных гарантий осуществления прав и свобод в сфере предпринимательства является обеспечение их реализации соответствующими федеральными законами. Например, п. 2 ст. 1 ГК закрепляет принцип свободы осуществления гражданских прав на основании договора; ст. 23 ГК закреп-

ляет права индивидуального предпринимателя и ст. 212 ГК устанавливает возможность иметь в собственности имущество и предусматривает равную защиту прав всех категорий собственников.

Статья 3 НК закрепляет принципы недискриминационного характера налогов и сборов, запрещает взыскание налогов и сборов, не предусмотренных НК, предусматривает необходимость толкования всех неустраняемых противоречий и неясностей актов законодательства о налогах и сборах в пользу налогоплательщика.

Статья 169 УК устанавливает уголовную ответственность за воспрепятствование законной предпринимательской деятельности.

Государство законодательно закрепило меры поддержки малого предпринимательства в Федеральном законе от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации». Федеральным законом вводится и определяется новое понятие «инфраструктура поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства» (ст. 15), предусматривается разработка программы развития таких субъектов, определяются виды и формы поддержки.

Организационные формы предпринимательства. Лица могут осуществлять предпринимательскую деятельность в различных организационных формах:

- 1) без образования юридического лица в качестве индивидуального предпринимателя;
- 2) с образованием юридического лица — коммерческой организации в виде хозяйственного общества или товарищества, государственного (муниципального) унитарного предприятия, производственного кооператива;
- 3) в виде объединений юридических лиц — коммерческих организаций.

Наиболее простой формой осуществления предпринимательской деятельности является предпринимательская деятельность гражданина, возникающая с момента его государственной регистрации *в качестве индивидуального предпринимателя*.

К предпринимательской деятельности, осуществляемой индивидуальным предпринимателем, применяются правила ГК, регулирующие деятельность коммерческих организаций (п. 3 ст. 23 ГК). Индивидуальный предприниматель отвечает по обязательствам всем своим имуществом, т.е. несет пол-



ную ответственность за исключением имущества, на которое не может быть обращено взыскание; при осуществлении предпринимательской деятельности вправе использовать наемный труд; к индивидуальному предпринимателю, который не в состоянии удовлетворить требования кредиторов, могут быть применены процедуры банкротства.

Глава крестьянского фермерского хозяйства, осуществляющего свою деятельность без образования юридического лица, признается предпринимателем с момента государственной регистрации крестьянского (фермерского) хозяйства.

Имущество крестьянского (фермерского) хозяйства принадлежит его членам на праве совместной собственности, если иное не установлено законом или договором. Плоды, продукция и доходы, полученные в результате деятельности хозяйства, являются общим имуществом его членов и используются по соглашению между ними.

Предпринимательская деятельность *с образованием юридического лица* может осуществляться в следующих организационно-правовых формах: полное товарищество; товарищество на вере; общество с ограниченной ответственностью; общество с дополнительной ответственностью; закрытое или открытое акционерные общества; производственный кооператив; государственное и муниципальное унитарное предприятие.

В целях координации предпринимательской деятельности, а также представления и защиты общих интересов коммерческие организации могут создавать *объединения в форме ассоциаций или союзов*, являющихся некоммерческими организациями.

Другой формой объединения являются *холдинговые структуры*, создаваемые на основе контроля за принятием решения основным хозяйственным обществом или товариществом в другом хозяйственном обществе (дочернее хозяйственное общество) путем участия в капитале или иным способом. Такие структуры называются объединениями вертикально-интегрированного типа.

Регулирование предпринимательской деятельности с участием иностранных инвестиций. Законодательство регулирует деятельность иностранных инвесторов на территории РФ. В соответствии с Федеральным законом от 09.07.1999 № 160-ФЗ «Об иностранных инвестициях



в Российской Федерации» иностранными инвесторами являются:

- иностранное юридическое лицо;
- иностранная организация, не являющаяся юридическим лицом;
- иностранный гражданин;
- лицо без гражданства, постоянно проживающее за пределами Российской Федерации;
- международная организация, которая в соответствии с законодательством соответствующего иностранного государства (а для международной организации — международным договором РФ) вправе осуществлять инвестиции на территории РФ.

В соответствии с названным Федеральным законом правовой режим деятельности иностранных инвесторов и использование полученной от инвестиций прибыли не может быть менее благоприятным, чем правовой режим деятельности и использования прибыли, установленный для российских инвесторов. Положения ограничительного характера могут быть установлены федеральными законами только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов лиц, обороны страны и безопасности государства.

Иностранному инвестору на территории РФ предоставляются следующие гарантии:

- защита прав и интересов и право на возмещение убытков;
- осуществление инвестиций в любых формах, не запрещенных законодательством РФ;
- право компенсации при национализации и реквизиции имущества;
- гарантия от неблагоприятного изменения для иностранного инвестора законодательства РФ;
- право на свободное использование доходов и прибыли на территории РФ и перевода за пределы РФ доходов, прибыли и других правомерно полученных сумм;
- право на беспрепятственный вывоз за пределы Российской Федерации имущества и информации, которые были первоначально ввезены на территорию РФ в качестве иностранной инвестиции;
- право на приобретение ценных бумаг;
- право на земельные участки, другие природные ресурсы, здания, сооружения, другое недвижимое имущество.



На территории России создаются и действуют коммерческие организации с иностранными инвестициями в организационно-правовых формах, предусмотренных гражданским законодательством РФ. Такие юридические лица подлежат государственной регистрации в органах юстиции в течение 30 дней со дня представления в органы регистрации пакета документов, перечень которых установлен Федеральным законом «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации».

Имущественная основа предпринимательской деятельности. Для осуществления предпринимательской деятельности лицо должно иметь правомочия владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом.

Гражданское законодательство предоставляет лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность, право собственности и ограниченные вещные права на имущество. Наиболее важным из ограниченных вещных прав в предпринимательской сфере являются право хозяйственного ведения и право оперативного управления, поскольку они определяют права государства как собственника в отношении имущества, находящегося у государственных (муниципальных) предприятий, а также казенных предприятий и учреждений в отношении закрепленного за ними имущества при совершении сделок в деловом обороте.

При совместном осуществлении предпринимательской деятельности ее участникам приходится объединять имущество для достижения целей своей деятельности. В этом случае лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность, могут использовать режим общей собственности с определением долей (общая долевая собственность) или без определения долей (общая совместная собственность).

При осуществлении предпринимательской деятельности важным вопросом является определение правового режима имущества, используемого предпринимателем.

Законодательство РФ выделяет правовой статус имущества как объектов гражданских прав и правовой статус имущества для целей его учета.

В первом случае правовой статус имущества определяется ГК. В частности, ГК определяет *отдельные объекты гражданских прав*, из которых в предпринимательской деятельности занимают важное место: недвижимые вещи; деньги (валюта); ценные бумаги.



Лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность, приходится обеспечивать соблюдение требований законодательства, определяющего правовой статус этих видов имущества. В частности, при совершении операций с недвижимыми вещами следует учитывать обязательность государственной регистрации возникновения, перехода и прекращения права собственности, а также регистрации сделок с недвижимым имуществом под страхом признания договора незаключенным (ч. 3 ст. 433 ГК).

Правовой режим имущества может определяться требованиями законодательства о его учете. В частности, Федеральным законом от 21.11.1996 № 129-ФЗ «О бухгалтерском учете» и иными нормативными правовыми актами установлены основные правила ведения бухгалтерского имущества. В соответствии с правилами учета имущество организации отражается в бухгалтерском *балансе*, который представляет данные о средствах организации — активах и их источниках — пассивах.

К *активам* относятся основные средства, нематериальные активы, финансовые вложения, производственные запасы, дебиторская задолженность, денежные средства, находящиеся в отчете и в кассе. В *пассивах* учитываются: капиталы и резервы организации, долгосрочные (к погашению более чем через 12 месяцев) и краткосрочные заемные средства, кредиторская задолженность и др.

Собственный капитал организации состоит из уставного (складочного) капитала, уставного фонда унитарного предприятия, добавочного, резервного капиталов, иных фондов, образуемых в соответствии с учредительскими документами юридического лица и принятой учетной политикой (амортизационный фонд, фонды накопления и потребления).

Правовое регулирование деятельности предпринимателя. Основной для предпринимателя в рыночной экономике на товарном рынке является его деятельность в качестве товаропроизводителя.

Свобода лица в осуществлении предпринимательской деятельности реализуется им через использование наиболее эффективного правового средства обмена товарами, каковым является договор. ГК определяет виды договоров, которые используются предпринимателями в качестве моделей при заключении договоров, а также оформляющих производственные и товарообменные операции.



Можно выделить следующие группы договоров, которые чаще всего заключаются при осуществлении предпринимательской деятельности.

Договоры, направленные на реализацию продукции (товаров): договор поставки товаров, договор розничной купли-продажи, договор поставки товаров для государственных нужд, договор энергоснабжения, договор продажи недвижимости, договор продажи предприятия, договор бартера (мена), договор возмездного оказания услуг.

Договоры по передаче имущества в пользование: договор аренды транспортных средств, договор аренды зданий и сооружений, договор аренды предприятий, договор финансовой аренды, договор безвозмездного использования, договор проката.

Договоры на выполнение работ: договор подряда на изготовление продукции, договор бытового подряда, договор строительного подряда, договор подряда на выполнение проектных и изыскательских работ, государственный контракт на выполнение подрядных работ для государственных и муниципальных нужд, договор на выполнение НИОКР, договор на проведение маркетинговых исследований и др.

Договоры, связанные с оказанием услуг: договор возмездного оказания услуг, договор перевозки грузов, договор транспортной экспедиции, кредитный договор, договор складского хранения, договор имущественного страхования, договор страхования ответственности по договору, договор страхования предпринимательского риска, договор поручения, договор комиссии, агентский договор, договор доверительного управления имуществом.

Договоры на пользование исключительными правами: договор коммерческой концессии.

Договоры, оформляющие совместную деятельность: договор простого товарищества, учредительный договор о создании хозяйственного общества или товарищества.

Договоры, обеспечивающие исполнение обязательств: договор залога товаров в обороте, договор ипотеки, договор поручительства, соглашение о задатке.

Договоры, оформляющие прекращение денежных обязательств: договор об уступке прав требования, договор о переводе долга, договор об отступном, договор о зачете, договор о новации обязательства.

В предпринимательской деятельности используются также договоры, поименованные в других законах и иных



правовых актах: лицензионный договор на использование объектов исключительных прав (товарный знак, фирменное наименование, охраняемая коммерческая информация), договор на изготовление и распространение рекламы, дистрибьюторский договор и др.

Лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность в качестве товаропроизводителя, использует названные и иные виды договоров при построении договорных систем, оформляющих деятельность по производству и реализации продукции.

Важной составляющей предпринимательской деятельности является осуществление инвестиций. Предпринимательскую деятельность, связанную с вложением инвестиций и осуществлением практических действий в целях получения прибыли и (или) достижения полезного эффекта, называют *инвестиционной деятельностью*.

Инвестиционная деятельность предпринимателя может осуществляться в различных формах. Федеральный закон от 25.02.1999 № 39-ФЗ «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений» регулирует инвестиционную деятельность в форме капитальных вложений в основной капитал (основные средства), в том числе затраты на новое строительство, расширение, реконструкцию и техническое перевооружение действующих предприятий, приобретение машин, оборудования, инструмента, инвентаря, проектно-изыскательские работы и др.

Субъектами инвестиционной деятельности, осуществляемой в форме капитальных вложений, являются инвесторы, заказчики, подрядчики, пользователи объемов капитальных вложений и др.

Отношения между участниками инвестиционной деятельности строятся на основе договоров и (или) государственного контракта, заключаемых в соответствии с ГК. Обычно это договоры строительного подряда, заключаемые между заказчиком и подрядчиком, договоры агентского типа между инвестором и заказчиком или договор совместного инвестирования между несколькими инвесторами, один из которых одновременно выполняет функции заказчика.

Предприниматель может осуществлять инвестиции и в других фирмах, например, путем вклада в уставной капитал при учреждении хозяйственных обществ; приобретения



акций и (или) долей участия в хозяйственных обществах; покупки предприятия или иных основных средств.

Государственный контроль за осуществлением предпринимательской деятельности. Важным условием предпринимательской деятельности является государственный контроль за ее надлежащим осуществлением. Наиболее важными областями государственного контроля в сфере предпринимательства являются:

- контроль за соблюдением законодательства о налогах и сборах;

- контроль за соблюдением антимонопольного законодательства и законодательства о конкуренции;

- контроль за ценами, стандартами и операциями с ценными бумагами.

Уплата налогов — одна из главных обязанностей лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность, перед обществом и государством.

Законодательство РФ о налогах и сборах предусматривает *налоговый контроль* в следующих формах: налоговые проверки; получение объяснений налогоплательщиков, налоговых агентов и плательщиков сборов; проверка данных учета и отчетности; осмотр помещений и территорий, используемых для извлечения дохода (прибыли).

Субъектами налогового контроля со стороны государства являются: налоговые органы, органы внутренних дел, таможенные органы и органы государственных внебюджетных фондов в пределах своей компетенции.

В целях проведения налогового контроля налогоплательщики подлежат учету: по месту нахождения организации; по месту нахождения ее обособленных подразделений; месту жительства физического лица; месту нахождения принадлежащего им недвижимого имущества и транспортных средств, подлежащих налогообложению.

Органы, осуществляющие регистрацию организаций, обязаны сообщить о ней в налоговый орган по месту своего нахождения в течение десяти дней с даты регистрации (перерегистрации, изменения, ликвидации) организации (ст. 85 НК). Такое же правило действует и в отношении регистрации физических лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность.

Банк обязан сообщить в пятидневный срок об открытии или закрытии счета организации либо физического лица,



осуществляющего предпринимательскую деятельность в налоговый орган по месту их нахождения.

Органы, осуществляющие регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним, транспортных средств, обязаны не позднее 10 дней после регистрации направить информацию в налоговый орган по месту своего нахождения о зарегистрированных сделках (ст. 85 НК).

Налоговые органы в целях налогового контроля проводят выездные и камеральные налоговые проверки.

Контроль за соблюдением лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, законодательства о конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках осуществляется с целью предупреждения таких видов правонарушений, как:

злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением на рынке;

заключение соглашений (согласованные действия) хозяйствующих субъектов, ограничивающих конкуренцию;

издание актов или совершение действий федеральных органов исполнительной власти (субъектов РФ), органов местного самоуправления, направленных на ограничение конкуренции;

заключение соглашений (согласованные действия) федеральных органов исполнительной власти (субъектов РФ) и органов местного самоуправления, ограничивающих конкуренцию;

участие в предпринимательской деятельности должностных лиц органов государственной власти и государственного управления;

недобросовестная конкуренция.

Субъектами осуществления контроля со стороны государства являются федеральные (территориальные) антимонопольные органы.

Важной сферой государственного контроля является *контроль за ценами*. В соответствии с Указом Президента РФ от 28.02.1995 № 221 «О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов)» и принятым в его исполнение постановлением Правительства РФ от 07.03.1995 № 239 утверждены перечни продукции производственно-технического назначения, товаров, работ и услуг, по которым вводится государственное регулирование цен путем установления надбавок, тарифов федеральными



органами исполнительной власти и органами исполнительной власти субъектов РФ.

Общий принцип определения сферы государственного регулирования цен заключается в осуществлении такого регулирования в основном на продукцию естественных монополий. В соответствии со ст. 20 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» контроль за соблюдением требований данного Закона осуществляют органы регулирования, которые могут применять методы регулирования естественных монополий в виде определения (установления) цен (тарифов) или их предельного уровня.

Контроль за недопущением нарушений законодательства о конкуренции в виде соглашений (согласованных действий) хозяйствующих субъектов, направленных на установление (поддержание) цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат), наценок, повышением, снижением или поддержанием цен на аукционах и торгах осуществляют федеральные (территориальные) антимонопольные органы.

Контроль за правильностью применения цен могут осуществлять и иные государственные органы в пределах предоставленных им полномочий. Так, при осуществлении контроля за полнотой начисления налогов налоговые органы вправе проверять правильность применения цен по сделкам в случаях, установленных законом (ст. 40 НК).

Важное направление государственного контроля — контроль за соблюдением государственных стандартов в сфере предпринимательской деятельности.

Субъектами осуществления государственного контроля за соблюдением обязательных требований государственных стандартов является Федеральная служба по техническому регулированию и метрологии и иные специально уполномоченные государственные органы управления в пределах их компетенции. Непосредственно осуществляют контроль государственные инспекторы. Формы государственного контроля за соблюдением стандартов определяются в соответствии с требованиями законодательства.

При осуществлении государственного надзора применяются: испытания, измерительный контроль, технический осмотр, идентификация продукции и другие методы, обеспечивающие достоверность и эффективность результатов надзора. При установлении нарушения обязательных требо-



ваний государственных стандартов или правил обязательной сертификации составляется акт по установленной форме.

Сферой государственного контроля является соблюдение законодательства, регулирующего предпринимательскую деятельность на рынке ценных бумаг. Субъектом, осуществляющим государственный контроль, является Федеральная комиссия по рынку ценных бумаг. Она назначает и отзывает инспекторов для осуществления контроля.

Лицо, ведущее предпринимательскую деятельность, может выступить в качестве одного из возможных участников рынка ценных бумаг: эмитент, инвестор, посредник (брокер, дилер, управляющий), депозитарий, держатель реестра ценных бумаг, организатор торговли на рынке ценных бумаг.

При выявлении нарушений законодательства о ценных бумагах контролирующие органы могут принять решение об отзыве лицензии.

Государство осуществляет контроль в форме надзора за соответствием объема выпуска эмиссионных ценных бумаг их количеству в обращении, а также проведение проверок деятельности эмитентов, профессиональных участников рынка ценных бумаг.

Законодательство предусматривает и другие формы контроля в сфере предпринимательства.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Дайте понятие предпринимательской деятельности.
2. Какие права, свободы и обязанности в сфере предпринимательства закреплены в Конституции?
3. Назовите организационные формы предпринимательства.
4. Назовите основные области государственного контроля в сфере предпринимательства.

Литература

1. *Пугинский, Б. И.* Коммерческое право России / Б. И. Пугинский. — М., 2000.
2. *Предпринимательское право : учебник / под ред. Е. П. Губина, П. Г. Лахно.* — М., 2002.
3. *Предпринимательское (хозяйственное) право : учебник / отв. ред. О. М. Олейник.* — В 2 т. Т. 1. — М., 2000.



Раздел IV

ПРАВОВОЕ ОБЕСПЕЧЕНИЕ ЧАСТНЫХ ИНТЕРЕСОВ ГРАЖДАН





Глава 9

ОСНОВНЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ СЕМЕЙНОГО ПРАВА

Семья — объективно необходимый, неотъемлемый элемент структуры общества. Семья тесно связана с обществом, государством, окружающим ее миром и развивается одновременно с ними.

Семья как юридическое понятие — это не просто группа людей, скрепленная между собой супружескими или родственными связями, а группа совместно проживающих лиц, имеющая между собой предусмотренные законом права и обязанности. Отношения между членами семьи урегулированы нормами семейного права, они называются семейно-правовыми отношениями. Особенностью данных отношений является их личный, во многих случаях неимущественный характер. Здесь преобладают связи, основанные на любви, привязанности, кровном родстве.

Основные законодательные акты, регулирующие семейные отношения — это Конституция, СК, ГК и другие нормативные акты. Составной частью семейного российского законодательства являются нормы международного права и международные договоры РФ в области семейного права. Таковы Всеобщая декларация прав человека, Конвенция о правах ребенка, Конвенция о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин и ряд других международно-правовых актов, направленных на защиту семьи.

Брак — это равноправный, свободный, добровольный союз мужчины и женщины, целью которого является создание семьи. Не всякий союз мужчины и женщины считается браком, а только тот, который зарегистрирован в органах записи актов гражданского состояния (ЗАГС), где в книге регистрации актов гражданского состояния стоят подписи жениха и невесты.



Государственная регистрация брака — это юридический факт. Она устанавливается в интересах как семьи, так и государства. Именно зарегистрированный брак считается юридическим, и только он порождает супружеские права и обязанности, дает возможность реально гарантировать их охрану. При фактическом сожительстве мужчины и женщины семейно-правовых отношений между ними не возникает, фактические отношения не создают юридических прав и обязанностей.

Зарегистрировав брак, супруги приобретают целый ряд прав и обязанностей как личных неимущественных, так и имущественных. Это обязанности по воспитанию детей, право на взыскание алиментов, на наследство, на раздел имущества и т.п. Вот почему закон, государство так серьезно относятся к регистрации брака.

Желающие зарегистрировать брак подают заявление в орган ЗАГС по месту жительства одного из вступающих в брак или же их родителей. Органы ЗАГС знакомят жениха и невесту с условиями и порядком регистрации брака, разъясняют им их права и обязанности как в период брака, так и после его прекращения. Они в обязательном порядке предупреждаются об ответственности за сокрытие препятствий к вступлению в брак, назначается день и час регистрации. Заключение брака производится по истечении месяца со дня подачи заявления в орган ЗАГС. Этот срок при наличии уважительных причин может быть сокращен или увеличен, но не более чем на месяц. При наличии особых обстоятельств, например, в случае рождения ребенка, беременности, брак может быть заключен в день подачи заявления. За регистрацию брака взимается госпошлина. В паспортах лиц, заключивших брак, проставляется штамп о его регистрации.

Закон определяет не только порядок регистрации, но также условия и препятствия к его заключению. Он имеет своей целью создание здоровой и прочной семьи. К условиям заключения брака, прежде всего, относится взаимное добровольное согласие жениха и невесты, которое находит отражение в совместно поданном в ЗАГС заявлении и заведомо согласованное их личным присутствием на брачной церемонии. Заочная регистрация брака не разрешается. Согласие родителей на заключение брака как совершеннолетних, так и несовершеннолетних не требуется. Брак не может быть зарегистрирован против воли лиц, вступающих



в него, под принуждением, угрозой, насилия, от кого бы они ни исходили.

Однако одного согласия для заключения брака недостаточно. Для вступления в брак необходимым условием является достижение брачного возраста — 18 лет. При наличии уважительных причин закон предусматривает и снижение брачного возраста. К примеру, при беременности, рождении ребенка лица могут вступать в брак с 16 лет. Кроме того, субъектам РФ предоставлено право в виде исключения, с учетом особых обстоятельств допускать вступление в брак и до достижения 16 лет. Предельного возраста для вступления в брак закон не предусматривает.

Иногда взаимное согласие лиц, достигших совершеннолетия, имеется, а брак не может быть заключен, например, при наличии препятствий к его заключению, которые устанавливает закон. Так, не допускается заключение брака в случаях, когда хотя бы одно лицо уже состоит в другом зарегистрированном браке. Этот запрет объясняется тем, что государство признает единобрачие (моногамию), в соответствии с чем мужчина и женщина могут состоять одновременно только в одном зарегистрированном браке.

Закон запрещает заключение брака между родственниками по прямо восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, бабушкой и внуками), полнородными и не полнородными (имеющими общих отца и мать), братьями и сестрами, усыновителями и усыновленными, а также между лицами, из которых хотя бы одно лицо признано судом недееспособным вследствие психического расстройства. Препятствия к заключению брака диктуются не только соображениями нравственного порядка, но и заботой о здоровье потомства. Препятствием к заключению брака может служить и ситуация, когда одно из лиц, вступающих в брак, скрыло от другого лица наличие у него венерической болезни или ВИЧ-инфекции. В этих случаях другое лицо вправе обратиться в суд с требованием о признании брака недействительным.

В силу жизненных обстоятельств семья иногда распадается, супружеские отношения прекращаются. Так, брак может быть прекращен вследствие смерти одного из супругов или объявления судом его умершим. В случае явки лица, объявленного судом умершим или признанного безвестно отсутствующим, брак может быть восстановлен в порядке,



установленном законом (ст. 26 СК). СК не дает перечня оснований расторжения брака.

При жизни супругов брак может быть расторгнут путем развода. Развод производится в официальном порядке — судом или органом загса (ст. 19, 21 СК). Однако закон запрещает мужу без согласия жены возбудить дело о разводе во время ее беременности и в течение года после рождения ребенка.

Согласно ст. 21 СК брак расторгается только судом, если в семье есть общие несовершеннолетние дети или один из супругов возражает против развода, а также если один из супругов при отсутствии у него возражений уклоняется от расторжения брака в ЗАГСе, не является для государственной регистрации его расторжения и др. При расторжении брака в суде он прекращается со дня вступления решения суда в законную силу. При этом суд обязан в течение трех дней со дня вступления в законную силу решения суда о расторжении брака направить выписку из него в ЗАГС по месту заключения брака для государственной регистрации его расторжения. Супруги не вправе вступить в новый брак до получения свидетельства о расторжении брака в органах ЗАГС (п. 2 ст. 25 СК). Расторжение брака в органе ЗАГС является более упрощенным, нежели в судебном порядке.

От расторжения брака в судебном порядке следует отличать признание брака недействительным. Перечень оснований, позволяющих признать брак недействительным, предусмотрен ст. 27 СК. К их числу относится, в частности, признание судом недееспособным лица, желающего зарегистрировать брак, заключение брака между родителями и детьми, между усыновителями и усыновленными, а также если лицо, вступающее в брак, скрыло от супруга наличие венерического заболевания или ВИЧ-инфекции. Недействительным признается и фиктивный брак, т.е. заключенный без намерения создать семью. Признание брака недействительным означает, что никаких прав и обязанностей у супругов не возникает, за исключением случаев, предусмотренных законом (ст. 30 СК). Признание брака недействительным не влияет на права детей, родившихся в этом браке или в течение трехсот дней со дня признания его недействительным. Такие дети имеют те же права, что и дети, родившиеся в действительном браке.



Права и обязанности супругов. Брак, заключенный с соблюдением всех требований закона, порождает у супругов личные неимущественные и имущественные права и обязанности. Супруги с момента регистрации брака имеют равные права и обязанности. *Личные права супругов* тесно связаны с личностью и неотделимы от нее, они не имеют экономического содержания. К ним относятся права на свободный выбор рода занятий, профессии, места пребывания и места жительства. Супруги по желанию выбирают при заключении брака фамилию — общую добрачную фамилию мужа или жены, сохраняют свою добрачную фамилию либо присоединяют к ней фамилию другого супруга, при условии, что добрачная фамилия не является двойной. Перемена фамилии одним из супругов без расторжения брака не влечет изменение фамилии другого супруга. Большинство личных прав, например, на профессию, род занятий они имели и до регистрации брака.

Одна из важнейших функций, которую выполняет семья, — экономическая. Каждая семья имеет свое имущество, в силу чего существуют имущественные отношения между супругами. Среди этих имущественных отношений можно выделить отношения по поводу супружеской собственности и взаимной материальной поддержки, алиментного содержания.

СК ввел два режима имущества супругов: законный и договорный. Законный режим имущества супругов — режим их совместной собственности, т.е. совместно нажитого во время брака общего имущества (доходы, пенсии, пособия, вклады, пай, ценные бумаги, движимые и недвижимые вещи) независимо от того, на имя кого из них оно приобретено и зарегистрировано, и любое другое имущество, нажитое супругами в период брака. Владение, пользование, распоряжение общим имуществом осуществляется по обоюдному согласию супругов. При разделе общего имущества признается равенство долей супругов, но в отдельных случаях, предусмотренных законом, в интересах детей допускается отступление от этого правила, в частности, когда один из супругов расходовал общее имущество в ущерб семье.

Наряду с общим имуществом каждый из супругов имеет свою, личную собственность: это имущество, принадлежавшее ему до брака, полученное во время брака в дар, в порядке наследования или по иным безвозмездным сделкам, например, приватизированное жилье. Собственностью каж-

дого из супругов являются вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и др.), даже приобретенные в период брака, за исключением драгоценностей и других предметов роскоши, приобретенных в период брака за счет общих средств супругов¹. Личной собственностью (имуществом) каждый супруг владеет, пользуется и распоряжается самостоятельно без согласия другого супруга. Законный режим имущества супругов действует в том случае, если брачным договором не установлено иное.

Договорный режим имущества супругов определяется брачным договором. Брачный договор известен законодательству большинства развитых стран.

Согласно закону (ст. 40 СК) брачный договор — это соглашение лиц, вступающих в брак, или соглашение супругов, определяющее имущественные права и обязанности супругов в браке и (или) в случае его расторжения, причем не только в отношении имеющегося, но и будущего имущества. Важно учитывать, что брачным договором регулируются не все, а исключительно имущественные права и обязанности супругов в браке и (или) в случае его расторжения. Личные права и обязанности супругов предметом брачного договора быть не могут.

Договор может быть заключен до регистрации брака, в момент заключения и в любое время в период брака. Брачный договор, заключенный до регистрации брака, вступает в законную силу со дня государственной регистрации брака в ЗАГСе. Договор оформляется в письменной форме и подлежит нотариальному удостоверению.

Брачный договор может изменить законный режим совместной собственности супругов, установить режим совместной, долевой или раздельной собственности на отдельные виды имущества и т.п. Он может быть изменен или расторгнут в любое время по соглашению супругов в той же форме, что и сам брачный договор. Однако односторонний отказ от исполнения брачного договора не допускается. Кроме того, закон (ст. 42 СК) допускает определение брачным договором прав и обязанностей супругов по взаимному содержанию, жилищные права и иные положения, касающиеся имущественных отношений супругов.

Взаимное материальное содержание означает, что супруги обязаны материально поддерживать друг друга. Обя-

¹ Критерии понятия «роскошь» определяются уникальными свойствами вещи.

занность эта возникает в момент регистрации брака и как правило выполняется добровольно. В случае отказа в такой поддержке и при отсутствии письменного и нотариально удостоверенного соглашения между супругами об уплате алиментов у супруга возникает право на получение алиментов через суд.

Права и обязанности родителей и детей. Особое место в семье занимают взаимоотношения родителей и детей, которые основаны на происхождении детей, удостоверенном в установленном законом порядке. Это личные неимущественные и имущественные права и обязанности.

Родители являются законными представителями своих детей, выступают в защиту их прав и интересов в отношениях с любыми физическими и юридическими лицами, в том числе в суде, без специальных полномочий, поскольку дети не могут самостоятельно защищать свои права и обязанности.

Родители имеют не только равные права, но и равные обязанности по воспитанию детей, они должны содержать их, заботиться об их физическом, психическом, духовном и нравственном развитии, готовить их к самостоятельной жизни. Родительские права должны осуществляться в интересах ребенка. Они несут ответственность за воспитание своих детей. К сожалению, иногда родители уклоняются от выполнения обязанностей, отказываются без уважительных причин взять своего ребенка из родильного дома, злоупотребляют правами, жестоко обращаются и осуществляют насилие над детьми, совершают умышленное преступление против жизни и здоровья своего ребенка, порой злостно уклоняются от уплаты алиментов на содержание детей. В указанных случаях родители или один из них на основании решения суда могут быть лишены родительских прав. С иском о лишении родительских прав могут обратиться один из родителей, опекуны, попечители, приемные родители, органы опеки или учреждения, на которые возложены обязанности по охране прав несовершеннолетних детей, а также прокурор. Независимо от того, кем был предъявлен иск в суд, закон обязывает органы опеки и попечительства и прокурора участвовать при рассмотрении судами дел о лишении родительских прав.

Родители, лишенные родительских прав, теряют все права, основанные на факте родства с ребенком, в том числе право на получение материального содержания от него



при утрате своей трудоспособности в старости. Однако лишение родительских прав не освобождает родителей от обязанности содержать своего ребенка.

Статья 72 СК допускает восстановление в родительских правах при условии, если родители (или один из них) изменили свое поведение, образ жизни, отношение к воспитанию своих детей. Восстановление осуществляется в судебном порядке. Однако закон не разрешает восстановление родительских прав, если ребенок усыновлен и усыновление не отменено.

Законом предусмотрено ограничение родительских прав, т.е. отобрание ребенка без лишения родительских прав. Вопросы об ограничении родительских прав, об отмене ограничения этих прав и о возвращении ребенка решаются судом. Основанием для принудительного изъятия ребенка у родителей является опасность оставления ребенка у них. Подобные ситуации могут возникать как по вине родителей, так и при отсутствии вины, когда родители страдают психическим заболеванием, не способны руководить своими действиями.

Наряду с ограничением родительских прав, отобранием ребенка у родителей в судебном порядке, закон (ст. 77 СК) предусматривает отобрание его в административном порядке, когда оно осуществляется органами опеки и попечительства на основе выносимого ими решения (постановления). Основанием для такого решения является непосредственная угроза жизни или здоровью ребенка. Возврат ранее отобранного у родителей ребенка может состояться только после вынесения судом соответствующего решения.

Родители имеют не только личные, но и имущественные права и обязанности, которые состоят в том, что они обязаны содержать своих несовершеннолетних детей, а также совершеннолетних в случае их нетрудоспособности и нуждаемости. Родители вправе заключать соглашение о содержании своих несовершеннолетних и нетрудоспособных совершеннолетних детей. Соглашение об уплате алиментов заключается между лицом, обязанным уплачивать алименты, и их получателем, оно оформляется в письменной форме и удостоверяется нотариально. Такое соглашение имеет силу, обязательно к исполнению. Размер, способы и порядок уплаты алиментов в этом случае определяются сторонами соглашения. Однако их размер по соглашению не может быть ниже размера алиментов, взыскиваемых на



несовершеннолетних детей по суду. Индексация размера алиментов, уплачиваемых по соглашению об уплате алиментов, производится в соответствии с этим соглашением. Односторонний отказ от исполнения соглашения об уплате алиментов закон не допускает.

При отсутствии соглашения об уплате алиментов лица, имеющие право на получение алиментов, вправе обратиться в суд с требованием об их взыскании. Алименты присуждаются с момента обращения в суд. Они могут быть взысканы за прошедший период в пределах трехлетнего срока с момента обращения в суд на основаниях, предусмотренных законом (п. 2 ст. 107 СК). Иски о взыскании алиментов могут предъявляться в суд по месту жительства как ответчика, так и истца. Истцы по данной категории дел освобождаются от уплаты судебных расходов. Размер алиментов, взыскиваемых на несовершеннолетних детей в судебном порядке, может определяться в долях к заработку и (или) иному доходу родителя. При условиях, указанных в законе, суд вправе определить размер алиментов в твердой денежной сумме или одновременно в долях и в твердой денежной сумме, если, к примеру, родитель, обязанный уплачивать алименты, имеет нерегулярный, меняющийся заработок и (или) иной доход.

Что касается прав и обязанностей ребенка, то среди личных прав это право на получение имени, отчества, фамилии, право на воспитание и совместное проживание со своими родителями, на общение и контакт с родителями и родственниками в случае раздельного проживания с ними, право на выражение своего мнения при решении в семье вопроса, затрагивающего его интересы, и на защиту своих прав и обязанностей. Рождение ребенка удостоверяется выданным органом ЗАГСа свидетельством о рождении, где указаны отец и мать. Фамилия ребенка устанавливается по фамилии родителей, зарегистрированных в браке. Имя ребенку дается по их соглашению, а отчество — по имени отца. В случае рождения ребенка от родителей, состоящих в фактическом, а не юридическом браке, отцовство устанавливается путем подачи совместного заявления отца и матери ребенка. При отсутствии совместного заявления родителей, не состоящих в браке, или заявления отца ребенка отец ребенка устанавливается в судебном порядке по заявлению одного из родителей, опекуна (попечителя) ребенка или по заявлению лица, на иждивении которого находится ребен-



нок, а также по заявлению самого ребенка по достижении совершеннолетия. Права и обязанности детей, родившихся от лиц, не состоящих в браке, но в отношении которых установлено отцовство, те же, что и у детей, родившихся от лиц, зарегистрировавших свой брак.

Ребенок, рожденный в фактическом браке, в отношении которого не было установлено отцовство, приобретает фамилию матери, а имя и отчество его записываются по ее указанию.

Ребенок имеет не только личные неимущественные, но и имущественные права: право на получение содержания от своих родителей, право собственности на имущество, полученное им в дар или в порядке наследования, или приобретенное им на его собственные средства, на доходы, полученные им. Права собственности на имущество родителей ребенок не имеет. Право ребенка на распоряжение принадлежащим ему на праве собственности имуществом регулируется ГК (ст. 26, 28). Пункт 2 ст. 26 ГК предусматривает перечень сделок, которые подросток в возрасте от 14 до 18 лет вправе совершать самостоятельно, без согласия родителей (лиц, заменяющих их). К примеру, ребенок вправе распоряжаться своей стипендией, заработком. По совершенным ими сделкам несовершеннолетние самостоятельно несут имущественную ответственность и отвечают за причиненный ими вред.

Устройство детей, оставшихся без родителей. Особой заботой государства пользуются дети, оставшиеся без попечения родителей. Закон (ст. 123 СК) устанавливает формы воспитания и устройства таких детей: передача на воспитание в семью, на усыновление (удочерение), под опеку (попечительство) или в приемную семью, или в учреждении для детей-сирот и другие аналогичные учреждения. Субъекты РФ могут предусматривать и иные формы устройства детей.

Одним из наилучших способов устройства ребенка является усыновление (удочерение). Усыновление — это юридический акт, посредством которого между усыновителями и усыновленными устанавливаются такие же правовые отношения, как между кровными родителями и детьми.

Усыновление (удочерение) допускается в отношении несовершеннолетних детей. Усыновителями могут быть совершеннолетние дееспособные граждане и не могут быть лица, лишенные по суду родительских прав, лица, признанные

судом недееспособными или ограниченно дееспособными, лица, отстраненные от обязанностей опекуна (попечителя) за ненадлежащее выполнение возложенных на них законом обязанностей, бывшие усыновители, если усыновление отменено судом по их вине. Не могут быть усыновителями также лица, которые по состоянию своего здоровья (туберкулез, рак, токсикомания) не способны осуществлять родительские права. Разница в возрасте усыновителя, не состоящего в браке, и усыновляемого должна быть не менее 16 лет, но при уважительных причинах она может быть сокращена судом (ст. 128 СК).

Усыновление производится судом и подлежит государственной регистрации. Усыновленный ребенок во всех отношениях, в личных и имущественных правах и обязанностях приравнивается к родственникам по происхождению и освобождается от обязанностей по отношению к своим фактическим родителям. Для усыновления ребенка необходимо согласие родителей, выраженное в письменной форме, но оно допустимо и без их согласия в исключительных случаях, предусмотренных законом, в частности, при лишении родительских прав и т.д. При усыновлении требуется и согласие ребенка, если он достиг 10-летнего возраста.

Закон допускает изменение в документах места и даты рождения. Изменения вносятся по просьбе родителей, при этом, если речь идет об усыновлении ребенка, не достигшего одного года, дата усыновленного может быть изменена не более чем на три месяца. Обо всех изменениях в записях усыновителей должно быть указано в решении суда об усыновлении (ст. 135 СК).

Установлена тайна усыновления ребенка и юридическая ответственность организаций (органа опеки и попечительства, службы социальной помощи и т.д.) и физических лиц (судьи, должностных и иных осведомленных лиц) за разглашение ее против воли усыновителей.

В интересах ребенка усыновление может быть отменено. Отмена производится в судебном порядке по основаниям, предусмотренным законом, например когда усыновитель жестоко обращается с усыновленным ребенком, и в других случаях, когда налицо вина усыновителя. Отмена может быть произведена и при отсутствии вины усыновителя. Основанием для этого может послужить тяжелое заболевание усыновителя, что делает невозможным для него выполнение своих полномочий. Не допускается отмена усыновле-



ния ребенка, если он достиг совершеннолетия, за исключением случаев, предусмотренных законом, например когда между усыновителем и усыновленным имеется взаимное согласие на его отмену. Усыновление прекращается со дня вступления в законную силу решения суда об отмене усыновления.

В целях защиты личных и имущественных прав и интересов несовершеннолетних детей, оставшихся без попечения родителей, может устанавливаться опека и попечительство в порядке, определенном Федеральным законом от 24.04.2008 № 48-ФЗ «Об опеке и попечительстве». Опека устанавливается над детьми до 14 лет, попечительство учреждается над несовершеннолетними от 14 до 18 лет (ст. 145 СК).

Опекуном (попечителем) детей могут быть совершеннолетние дееспособные лица. Закон определяет круг лиц, которые не могут быть назначены опекунами, например лица, лишенные родительских прав, страдающие хроническим алкоголизмом или наркоманией и т.д. Опекун (попечитель) имеет право и обязан воспитывать и совместно проживать с подопечным (с 16 лет с разрешения органов опеки и попечительства подопечный может проживать один) и выполнять те функции, которые обычно исполняют родители. Обязанности по опеке и попечительству исполняются опекуном (попечителем) безвозмездно. Опекуну (попечителю) выплачивается ежемесячное государственное пособие на содержание ребенка в размере, установленном Правительством РФ.

Закон предусматривает такой способ устройства ребенка, оставшегося без попечения родителей, как передача его на воспитание в приемную семью, заменяющую родительскую (ст. 151 СК). Подбором родителей занимаются органы опеки и попечительства, а выбором ребенка — приемные родители по согласованию с органом опеки и попечительства. Передача ребенка осуществляется на основании письменного договора, который заключается между органами опеки и попечительства и совершеннолетними и дееспособными родителями-воспитателями. При передаче в приемную семью ребенка, достигшего 10 лет, требуется его согласие. Ребенок передается в приемную семью на срок, предусмотренный договором, либо без определения такового.

Приемные родители по отношению к принятому на воспитание ребенку обладают правами и обязанностями



опекуна (попечителя). На содержание ребенка в приемной семье ежемесячно выплачивается государственное пособие в размере, установленном Правительством РФ. Кроме того, закон устанавливает размер оплаты труда родителей-воспитателей и льготы, предоставляемые такой семье. Сам ребенок сохраняет право на причитающиеся ему алименты, пенсию, пособия и другие социальные выплаты, а также право собственности на жилое помещение или право пользования жилым помещением. В неприкосновенности остаются его наследственные и другие права, основанные на факте родства.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Каков порядок и условия заключения брака?
2. Какие основания прекращения брака вы знаете?
3. Назовите основные права и обязанности супругов.
4. Назовите основные права и обязанности родителей и детей.

Литература

1. Антокольская, М. В. Семейное право / М. В. Антокольская. — М., 2002.
2. Нечаева, А. М. Семейное право : курс лекций / А. М. Нечаева. — М., 1998.
3. Семейный кодекс РФ (с кратким комментарием). — М., 1996.



Глава 10

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ЖИЛИЩНЫХ ОТНОШЕНИЙ

Жилищное право — комплексная отрасль, содержащая нормы различных отраслей права: гражданского, административного, финансового, земельного и т.д. Особенно тесно оно связано с гражданским правом. ГК определяет основные понятия жилищного права, устанавливает общий порядок заключения и оформления договоров найма и их виды, права и обязанности собственника жилья, нанимателя и т.п. ЖК конкретизирует и детализирует общие положения ГК.

Среди жилищных правоотношений следует выделить: отношения пользования жилым помещением на основании договоров социального найма, коммерческого найма, аренды либо иным основаниям (членство в жилищном кооперативе или в жилищно-строительном кооперативе (ЖСК) и др.), отношения в области обеспечения граждан жилыми помещениями, общежитиями, другими специализированными жилыми помещениями; жилищные отношения, возникающие в области управления, эксплуатации, обеспечения сохранности и ремонта жилищного фонда; отношения, возникающие в связи со строительством и приобретением в собственность жилого дома или части его. Кроме того, составной частью жилищных отношений являются отношения, связанные с оплатой жилья, жилищно-коммунальным обслуживанием граждан (жилищно-коммунальные отношения).

Основаниями возникновения жилищных правоотношений являются юридические факты: сделки (например, договор найма), административные акты госорганов, акты местного самоуправления (решение местной администрации о предоставлении квартиры); решение суда (например, о признании собственности на жилье), членство в жилищном коопе-



ративе или ЖСК; приобретательная давность, наследование и другие юридические факты, связанные с возникновением правоотношений в сфере использования и эксплуатации жилищного фонда.

Источниками жилищного права являются нормативные акты, регулирующие жилищные правоотношения. Они подразделяются на следующие группы: федеральные акты, акты субъектов РФ и акты органов местного самоуправления. Правовую основу жилищного законодательства составляет Конституция. Она содержит основополагающие для жилищного права положения: право человека на жилище, на приобретение, неприкосновенность жилья, запрет на произвольное лишение жилища, доступность и гарантированность объектов жилищного фонда, свободу передвижения и выбора места жительства, проживания (постоянного или временного) и др.

Среди федеральных законов центральное место занимает ЖК. Нормы жилищного права содержатся в ГК, ЗК, Градостроительном кодексе РФ, КоАП. Среди важнейших Федеральных законов можно назвать Федеральные законы от 21.07.1997 № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним», от 16.07.1998 № 102-ФЗ «Об ипотеке (залоге недвижимости)».

В сфере регулирования жилищных отношений существенная роль отводится указам Президента РФ, постановлениям Правительства РФ. К источникам жилищного права относятся акты министерств, федеральных служб.

Поскольку в соответствии с Конституцией жилищное законодательство относится к предметам совместного ведения Российской Федерации и субъектов РФ, то многие нормативные акты принимаются на региональном уровне. Субъекты РФ издают собственные законы и иные нормативные акты, регулирующие жилищные правоотношения.

Правовые акты, касающиеся порядка управления муниципальным жилым фондом, принимают и органы местного самоуправления.

Немалую роль в регулировании жилищных отношений играют разъяснения Пленума Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ, хотя эти разъяснения и не относятся к источникам права, но они обязательны для применения. Например, постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.08.1993 № 8 «О некоторых вопросах применения судами Закона Российской Федерации “О при-



ватизации жилищного фонда в Российской Федерации»» содержит разъяснения судам и иным субъектам о порядке применения действующих нормативных актов.

Для жилищного права большое значение имеет содержание понятия *жилое помещение*, т.е. изолированное жилое помещение, которое является недвижимым имуществом и пригодно для постоянного проживания граждан (отвечает установленным санитарным и техническим правилам и нормам, иным требованиям законодательства. К жилым помещениям относятся жилой дом (часть жилого дома), квартира (часть квартиры) и комната.

Жилой дом — индивидуально-определенное здание, которое состоит из комнат, а также помещений вспомогательного использования, предназначенных для удовлетворения гражданами бытовых и иных нужд, связанных с проживанием в таком здании.

Квартира — структурно обособленное помещение в многоквартирном доме, обеспечивающее возможность прямого доступа к помещениям общего пользования в таком доме и состоящее из одной или нескольких комнат, а также помещений вспомогательного использования, предназначенных для удовлетворения гражданами бытовых и иных нужд, связанных с их проживанием в таком обособленном помещении.

Комната — часть жилого дома или квартиры, предназначенная для использования в качестве места непосредственного проживания граждан в жилом доме или квартире.

Жилое помещение, предназначенное для проживания граждан, состоит из *полезной (общей) площади*, т.е. суммы площадей помещений квартиры, включая площадь жилых комнат, подсобных помещений и мест общего пользования в квартире — коридора, кухни, ванной комнаты и др., и *жилой площади*, которая включает только площадь всех жилых комнат, в том числе площадь для столовых, спален, комнат для отдыха, а также площадь всех утепленных террас и веранд, оборудованных для проживания.

Кроме того, закон содержит понятие *вспомогательной площади* — площадь кухонь, уборных, прихожих, внутренних кладовок.

Жилые помещения представляют собой особые объекты гражданского права, поскольку имеют *целевое назначение*, т.е. предназначены исключительно для проживания граждан. В соответствии со ст. 288 ГК, ст. 17 ЖК допускается

использование жилых помещений для осуществления профессиональной и иной предпринимательской деятельности, если это не нарушает прав и законных интересов других граждан. Размещение в жилых домах промышленных производств не допускается. Собственник жилого помещения может разместить в нем предприятие, организацию, учреждение только после перевода такого помещения в нежилое по правилам, установленным гл. 3 ЖК.

Жилые дома и иные жилые помещения относятся к недвижимому имуществу и входят в состав жилищного фонда. *Жилищный фонд* — это все жилые дома, а также все жилые помещения любой формы собственности независимо от их использования, находящиеся на территории РФ. В общее понятие жилищного фонда включаются также жилые помещения, предназначенные и для временного проживания граждан.

Согласно п. 2 ст. 19 ЖК в зависимости от формы собственности жилищный фонд подразделяется на:

1) *частный жилищный фонд* — совокупность жилых домов, находящихся либо в собственности граждан, либо в собственности юридических лиц. В состав жилищного фонда, находящегося в собственности граждан, входят: индивидуальные жилые дома, приватизированные, построенные и приобретенные квартиры и дома; квартиры в домах жилищных и жилищно-строительных кооперативов с полностью выплаченным паевым взносом; квартиры и дома, приобретенные в собственность гражданами на иных основаниях, предусмотренных законодательством;

2) *государственный жилищный фонд* — совокупность жилых помещений, принадлежащих на праве собственности РФ (жилищный фонд РФ), и жилых помещений, принадлежащих на праве собственности субъектам РФ;

3) *муниципальный жилищный фонд* — совокупность жилых помещений, принадлежащих на праве собственности муниципального образования.

В зависимости от целей использования жилищный фонд подразделяется на жилищный фонд социального использования, специализированный жилищный фонд, индивидуальный жилищный фонд, жилищный фонд коммерческого использования, который включает в себя жилищный фонд, находящийся в собственности юридических лиц, построенный или приобретенный за счет средств частных собственников, в том числе за счет жилищных, жилищно-строи-



тельных кооперативов, в домах товариществ собственников жилья, квартиры и дома, приобретенные в собственность гражданами на иных основаниях, предусмотренных ст. 288, 290, 291 ГК.

Действующее законодательство предоставляет гражданам различные способы удовлетворения жилищных потребностей. Гражданин вправе приобрести *право собственности на жилое помещение* путем заключения договора купли-продажи жилого помещения, договора дарения, в порядке наследования.

Закон предусматривает особое основание приобретения права собственности на жилье — *приватизацию*, под которой понимается бесплатная передача в собственность граждан на добровольной основе занимаемых ими жилых помещений в государственном или муниципальном жилищном фонде на основе договора передачи. Каждый гражданин может участвовать в приватизации жилого помещения только один раз.

В соответствии со ст. 131 ГК право собственности на недвижимое имущество (включая жилое помещение) возникает с момента государственной регистрации. Порядок регистрации регулируется Федеральным законом «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним». Согласно положениям этого Закона единственным доказательством права собственности на жилое помещение является *свидетельство о праве собственности*, выдаваемое собственнику Федеральной регистрационной службой.

В последнее время в числе способов возникновения права собственности граждан на жилье получил широкое распространение *договор ренты*.

В соответствии с положениями гл. 32 ГК по договору ренты одна сторона (*получатель ренты*) передает другой стороне (*плательщику ренты*) в собственность имущество, а плательщик ренты обязуется в обмен на полученное имущество периодически выплачивать ренту в виде определенной денежной суммы либо предоставления средств на его содержание. Предусматриваются два вида ренты: постоянная и пожизненная.

Договор ренты подлежит обязательному нотариальному удостоверению, а договор, предусматривающий отчуждение недвижимого имущества под выплату ренты, подлежит государственной регистрации.

Наиболее распространенной разновидностью договора ренты является *договор пожизненного содержания с иждивением*, согласно которому гражданин — получатель ренты передает принадлежащее ему жилое помещение, земельный участок или иное недвижимое имущество в собственность плательщика ренты, который обязуется осуществлять пожизненное содержание с иждивением гражданина и (или) указанного им третьего лица (лиц).

Получателями ренты могут быть любые дееспособные граждане, имеющие фактическую возможность и потребность передать право собственности на свое имущество (жилое помещение) тому, кто согласится выплачивать ренту (предоставить содержание с иждивением).

В обязанности плательщика ренты могут включаться обеспечение потребностей в жилище, питании и одежде, а если этого требует состояние здоровья гражданина — уход за ним, а также оплата ритуальных услуг.

Договор пожизненного содержания с иждивением должен определять стоимость всего содержания с иждивением. Сумма объема содержания не может быть менее двух минимальных размеров оплаты труда, договор может предусматривать возможность замены содержания с иждивением в натуре периодическими платежами в деньгах в течение жизни гражданина.

Плательщик ренты вправе отчуждать, сдавать в залог или иным образом обременять недвижимое имущество, переданное ему в обеспечение пожизненного содержания, только с предварительного согласия получателя ренты.

Получатель пожизненного содержания с иждивением имеет право требовать возврата переданного жилого помещения либо выплаты ему выкупной цены, если плательщик ренты допускает существенное нарушение своих обязательств.

Обязательство плательщика ренты прекращается смертью получателя ренты.

Приобретение права собственности на жилье возникает и в результате членства в ЖСК и жилищном кооперативе после полной выплаты членом кооператива пая.

Жилищный кооператив и ЖСК — добровольное объединение граждан и (или) юридических лиц на основе членства в целях удовлетворения потребностей граждан в жилье, а также управления жилыми и нежилыми помещениями в кооперативном доме.



Решение об организации жилищного кооператива принимается собранием учредителей и оформляется протоколом. Кооператив подлежит государственной регистрации и со дня внесения соответствующей записи в едином государственном реестре юридических лиц становится юридическим лицом. Действует жилищный кооператив на основе устава, принимаемого общим собранием граждан, вступающих в кооператив. Органами управления кооператива являются общее собрание членов кооператива, конференция (если это предусмотрено уставом), правление и председатель. Высший орган управления — общее собрание, компетенция которого определяется уставом кооператива и ЖК. Общее собрание жилищного кооператива избирает на три года ревизионную комиссию, на которую возлагается осуществление контроля за финансово-хозяйственной деятельностью жилищного кооператива и ЖСК. Контроль за деятельностью кооператива, эксплуатацией и ремонтом домов осуществляют органы местной администрации, которые вправе отменить решение общего собрания или правления кооператива, если оно противоречит закону.

Право на вступление в жилищные кооперативы имеют граждане, достигшие 16 лет и (или) юридические лица, внесшие паевой взнос, определяемый уставом жилищного кооператива. Вопрос о членстве принимается общим собранием кооператива. На основании решения общего собрания о принятии в кооператив гражданин получает право на получение жилья. Жилая площадь предоставляется в соответствии с размером внесенного пая. Квартира в кооперативе может принадлежать на праве общей совместной собственности супругов или на праве общей долевой собственности, когда право на квартиру перешло к двум и более наследникам. Член кооператива приобретает право собственности на квартиру после выплаты паевого взноса.

По правилам, предусмотренным ЖК, жилое помещение разрешается сдавать в наем.

Членство в ЖСК, жилищном кооперативе может быть прекращено на основании добровольного выхода (подачи заявления) или, например, в случае исключения члена из кооператива (ст. 130 ЖК) из-за грубого неисполнения им без уважительных причин своих обязанностей, установленных ЖК или уставом. Вопрос об исключении решается общим собранием кооператива. Его члену, не выплатившему полностью пай и исключенному из кооператива, выплачи-

вается сумма его пая не позднее двух месяцев со дня решения собрания об исключении его из членов жилищного кооператива. Исключенный из кооператива гражданин обязан освободить жилое помещение в течение двух месяцев с момента принятия решения о его исключении, а в случае отказа он подлежит выселению в судебном порядке. Гражданин, исключенный из жилищного кооператива, может в судебном порядке обжаловать решение кооператива.

В соответствии со ст. 122 ЖК по решению общего собрания жилищный кооператив может быть преобразован в товарищество собственников жилья.

Закон обязывает собственников помещений в многоквартирном доме выбрать один из способов управления таким домом:

- 1) непосредственное управление собственниками помещений в многоквартирном доме;
- 2) управление товариществом собственников жилья либо жилищным кооперативом или иным специализированным потребительским кооперативом;
- 3) управление управляющей организацией.

Выбор способа управления многоквартирным домом осуществляется на общем собрании собственников этого дома, которое может в любое время изменить способ управления домом. Решение, принятое общим собранием, является обязательным для всех собственников.

Если собственниками помещений не выбран способ управления многоквартирным домом или если принятое решение о выборе способа управления домом не было реализовано, то орган местного самоуправления в течение года проводит конкурс по отбору управляющей организации. Результаты конкурса определяют управляющую организацию, с которой собственники обязаны заключить письменный договор управления, подписанный сторонами.

Договор заключается на срок не менее чем один год и не более чем пять лет. Его условия становятся одинаковыми для всех собственников многоквартирного дома. Управляющая организация обязана приступить к выполнению условий договора не позднее чем через 30 дней со дня его подписания. Управляющая организация ежегодно в течение года представляет собственникам отчет о выполнении условий договора за предыдущий год независимо от способа управления многоквартирным домом, оно осуществляется путем заключения с управляющей организацией договора управ-



ления, требования к содержанию которого предусмотрены ст. 162 ЖК.

Для совместного управления комплексом недвижимого имущества в многоквартирном доме или объединения нескольких многоквартирных домов, обеспечения эксплуатации этого комплекса, владения, пользования и в установленных законодательством пределах распоряжения общим имуществом в многоквартирном доме создается ТСЖ, которое является некоммерческой организацией. Закон прямо указывает (ст. 136 ЖК), что в одном многоквартирном доме может быть создано только одно товарищество собственников жилья.

Решение о создании товарищества принимается собственниками помещений в многоквартирном доме на их общем собрании. Решение принято, если за него проголосовали собственники помещений соответствующего многоквартирного дома, обладающие более чем 50% голосов от общего числа голосов собственников помещений в таком доме. Создается оно без ограничения срока деятельности. ТСЖ подлежит государственной регистрации, с момента которой оно приобретает статус юридического лица.

ТСЖ отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом и не отвечает по обязательствам членов товарищества, которые, в свою очередь, не отвечают по обязательствам товарищества.

Членство в ТСЖ у собственников жилья возникает на основании поданного ими заявления и прекращается либо с момента подачи заявления о выходе из него, или с момента прекращения права собственности на помещение в этом доме.

Товарищество собственников жилья вправе заключать договор управления многоквартирным домом, о содержании и ремонте общего имущества в этом доме, об оказании коммунальных услуг и пр. ТСЖ может определять смету доходов и расходов на год, расходы на содержание, ремонт, реконструкцию и другие цели ТСЖ, предусмотренные ст. 137 ЖК. Размеры платежей и взносов для каждого собственника определяются в соответствии с долей в праве общей собственности. ТСЖ вправе потребовать в судебном порядке от его членов исполнения обязательств по уплате обязательных платежей и взносов и оплате иных общих расходов.

Органами управления ТСЖ являются общее собрание и правление товарищества. В компетенцию общего собра-



ния входят следующие вопросы: внесение изменений в его устав, вопросы реорганизации, ликвидации, преобразования в жилищный кооператив или ЖСК, установление размера обязательных платежей и взносов и другие вопросы, установленные ст. 114 ЖК.

Правление ТСЖ — это исполнительный орган, подотчетный общему собранию его членов. Правление обязано соблюдать устав; осуществлять контроль за внесением членами ТСЖ обязательных платежей, взносов, наем работников для обслуживания дома и их увольнение; созывать и проводить общее собрание; составлять отчет о финансовой деятельности, и т.д.

ТСЖ избирает ревизионную комиссию сроком на два года.

Для достижения целей, предусмотренных уставом, товарищество вправе заниматься хозяйственной деятельностью, т.е. обслуживанием, ремонтом недвижимого имущества, сдачей в аренду, в наем части общего имущества. Доход от хозяйственной деятельности используется для оплаты общих расходов или направляется в спецфонды, расходующиеся на цели, предусмотренные уставом. Дополнительный доход может быть направлен на иные цели деятельности ТСЖ, предусмотренные ч. 2 ст. 152 ЖК.

ТСЖ может быть создано и в строящихся многоквартирных домах. Статья 139 ЖК определяет общий порядок создания и государственной регистрации такого товарищества. Решение о создании кондоминиума принимается будущими собственниками на их общем собрании, считается принятым, если за него проголосовало большинство лиц, присутствующих на собрании. Право собственности на единый комплекс недвижимого имущества вновь создаваемого кондоминиума возникает с момента его государственной регистрации.

Приобретение и реализация права собственности на жилое помещение не является единственным способом удовлетворения жилищных потребностей граждан. Глава 35 ГК допускает заключение *договоров найма жилого помещения*. По договору найма жилого помещения одна сторона — собственник жилого помещения или уполномоченное им лицо (*наймодатель*) — обязуется предоставить другому лицу (*нанимателю*) жилое помещение за плату во владение и пользование для проживания в нем (п. 1 ст. 671 ГК).



В частном жилищном фонде договор найма именуется *коммерческим*. В государственном и муниципальном жилищном фонде социального использования жилые помещения предоставляются по *договору социального найма*.

Договор заключается без установления срока его действия. Правила пользования жилым помещением определяются ЖК и самим договором. Договор социального найма жилого помещения имеет простую письменную форму. При переходе права собственности на жилое помещение договор найма жилого помещения сохраняется на тех же условиях с новым собственником, к которому переходят все права и обязанности прежнего наймодателя. Статья 65 ЖК определяет не только права наймодателя — требовать своевременного внесения платы за жилое помещение и коммунальные услуги, но и его обязанности, например, осуществлять капитальный ремонт жилого помещения и обеспечивать качество коммунальных услуг.

В случае неисполнения своих обязанностей наймодатель несет не только гражданско-правовую, но и административную ответственность. Права и обязанности нанимателя устанавливаются как договором, так и ЖК.

Перечень прав и обязанностей нанимателя по договору не является исчерпывающим и может быть дополнен ЖК и иными федеральными законами. Так, например, ст. 682 ГК предусматривает обязанность нанимателя согласовывать переустройство и реконструкцию жилого помещения с наймодателем. Наниматель жилого помещения помимо административной ответственности в ряде случаев несет и гражданско-правовую ответственность, в частности он обязан возместить причиненные наймодателю убытки. ЖК устанавливает круг членов семьи нанимателя жилого помещения, имеющих права пользования жилищем по договору социального найма, и определяет их права и обязанности.

Нанимателю предоставляется право вселять в занимаемое им жилое помещение других граждан как членов семьи при условии получения письменного согласия наймодателя. При временном отсутствии нанимателя или членов его семьи на данной жилой площади договор не расторгается, права и обязанности сторон не изменяются. Наниматель жилого помещения с письменного согласия наймодателя и членов семьи вправе осуществить обмен жилой площади. Общие правила обмена жилых помещений по договору социального найма устанавливаются ст. 72 ЖК.

По соглашению сторон договор социального найма жилого помещения может быть расторгнут в любое время. Расторжение договора социального найма жилого помещения по требованию наймодателя допускается только в судебном порядке и только в случаях, предусмотренных ст. 83 ЖК, например, когда жилое помещение используется не по назначению.

Выселение граждан из жилых помещений, предоставленных по договорам социального найма, производится в судебном порядке. ЖК предусматривает следующие варианты выселения граждан из жилых помещений: 1) с предоставлением другого благоустроенного жилого помещения; 2) без предоставления другого жилого помещения с учетом требований, предусмотренных ст. 89, 91 ЖК.

Закон регулирует вопросы, связанные с категориями жилых домов, относящихся к *специализированному жилищному фонду*, определяет требования, предъявляемые к таким жилым домам, и круг органов, которым предоставлено право создавать специализированный жилищный фонд.

Часть 1 ст. 92 ЖК к жилым помещениям специализированного жилищного фонда относит: служебные жилые помещения; жилые помещения в общежитиях; жилые помещения маневренного фонда; жилые помещения в домах системы социального обслуживания населения; жилые помещения фонда для временного поселения вынужденных переселенцев и лиц, признанных беженцами; жилые помещения для социальной защиты отдельных категорий граждан.

В качестве специализированных жилых помещений используются помещения государственного и муниципального жилищных фондов. Эти жилые помещения не подлежат отчуждению, передаче в аренду, в наем, за исключением передачи по договору найма, предусмотренному ЖК (разд. IV, гл. 9), а также по договорам безвозмездного пользования (жилые помещения для социальной защиты отдельных категорий граждан (ст. 99, 109 ЖК)).

Жилые дома специализированного фонда предоставляются по установленным ЖК основаниям гражданам, не обеспеченным жильем в соответствующем населенном пункте, также жилые помещения граждане получают на основании договора найма за плату во владение и пользование для временного проживания в нем. Этот договор может быть расторгнут в любое время по соглашению сторон (ч. 1 ст. 101 ЖК).



Пользование жилым помещением специализированного жилищного фонда имеет особенности правового регулирования. Например, жилые помещения в домах социальной защиты отдельных категорий граждан предназначены для проживания лиц, нуждающихся в специальной социальной защите, с предоставлением им медицинских и социально-бытовых услуг (ст. 96 ЖК). Жилые помещения в этом случае предоставляются не на основании договора найма, а по договору безвозмездного пользования (ч. 1 ст. 99 ЖК). Порядок, условия предоставления и пользования таким жильем устанавливаются федеральным законодательством, законодательством субъектов РФ.

Статья 153 ЖК устанавливает круг субъектов и их обязанностей по *плате за жилье и коммунальные услуги*. Следует отметить, что для разных субъектов жилищного права структура платы за жилое помещение неодинакова (ст. 154 ЖК).

Единственным субъектом жилищного права, не несущим обязанности по внесению платы за жилье (но не за коммунальные услуги), являются собственники жилых домов.

Статья 155 ЖК устанавливает общие сроки и порядок внесения платы за жилое помещение и коммунальные услуги. Лицо, несвоевременно и (или) не полностью внесшее плату за жилое помещение и коммунальные услуги, обязано уплатить пеню. Подробно урегулирован и порядок установления размера платы за жилое помещение. Так, по договорам социального найма размер зависит от занимаемой общей площади жилого помещения, а в ряде случаев от имущественного положения граждан, например, малоимущие граждане освобождаются от внесения платы за наем. Размер платы за жилье в многоквартирном доме, в котором не созданы ТСЖ либо жилищный кооператив, зависит от решения общего собрания собственников помещений этого дома. Размер платы за содержание и ремонт жилого помещения в таком доме определяется с учетом предложений управляющей организации и устанавливается на срок не менее чем один год.

При пользовании жилым помещением по договору коммерческого найма размер оплаты за жилье устанавливается соглашением сторон.

Размер платы за коммунальные услуги (газоснабжение, водоснабжение (холодное и горячее), отопление, вывоз бытовых отходов и т.д.) по общему правилу определяется, ис-

ходя из показаний приборов учета, при отсутствии последних — исходя из нормативов потребления коммунальных услуг, утвержденных органами местного самоуправления в порядке, установленном Правительством РФ.

Размер оплаты коммунальных услуг не зависит от формы собственности на жилое помещение, оснований пользования жилым помещением, образования или ликвидации ТСЖ или ЖСК.

Плата за жилое помещение и коммунальные услуги вносится на основании платежных документов ежемесячно.

Закон устанавливает круг граждан, которым предоставляются *субсидии на оплату коммунальных услуг*, основания и порядок предоставления субсидий.

Право на субсидии имеют пользователи жилых помещений государственного и муниципального жилищных фондов, наниматели по договорам социального найма, члены жилищного кооператива и ЖСК, собственник жилого помещения, член ТСЖ. Не имеют права на получение субсидий граждане, проживающие в жилом помещении на основании договора найма, заключенного с собственниками жилых помещений частного жилищного фонда (договор коммерческого найма), или договора поднайма, заключенного с нанимателем жилых помещений.

Решение о предоставлении субсидий принимается органами местного самоуправления, органами государственной власти городов Москвы, Санкт-Петербурга и в других случаях, предусмотренных Правилами предоставления субсидий на оплату жилья и коммунальных услуг (утв. постановлением Правительства от 14.12.2005 № 761).

Субсидии предоставляются сроком на шесть месяцев и начисляются помесечно. При предоставлении субсидий принимается во внимание совокупный доход семьи и одиноко проживающего гражданина за последние шесть месяцев, предшествующих подаче заявлений о предоставлении субсидий. Федеральными законами, законами субъектов РФ и нормативными актами органов местного самоуправления за счет средств соответствующих бюджетов не предоставляется компенсация расходов на оплату жилья и коммунальных услуг, которая включается в совокупный доход семьи при расчете предоставляемых гражданам субсидий.

За получателями субсидий уполномоченные органы осуществляют контроль за своевременностью и полнотой оплаты жилья и коммунальных услуг. В случаях, преду-



смотренных законом, перечисление субсидий может приостанавливаться и даже прекращаться, о чем их получатели уведомляются. Возврат необоснованно полученных субсидий производится добровольно или по суду.

Жилищные споры между участниками жилищных отношений, затрагивающие их жилищные права и обязанности, рассматриваются административными органами и судами.

Закон определяет круг жилищных споров, которые подлежат рассмотрению только в административном порядке, например, требования о предоставлении жилого помещения лицам, нуждающимся в улучшении жилищных условий, о предоставлении жилого помещения меньшего размера взамен занимаемого, о самовольном переоборудовании и перепланировке жилья и т.д.

Судами разрешаются жилищные споры между наймодателями и нанимателями в домах государственного, муниципального и частного жилищных фондов, споры между гражданами и ЖСК, между сонанимателями, собственниками жилых помещений.

В судебном порядке допускается расторжение договора социального найма жилого помещения по требованию наймодателя в случае невнесения нанимателем платы за жилое помещение и (или) коммунальные услуги более шести месяцев.

Судам подведомственны также споры о выселении лиц, самоуправно занявших жилое помещение, о выселении из домов, грозящих обвалом, о предоставлении жилого помещения по требованиям, основанным на гражданско-правовых обязательствах в связи со сносом домов, проведением капитального ремонта и т.д. В судах общей юрисдикции рассматриваются также споры между гражданами жилищного кооператива и ЖСК, в том числе споры о разделе помещения по поводу выплаты паевых взносов. Суды разрешают споры, возникшие в связи с приватизацией жилого помещения и др.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Назовите основания возникновения жилищных правоотношений.
2. Дайте определение следующих понятий: жилое помещение, жилой дом, квартира, жилая комната.
3. Что такое приватизация жилого помещения?
4. Назовите основные коммунальные и иные платежи.



Литература

1. *Тихомиров, М. Ю.* Жилое помещение: собственность и иные вещные права (по новому Жилищному кодексу Российской Федерации) / М. Ю. Тихомиров. — М., 2005.
2. *Тихомиров, М. Ю.* Социальный наем жилых помещений. Новые правила / М. Ю. Тихомиров. — М., 2005.
3. *Тихомиров, М. Ю.* Комментарий к Жилищному кодексу / М. Ю. Тихомиров. — М., 2005.
4. *Киндеева, Е. А.* Недвижимость: права и сделки / Е. А. Киндеева, М. Т. Пискунова. — М., 2004.



Глава 11

НАСЛЕДСТВЕННОЕ ПРАВО

Сущность и роль наследования. Под наследованием понимается переход имущественных и некоторых личных неимущественных прав и обязанностей умершего гражданина (наследодателя) к другим лицам (наследникам) в установленном порядке.

В случае смерти лица к наследникам переходят не какие-либо отдельные права и обязанности, а весь их комплекс. Именно поэтому наследование представляет собой *общее* (или иначе — *универсальное*) правопреемство.

Весь комплекс прав и обязанностей умершего переходит к наследникам одновременно. Нельзя принять одни права, а от других отказаться. Именно поэтому наследник, который принял какое-то отдельное право, считается автоматически принявшим и все остальные известные и неизвестные ему права умершего.

По наследству не переходят лишь те отношения, которые были обусловлены личными качествами умершего. Это касается прежде всего личных неимущественных прав и обязанностей, которые, как правило, нельзя отделить от конкретного лица и передать кому-либо другому. Примером могут служить обязанности автора по издательскому или сценарному договору, работника — по трудовому договору. Не переходят по наследству непосредственно связанные с личностью умершего обязанности алиментного характера, а также обязанности по возмещению вреда.

Основные понятия наследственного права. Открытием наследства называется возникновение наследственного правоотношения. Юридическими фактами или основаниями, приводящими к открытию наследства, являются смерть гражданина или объявление гражданина умершим.

Временем открытия наследства признается день смерти наследодателя, а при объявлении его умершим — день вступления в законную силу решения суда об объявлении



его умершим. В случае же объявления умершим гражданина, пропавшего без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, суд может признать днем смерти этого гражданина день его предполагаемой гибели.

Непосредственно по времени открытия наследства определяются:

- а) состав наследственного имущества;
- б) сроки принятия или отказа от наследства;
- в) сроки предъявления претензий кредиторами;
- г) момент возникновения у наследников права собственности на наследственное имущество;
- д) срок для выдачи свидетельства о праве на наследство;
- е) законодательство, которым следует руководствоваться.

Лица, умершие в один и тот же день (их называют комориентами), считаются умершими одновременно и не наследуют друг после друга. При этом к наследованию призываются наследники каждого из них.

Местом открытия наследства является последнее постоянное место жительства наследодателя, а если оно неизвестно — место нахождения имущества или основной его части.

Для решения ряда процедурных вопросов важное значение имеет правильное определение места открытия наследства. Так, по месту открытия наследства выясняется, в какую нотариальную контору нужно обратиться с заявлением о его принятии и выдаче свидетельства о праве на наследство. По месту открытия наследства принимаются и меры охраны наследственного имущества, а также предъявляются претензии кредиторами.

Местом открытия наследства после граждан, временно проживающих за границей и умерших там, считается их последнее последнее место жительства до выезда за границу. В том случае, если оно неизвестно, местом открытия наследства признается место нахождения наследственного имущества или большей его части на территории РФ. Местом же открытия наследства для граждан, постоянно проживавших за границей, является та страна, где они проживали.

Подтверждается место открытия наследства справкой жилищно-эксплуатационной организации, местной адми-



нистрации или справкой с места работы с указанием места жительства наследодателя.

Субъектами наследственного правопреемства являются *наследодатель* и *наследники*. Наследодатель — лицо, после смерти которого наступает наследственное правопреемство. Наследодателями могут быть российские и иностранные граждане, а также лица без гражданства, проживающие на территории РФ. Юридические лица не могут оставлять наследство: при их прекращении (путем ликвидации или реорганизации) имущество переходит к другим лицам в установленном законом порядке.

Наследниками являются лица, указанные в законе или завещании в качестве правопреемников наследодателя. Наследовать может любой субъект гражданского права: гражданин, юридическое лицо, государство или муниципальные органы.

Граждане и государство могут быть наследниками как по закону, так и по завещанию. Возможность гражданина наследовать никоим образом не зависит от объема его дееспособности. Организации же могут выступать в качестве наследников только в том случае, если в их пользу составлено завещание.

С целью защиты интересов участников наследственных отношений законодательство содержит нормы о лишении недостойных граждан права наследовать. Во-первых, не имеют права наследовать ни по закону, ни по завещанию граждане, которые своими умышленными противоправными действиями, направленными против наследодателя, кого-либо из его наследников или против осуществления последней воли наследодателя, выраженной в завещании, способствовали призыванию их к наследованию. Эти обстоятельства обязательно должны быть подтверждены в судебном порядке. Во-вторых, не могут наследовать по закону родители после детей, в отношении которых они были лишены родительских прав и не восстановлены в них на момент открытия наследства. Это обстоятельство нужно подтвердить в суде. В-третьих, по требованию заинтересованного лица суд отстраняет от наследования граждан, злостно уклонявшихся от выполнения лежащих на них обязанностей по содержанию наследодателя. Данное обстоятельство также требует подтверждения в судебном порядке.

Необходимо подчеркнуть, что во втором и третьем случаях речь идет о запрещении наследования лишь по закону.

Поскольку завещать имущество можно любому лицу, наследование по завещанию в подобных ситуациях не исключается.

Организации наследуют только по завещанию. Кроме того, они могут получить имущество от наследников, отказавшихся от наследства именно в пользу организации.

Государство имеет возможность стать наследником имущества по завещанию. Кроме того, Российская Федерация наследует по закону так называемое выморочное имущество, которое является таковым в следующих случаях:

- 1) если у наследодателя нет наследников ни по закону, ни по завещанию;
- 2) если все наследники лишены завещателем права наследования;
- 3) если ни один из наследников не принял наследства и при этом не указал, что отказывается в пользу другого наследника.

Одной из важнейших категорий наследственного права является *наследственное имущество* (наследство, наследственная масса), под которым принято понимать совокупность имущественных прав и обязанностей наследодателя, переходящих к наследникам в установленном законом порядке. При этом права составляют актив наследства, а обязанности — его пассив.

В условиях развития рыночных отношений произошло значительное расширение круга объектов наследственного правопреемства. Гражданское законодательство весьма детально регулирует порядок наследования отдельных видов имущества. Речь идет в частности о наследовании:

- прав, связанных с участием в хозяйственных товариществах и обществах, а также производственных кооперативах;
- предприятия;
- имущества члена крестьянского (фермерского) хозяйства;
- земельных участков;
- вещей, ограниченно оборотоспособных;
- государственных наград, почетных и памятных знаков;
- имущества, предоставленного наследодателю государством или муниципальным образованием на льготных условиях.

С 1 марта 2002 г. действует правило, согласно которому все вклады, снабженные завещательными распоряжениями, входят в состав наследства и наследуются на общих основаниях.



Переходят по наследству имущественные права, вытекающие из различных договоров: право требовать возврата данных займа денег, право требования заработной платы по трудовому договору; право требования возмещения вреда, причиненного имуществу наследодателя и др.

Основную группу обязанностей, переходящих по наследству, образуют долги. Следует иметь в виду, что наследник, принявший наследство, несет ограниченную ответственность по долгам наследодателя: он отвечает лишь в пределах действительной стоимости перешедшего к нему имущества наследодателя, но не своим личным имуществом.

Наследование по завещанию. Завещание можно определить как личное распоряжение гражданина на случай смерти принадлежащим ему имуществом, сделанное в предусмотренной законом форме.

Поскольку завещание непосредственно связано с личностью завещателя, оно непременно должно быть подписано самим завещателем. Лишь в том случае, если завещатель в силу физических недостатков, тяжелой болезни или неграмотности не может собственноручно подписать завещание, оно по его просьбе может быть подписано в присутствии нотариуса или другого должностного лица иным гражданином (рукоприкладчиком) с обязательным указанием причин, по которым завещание нельзя было подписать собственноручно.

Важно подчеркнуть, что закон предусматривает обязательную нотариальную форму завещания. Нотариальное удостоверение завещаний осуществляется нотариальными конторами, а в местностях, где их нет, — местной администрацией и ее органами, а также консульскими учреждениями РФ.

Лицо, удостоверяющее завещание, обязательно должно установить дееспособность завещателя. Право завещать свое имущество принадлежит лишь полностью дееспособным лицам, т.е. тем, кто достиг 18 лет или вступил в брак до достижения совершеннолетия либо был эмансипирован.

Порой необходимо оформить завещание в необычных условиях, не позволяющих прибегнуть к помощи нотариуса. Поэтому в ГК содержится правило, согласно которому к нотариально удостоверенным завещаниям приравниваются завещания, удостоверенные определенными должностными лицами.

Если гражданин находится в положении, явно угрожающем его жизни, то он может составить завещание в простой письменной форме. Однако такое завещание будет исполнено лишь в том случае, если суд по требованию заинтересованных лиц подтвердит факт составления завещания в чрезвычайных обстоятельствах.

Содержание завещания состоит, прежде всего, в назначении наследников с указанием того имущества, которое передается им в порядке наследования.

Законодательство закрепляет принцип свободы завещания, смысл которого заключается в том, что завещатель может оставить свое имущество как законным наследникам, так и любым другим лицам. Завещая кому-либо свое имущество, гражданин не связан ни очередностью призвания наследников, ни какими-то иными обстоятельствами. Он имеет право завещать любому лицу все имущество или его часть в любом распределении долей.

Вместе с тем свобода завещания ограничивается определенными рамками, позволяющими учесть интересы наиболее незащищенных, социально уязвимых наследников по закону. Таких наследников принято называть необходимыми или обязательными. Независимо от содержания завещания они вправе получить так называемую *обязательную долю* в наследстве. Она составляет не менее половины той доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону.

Закон выделяет две категории обязательных наследников. К первой относятся нетрудоспособные или несовершеннолетние дети наследодателя (в том числе — усыновленные), а также нетрудоспособные супруг и родители (усыновители). Ко второй категории относятся лица, состоящие в иных родственных отношениях с наследодателем или вообще не состоящие в них, но непременно являющиеся его нетрудоспособными иждивенцами.

Завещатель вправе не только назначить наследника по своему усмотрению, но и указать в завещании другого наследника, если назначенное им в качестве правопреемника лицо умрет до открытия наследства или не примет его. Это называется *подназначением наследника* или *наследственной субституцией*.

Нотариально удостоверенное завещание в любое время может быть отменено или изменено завещателем. Отменить завещание можно одним из двух способов: 1) удостове-



нием нового завещания; 2) подачей в нотариальный орган заявления об отмене составленного и удостоверенного ранее завещания.

Изменение завещания совершается путем составления нового завещания. В нем завещатель обычно указывает, какие конкретно изменения вносятся им в ранее сделанное завещательное распоряжение. Если же он этого не сделает, то следует руководствоваться правилом закона, в соответствии с которым завещание, составленное позднее, отменяет ранее составленное в той части, которая противоречит завещанию, составленному позднее.

Приведение в исполнение воли завещателя обычно возлагается на назначенных в завещании наследников. Если в завещании не указано, кому из наследников поручается исполнение завещания, то предполагается, что все наследники в равной мере призваны к исполнению завещательных распоряжений. Вместе с тем завещатель может поручить исполнение завещания лицу, не являющемуся наследником, — исполнителю воли (душеприказчику). Однако от исполнителя завещания требуется согласие, выраженное им в специальной надписи на завещании либо в специальном заявлении, приложенном к завещанию.

Следует отметить, что вознаграждения за свой труд исполнитель завещания не получает. Он имеет право лишь на возмещение за счет наследственного имущества понесенных им необходимых расходов (например, по охране и управлению наследственным имуществом).

Наследование по закону. Наследование по закону имеет место:

- если наследодатель не оставил завещания или если его завещание признано полностью недействительным;
- если завещана только часть имущества или завещание признано недействительным в определенной части;
- если назначенный в завещании наследник умер ранее открытия наследства или отказался от принятия наследства.

При наследовании по закону в самом законе определен:

- а) круг лиц, которые могут быть призваны к наследованию;
- б) очередность их призвания к наследованию.

В первую очередь наследуют дети (в том числе — усыновленные), супруг, родители (усыновители) умершего. Во вторую очередь наследуют братья и сестры умершего, его бабушка и дедушка как со стороны отца, так и со стороны ма-

тери. Наследниками третьей очереди являются дяди и тети наследодателя; четвертой — его прадедушки и прабабушки; в пятую очередь наследуют двоюродные внуки и внучки, а также двоюродные дедушки и бабушки наследодателя; к наследникам шестой очереди ГК относит двоюродных правнуков и правнучек, двоюродных племянников и племянниц, а также двоюродных дяди и тети наследодателя.

При отсутствии у наследодателя первых шести очередей, наследниками седьмой очереди по закону являются пасынки, падчерицы, отчим и мачеха наследодателя.

Наследники каждой последующей очереди призываются к наследованию по закону лишь при отсутствии наследников первой очереди или при непринятии ими наследства, а также в случае, если все наследники первой очереди лишены завещателем права наследования.

В законе установлено правило, в соответствии с которым все наследники очереди, призванной к наследованию, наследуют в равных долях.

В основе призвания детей к наследованию после родителей лежит кровное родство, т.е. происхождение детей от данных родителей, подтвержденное в установленном законом порядке. При этом законодатель имеет в виду лишь тех сыновей и дочерей наследодателя, которые родились в зарегистрированном браке. Что же касается детей, рожденных вне брака, то после матери они наследуют всегда, а после отца лишь в тех случаях, когда отцовство подтверждено в установленном законом порядке.

Усыновленные и их потомство по отношению к усыновителям и их родственникам приравниваются во всем комплексе прав и обязанностей к родственникам по происхождению. Переживший супруг относится к наследникам первой очереди только в том случае, если состоял с наследодателем в зарегистрированном браке. Бывший супруг по расторгнутому браку права наследования не имеет.

Правовому положению пережившего супруга присущи определенные особенности. Дело в том, что он, помимо доли в наследстве, получает и так называемую супружескую долю, равную определенной части супружеской собственности. Отказаться от этой доли в пользу кого-либо из наследников переживший супруг не может, поскольку она не входит в наследственную массу.

После получения своей части совместной собственности переживший супруг принимает участие в разделе оставшейся части имущества наравне с другими наследниками.



Наследниками первой очереди по закону являются родители умершего. Однако, защищая наследственные интересы родителей, государство вместе с тем устраняет от наследования тех, кто был лишен родительских прав или злостно уклонялся от выполнения обязанностей по содержанию наследодателя.

Усыновители наследуют при тех же условиях, что и усыновленные.

Наследниками по закону являются и нетрудоспособные лица, состоявшие на иждивении умершего не менее одного года до его смерти. В этой роли могут выступать как родственники наследодателя, так и посторонние лица. Кроме того, иждивенцы составляют особую категорию наследников по закону: они наследуют наравне с той очередью, которая призывается к наследованию.

Внуки и правнуки наследодателя призываются к наследованию лишь в том случае, если к моменту открытия наследства нет в живых того из родителей, кто был бы наследником. Иными словами, внуки и правнуки наследуют по праву представления, т.е. получают ту долю наследственного имущества, которая причиталась бы их родителю, если бы он был жив ко времени открытия наследства.

Принятие наследства и отказ от наследства. Гражданское законодательство устанавливает два способа принятия наследства: 1) фактическое вступление во владение наследственным имуществом; 2) подача нотариальному органу по месту открытия наследства заявления о принятии наследства. Эти действия необходимо выполнить в шестимесячный срок со дня открытия наследства.

Под фактическим вступлением во владение наследственным имуществом понимаются действия по управлению, распоряжению и пользованию наследственным имуществом, поддержанию его в надлежащем состоянии, уплате налогов и внесению иных платежей. Речь идет о действиях, дающих основание полагать, что наследник относится к наследственному имуществу как к своему. Фактическое вступление во владение частью имущества рассматривается как принятие всего наследства.

Подача заявления о принятии наследства служит неоспоримым доказательством намерений наследника стать собственником наследственного имущества.

Установленный законом шестимесячный срок для принятия наследства начинается течь со дня открытия наслед-



ства. Его пропуск по общему правилу влечет утрату права наследования. Однако суд может продлить этот срок при наличии уважительных причин.

Кроме того, наследство может быть принято после истечения указанного срока и без обращения в суд, если все остальные наследники, уже принявшие наследство, согласны на это.

Если наследник, призванный к наследованию по закону или по завещанию, умер после открытия наследства, не успев его принять в установленный срок, право на принятие причитающейся такому лицу доли наследства переходит к его наследникам. Переход права на принятие наследства называется наследственной трансмиссией.

Наследник по закону или по завещанию в течение шести месяцев со дня открытия наследства вправе отказаться от наследства. Отказ от наследства может быть фактическим. Его суть заключается в том, что наследник, призванный к наследованию, в течение шести месяцев со дня открытия наследства не совершает действий, из которых можно было бы судить о его намерении принять наследство.

Наследник может отказаться от наследства и путем подачи нотариальной конторе по месту открытия наследства заявления об отказе от наследства. При этом наследник может отказаться от наследства в пользу других лиц из числа наследников по закону или по завещанию, в пользу государства или какой-либо организации.

Вместе с тем отказ в пользу наследника, недостойного и лишенного права наследования путем указания на это в тексте завещания, — невозможен. Такой отказ может быть обжалован другими наследниками в суд.

Поскольку с принятием наследства к наследнику переходит не только актив, но и пассив наследственного имущества, он несет ответственность по долгам наследодателя.

Ответственность наследника ограничена пределами действительной стоимости перешедшего к нему имущества. Если наследников несколько, то они отвечают по долгам наследодателя соответственно полученной каждым из них части наследственного имущества.

Между днем смерти наследодателя и днем выявления круга наследников проходит некоторое время. В связи с этим может возникнуть необходимость принятия мер, направленных на обеспечение сохранности наследственного имущества для устранения возможности его порчи, губе-



ли и расхищения. Такие меры осуществляет нотариальная контора по месту открытия наследства, а в местностях, где нотариальных контор нет, — местная администрация.

Наследственное имущество охраняется до принятия наследства всеми наследниками, а если оно не принято — до истечения срока, установленного для принятия наследства. Меры охраны заключаются в описи наследственного имущества и передаче его на хранение наследникам или другим лицам. Если же в составе наследственной массы имеется имущество, требующее управления, например, предприятие или ценные бумаги, нотариус в качестве учредителя доверительного управления заключает договор доверительного управления этим имуществом.

Если же наследование осуществляется по завещанию, в котором назначен исполнитель завещания, права учредителя доверительного управления принадлежат исполнителю завещания.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Что такое наследование?
2. Что такое открытие наследства?
3. Дайте понятие наследственного имущества.
4. Чем отличается наследование по завещанию от наследования по закону?

Литература

1. Комментарий к части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации / под ред. А. К. Маковского ; Е. А. Суханова. — М., 2003.
2. *Ярошенко, К. Б.* Комментарий к части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации / К. Б. Ярошенко. — М., 2004.
3. *Толстой, Ю. К.* Наследственное право / Ю. К. Толстой. — М., 2003.



Глава 12

РЕАЛИЗАЦИЯ ГРАЖДАНАМИ ИХ ЛИЧНЫХ ПРАВ ВО ВЗАИМООТНОШЕНИЯХ С АДМИНИСТРАТИВНЫМИ ОРГАНАМИ

Получение российского (национального) паспорта.
Паспорт является основным документом, удостоверяющим личность гражданина РФ. Паспорт обязаны иметь все граждане, достигшие 14-летнего возраста и проживающие на территории РФ. Гражданам, не имеющим постоянного места жительства, выдача паспорта производится по месту их пребывания или по месту фактического проживания.

Для получения паспорта гражданин представляет соответствующим должностным лицам:

заявление о выдаче паспорта (заполняется заявителем лично либо, если гражданин не имеет возможности оформить заявление, должностным лицом или сотрудником паспортно-визового подразделения);

свидетельство о рождении;

две личные черно-белые фотографии;

документы, свидетельствующие о принадлежности к гражданству Российской Федерации (если требуется подтвердить гражданство лица, обратившегося за получением паспорта).

Документы и личные фотографии для получения паспорта должны быть сданы гражданами не позднее 30 дней после наступления таких обстоятельств, как достижение 14-летнего возраста, истечение срока действия паспорта (достижение гражданином 20-летнего и 45-летнего возраста), а также изменение фамилии, имени или отчества, сведений о дате (число, месяц, год) и (или) месте рождения, непригодность паспорта для дальнейшего использования вследствие повреждения, износа или других причин, обнаружение неточности или ошибочности произведенных в паспорте записей.



Поступившие документы рассматриваются руководителем паспортно-визового подразделения. Если документы поданы не полностью или не соответствуют установленным требованиям, то руководитель предлагает представить недостающие документы. После проверки документов руководителем принимается решение о выдаче паспорта. Паспорта выдаются гражданам в 10-дневный срок со дня принятия документов органами внутренних дел. Вручение паспорта производится руководителем паспортно-визового подразделения (паспортного стола).

В случае утраты паспорта на основании письменного заявления гражданина заводится дело об утрате паспорта. Производство по таким делам осуществляется в течение одного месяца. До оформления нового паспорта гражданину выдается временное удостоверение личности гражданина Российской Федерации на срок не более чем два месяца.

При подтверждении факта выдачи утраченного паспорта заявителю, а также установления его личности и наличия у него гражданства Российской Федерации гражданин получает новый паспорт. Выдача и замена паспорта производится органами федеральной миграционной службы по месту жительства граждан.

Порядок получения заграничного паспорта. Выезд из Российской Федерации и въезд в Российскую Федерацию граждане Российской Федерации осуществляют по действительным документам, удостоверяющим личность гражданина Российской Федерации за пределами территории РФ¹. Основным таким документом является заграничный общегражданский паспорт.

Для оформления паспорта гражданин Российской Федерации в заявлении установленного образца должен указать свои фамилию, имя, отчество (в том числе ранее имевшиеся), пол, дату и место рождения, место жительства, место работы (службы, учебы) в течение последних десяти лет и представить основной документ, удостоверяющий его личность. К заявлению прилагаются личные фотографии и документы об уплате государственной пошлины (в случае оформления паспорта на территории РФ) или консульского сбора (в случае оформления паспорта за пределами территории РФ) за оформление паспорта, а также документ об

¹ О порядке оформления, выдачи этих документов см. Федеральный закон от 15.08.1996 № 114-ФЗ «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию».



оплате стоимости бланка паспорта. В заявлении гражданин Российской Федерации указывает также на отсутствие обстоятельств, которые могли бы препятствовать его выезду из Российской Федерации.

Датой подачи заявления считается день представления всех документов и фотографий. Паспорт выдается сроком на пять или десять лет.

Основания для временных ограничений в праве на выезд из Российской Федерации. В соответствии с Федеральным законом «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию» право гражданина Российской Федерации на выезд из Российской Федерации может быть временно ограничено, если он:

- при допуске к сведениям особой важности или совершенно секретным сведениям, отнесенным к государственной тайне, заключил трудовой договор (контракт), предполагающий временное ограничение права на выезд из Российской Федерации, при условии, что срок ограничения не может превышать пять лет со дня последнего ознакомления лица с указанными сведениями, — до истечения срока ограничения, установленного трудовым договором (контрактом) или законом;

- в соответствии с законодательством РФ призван на военную службу или направлен на альтернативную гражданскую службу, — до окончания военной службы или альтернативной гражданской службы. Военнослужащие кроме лиц, проходящих службу по призыву, выезжают из Российской Федерации по разрешению командования, оформленного в порядке, установленном Правительством РФ;

- задержан по подозрению в совершении преступления либо привлечен в качестве обвиняемого, — до вынесения решения по делу или вступления в законную силу приговора суда;

- осужден за совершение преступления, — до отбытия (исполнения) наказания или до освобождения от наказания;

- уклоняется от исполнения обязательств, наложенных на него судом, — до исполнения обязательств либо до достижения согласия сторонами;

- сообщил о себе заведомо ложные сведения при оформлении документов для выезда из Российской Федерации, — до решения вопроса в срок не более одного месяца органом, оформляющим такие документы.



Для несовершеннолетних граждан Российской Федерации также существуют ограничения. Они могут выезжать из Российской Федерации хотя бы с одним из родителей, усыновителей, опекунов или попечителей. Если же несовершеннолетний гражданин выезжает без сопровождения, то он должен иметь при себе кроме паспорта нотариально оформленное согласие указанных лиц на выезд.

Регистрация граждан. Граждане обязаны регистрироваться по месту пребывания и по месту жительства в органах регистрационного учета (федеральная миграционная служба). Контроль за соблюдением гражданами правил регистрации осуществляют органы внутренних дел.

Гражданин, изменивший место жительства, обязан не позднее семи дней со дня прибытия на новое место жительства обратиться к должностным лицам, ответственным за регистрацию, и представить документ, удостоверяющий личность. Для осуществления регистрационного учета необходимы следующие документы, удостоверяющие личность гражданина:

- паспорт;
- свидетельство о рождении — для лиц, не достигших 16-летнего возраста;

- заграничный паспорт — для постоянно проживающих за границей граждан, которые временно находятся на территории РФ;

- удостоверение личности — для военнослужащих (офицеров, прапорщиков, мичманов);

- военный билет — для солдат, матросов, сержантов и старшин, проходящих военную службу по призыву или по контракту;

- справка об освобождении из мест лишения свободы — для лиц, освободившихся из мест лишения свободы;

- иные выдаваемые органами миграционной службы документы, удостоверяющие личность гражданина.

Органы миграционной службы осуществляют также снятие граждан с учета. Граждане считаются снятыми с регистрационного учета по месту пребывания в жилых помещениях, не являющихся их местом жительства, по истечении сроков пребывания, а в гостиницах, санаториях, домах отдыха, пансионатах, кемпингах, больницах, на туристских базах и в иных подобных учреждениях — по выбытии из них.

Снятие с регистрационного учета по месту пребывания граждан, которым отказано Федеральной миграционной



службой либо ее территориальными органами в признании вынужденными переселенцами, осуществляется на основании этого решения.

Снятие гражданина с регистрационного учета по месту жительства производится органами регистрационного учета в случае:

- изменения места жительства — на основании заявления;
- призыва на военную службу — на основании сообщения военного комиссариата;
- осуждения к лишению свободы — на основании вступившего в законную силу приговора суда;
- признания безвестно отсутствующим — на основании вступившего в законную силу решения суда;
- смерти или объявления решением суда умершим — на основании свидетельства о смерти, оформленного в установленном законодательством порядке.

Право граждан на образование. Данное право относится к числу основных и закреплено в п. 1 ст. 43 Конституции: «Каждый имеет право на образование».

В Законе РФ от 10.07.1992 № 3266-1 «Об образовании» под образованием понимается целенаправленный процесс воспитания и обучения в интересах человека, общества, государства, сопровождающийся констатацией достижения гражданином (обучающимся) установленных государством образовательных уровней (образовательных цензов).

Законодательно закреплено, что гражданам гарантируется возможность получения образования независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, места жительства, социального, имущественного и должностного положения, наличия судимости (ст. 5 Закона «Об образовании»). Совершеннолетние граждане имеют право на выбор образовательного учреждения и формы получения образования (п. 2 ст. 50 Закона «Об образовании»).

В п. 2 ст. 43 Конституции закреплено, что «гарантируются общедоступность и бесплатность дошкольного, основного общего и среднего профессионального образования в государственном или муниципальном образовательном учреждении и на предприятии». При этом перечисленные виды образования граждане имеют право получить бесплатно лишь впервые (за исключением лиц, имеющих начальное и среднее профессиональное образование, в случае потери ими возможности работать по профессии, специ-



альности, в случае профзаболевания и (или) инвалидности и по направлению государственной службой занятости, а также в иных случаях, установленных законодательством РФ) (п. 7 ст. 50 Закона «Об образовании»). Что касается воспитания детей дошкольного возраста, то в этих целях действует сеть дошкольных образовательных учреждений. При этом государство гарантирует финансовую и материальную поддержку малообеспеченных лиц и обеспечивает доступность образовательных услуг дошкольного образовательного учреждения для всех слоев населения (п. 2, 3 ст. 18 Закона «Об образовании»).

Наличие основного общего образования обязательно. Родители или лица, их заменяющие, обеспечивают получение детьми основного общего образования. В соответствии со ст. 43 Конституции «каждый вправе на конкурсной основе бесплатно получить высшее образование в государственном или муниципальном образовательном учреждении». Российская Федерация устанавливает федеральные государственные образовательные стандарты, поддерживает различные формы образования и самообразования.

Образовательные учреждения по своим организационно-правовым формам могут быть государственными, муниципальными, негосударственными (частными, учреждениями общественных и религиозных организаций (объединений)).

Обучение с целью получения высшего образования осуществляется в следующих видах учебных заведений: университет, академия, институт. Гарантией получения гражданами Российской Федерации образования является государственное и (или) муниципальное финансирование образования. Государство гарантирует ежегодное выделение финансовых средств на нужды образования (не менее 10% национального дохода). В результате образование предоставляется гражданам государственными и муниципальными образовательными учреждениями в основном на бесплатной основе.

Вместе с тем государственное и муниципальное образовательные учреждения вправе оказывать и платные дополнительные образовательные услуги (обучение по дополнительным образовательным программам, преподавание специальных курсов и циклов дисциплин, репетиторство, занятия с обучающимися углубленным изучением предметов и другие услуги), не предусмотренные соответствующей



щими образовательными программами и государственными образовательными стандартами.

Негосударственные образовательные учреждения вправе взимать плату с обучающихся, воспитанников за образовательные услуги, в том числе за обучение в пределах государственных образовательных стандартов. В этом случае взаимоотношения негосударственного образовательного учреждения и обучающегося, воспитанника, его родителей (законных представителей) регулируются договором, определяющим уровень образования, сроки обучения, размер платы за обучение, иные условия.

Из федерального бюджета выделяются средства на содержание общежитий и других объектов социально-культурной, а также на реализацию мер по социальной защите студентов, предоставляется льготное или бесплатное питание, медицинское обслуживание.

Для некоторых категорий населения предусмотрены особые условия. Например, содержание и обучение детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей (законных представителей), осуществляется на основе полного государственного обеспечения. Для детей с отклонениями в развитии создаются специальные образовательные учреждения, обеспечивающие их лечение, воспитание, обучение и т.д.

Право граждан на охрану здоровья. Право граждан на охрану здоровья закреплено в ст. 41 Конституции: «каждый имеет право на охрану здоровья и медицинскую помощь. Медицинская помощь в государственных и муниципальных учреждениях здравоохранения оказывается гражданам бесплатно за счет средств соответствующего бюджета, страховых взносов, других поступлений».

Право граждан на охрану здоровья обеспечивается охраной окружающей среды, благоприятных условий труда, отдыха, воспитания, предоставлением населению доступной медико-социальной помощи.

Право на медицинскую помощь включает в себя право на профилактическую помощь, право на лечебно-диагностическую помощь, право на реабилитационную помощь, право на информацию о состоянии здоровья, право дать согласие на медицинское вмешательство или отказаться от него, право на протезно-ортопедическую и зубопротезную помощь, а также право на меры различного социального характера по уходу за больными, нетрудоспособными и инвалидами.



Граждане реализуют свое право на бесплатную медицинскую помощь на основе страхового медицинского полиса обязательного страхования. При этом экстренная помощь оказывается вне зависимости от наличия у пациента страхового полиса, т.к. она финансируется из государственного бюджета.

Программой государственных гарантий обеспечения граждан Российской Федерации бесплатной медицинской помощью (утв. постановлением Правительства РФ от 26.11.2004 № 690) определены виды лечебно-профилактической помощи (медицинских услуг), предоставляемой населению бесплатно. Это:

- скорая медицинская помощь при состояниях, угрожающих жизни или здоровью гражданина или окружающих его лиц, вызванных внезапными заболеваниями, обострениями хронических заболеваний, несчастными случаями, травмами и отравлениями, осложнениями беременности и при родах;

- амбулаторно-поликлиническая помощь, включая проведение мероприятий по профилактике (в том числе диспансерному наблюдению, включая наблюдение беременных женщин и здоровых детей), диагностике (в том числе в диагностических центрах) и лечению заболеваний как в поликлинике, так и на дому, а также в дневных стационарах всех типов. Амбулаторно-поликлиническая помощь включает в себя оказание медицинской помощи врачами общей практики (семейными врачами);

- стационарная помощь:

- при острых заболеваниях и обострениях хронических болезней, отравлениях и травмах, требующих интенсивной терапии, круглосуточного медицинского наблюдения и изоляции по эпидемиологическим показаниям;

- при плановой госпитализации с целью проведения диагностики, лечения и реабилитации, требующих круглосуточного медицинского наблюдения, в том числе в детских и специализированных санаториях;

- при патологии беременности, родах и абортах;

- в период новорожденности.

При оказании скорой медицинской и стационарной помощи осуществляется бесплатная лекарственная помощь в соответствии с законодательством РФ.

Прохождение срочной военной службы. Прохождение военной службы по призыву осуществляется солдатами,



матросами, сержантами, старшинами, офицерами, а также гражданами Российской Федерации, обучающимися в военных образовательных учреждениях профессионального образования и не проходившими военную службу. Граждане, проходящие военную службу, являются военнослужащими.

Призыв на военную службу и ее прохождение — это воинская обязанность граждан, за исключением тех, кто освобождается от ее исполнения только по основаниям, предусмотренным Федеральным законом от 28.03.1998 № 53-ФЗ «О воинской обязанности и военной службе».

Призыву на военную службу подлежат граждане в возрасте от 18 до 27 лет.

Призыв на военную службу граждан, не пребывающих в запасе, включает:

- явку на медицинское освидетельствование и заседание призывной комиссии;

- явку в военный комиссариат для отправки к месту прохождения военной службы и нахождение в военном комиссариате до отправки к месту прохождения военной службы.

Призыв организует глава органа местного самоуправления совместно с военным комиссаром и осуществляет призывная комиссия, которая создается в каждом районе, городе без районного деления, ином муниципальном образовании решением главы органа местного самоуправления. Призыв на военную службу осуществляется повестками военного комиссариата.

Граждане, подлежащие призыву, проходят медицинское освидетельствование врачами-специалистами, которые по результатам освидетельствования дают заключение о годности указанных граждан к военной службе.

Военнослужащие, проходящие службу по призыву, могут быть направлены для выполнения задач в условиях вооруженных конфликтов (для участия в боевых действиях) после прохождения ими службы в течение не менее шести месяцев и после подготовки.

Статьей 15 Декларации прав и свобод человека и гражданина предусмотрено, что каждый гражданин, убеждениям которого противоречит несение военной службы, имеет право на ее замену выполнением альтернативных гражданских обязанностей в порядке, установленном законом. Соответствующее положение закреплено в п. 3 ст. 59 Конституции, согласно которому «гражданин Российской Федерации



в случае, если его убеждениям или вероисповеданию противоречит несение военной службы, а также в иных установленных федеральным законом случаях имеет право на замену ее альтернативной гражданской службой».

Условия и порядок замены военной службы альтернативной гражданской службой регламентирует Федеральный закон от 25.07.2002 № 113-ФЗ «Об альтернативной гражданской службе».

Правовое регулирование налогообложения физических лиц. В Российской Федерации устанавливаются следующие виды налогов и сборов: федеральные, субъектов РФ (региональные) и местные (п. 1 ст. 12 НК).

Предусмотрены следующие налоги и сборы с населения:

— *государственная пошлина*. Она является обязательным и действующим на всей территории РФ платежом и взимается за совершение юридически значимых действий либо выдачу документов уполномоченными на то органами или должностными лицами. Плательщиками государственной пошлины являются лица, обращающиеся за совершением юридически значимых действий или выдачей документов (гл. 25.3 НК);

— *земельный налог*. Использование земли в Российской Федерации является платным. Формами платы являются: земельный налог, арендная плата, нормативная цена земли. Собственники земли, землевладельцы и землепользователи, кроме арендаторов, облагаются ежегодным земельным налогом. За земли, переданные в аренду, взимается арендная плата (НК, Закон РФ от 11.10.1991 № 1738-1 «О плате за землю»);

— *налог на имущество*. Плательщиками налогов на имущество физических лиц признаются физические лица — собственники имущества, признаваемого объектом налогообложения. Объектами налогообложения являются жилые дома, квартиры, гаражи и иные строения, помещения и сооружения; самолеты, вертолеты, теплоходы, яхты, катера, мотосани, моторные лодки и другие водно-воздушные транспортные средства.

Ставки налога на строения, помещения и сооружения устанавливаются в зависимости от суммарной инвентаризационной стоимости, типа использования и т.д. Ставки налога устанавливаются в пределах от 0,1 до 2% стоимости имущества.

Ставки налога на водно-воздушные транспортные средства устанавливаются в процентах от минимального размера труда в зависимости от количества лошадиных сил и киловатт мощности транспортного средства;

— *подоходный налог*. Плательщиками подоходного налога являются физические лица, как имеющие, так и не имеющие постоянного места жительства в Российской Федерации. Объектом налогообложения у физических лиц является совокупный доход, полученный в календарном году. Учитывается совокупный доход, полученный как в денежной, так и в натуральной форме, в том числе в виде материальной выгоды;

— *таможенная пошлина*. Ставки таможенных пошлин являются едиными и не подлежат изменению в зависимости от лиц, перемещающих товары через таможенную границу РФ, видов сделок и других факторов, за некоторыми исключениями;

— *целевые сборы*. Взимаются с граждан на содержание милиции, на благоустройство территорий, на нужды образования и другие цели, а также другие налоги.

Ставка сборов в год не может превышать размера 3% от 12 установленных законом размеров минимальной месячной оплаты труда для физического лица.

Жалобы на действия государственных органов в суд. В соответствии со ст. 46 Конституции каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод. Решения и действия (или бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц могут быть обжалованы в суд. Каждый вправе в соответствии с международными договорами РФ обращаться в межгосударственные органы по защите прав и свобод человека, если исчерпаны все имеющиеся внутригосударственные средства правовой защиты.

Гражданин вправе обратиться с жалобой на действия (решения), нарушающие его права и свободы, непосредственно в суд либо к вышестоящему в порядке подчиненности государственному органу, органу местного самоуправления, учреждению, предприятию или объединению, общественному объединению, должностному лицу, государственному служащему. Вышестоящие в порядке подчиненности орган, объединение, должностное лицо обязаны рассмотреть жалобу в месячный срок. Если гражданину в удовлетворении жалобы отказано или он не получил ответа в течение



месяца со дня ее подачи, он вправе обратиться с жалобой в суд. По усмотрению гражданина жалоба подается в суд по месту его жительства либо в суд по месту нахождения органа, объединения, должностного лица, государственного служащего.

Для обращения в суд с жалобой устанавливаются следующие сроки:

три месяца со дня, когда гражданину стало известно о нарушении его прав;

один месяц со дня получения гражданином письменного уведомления об отказе вышестоящего органа, объединения, должностного лица в удовлетворении жалобы или со дня истечения месячного срока после подачи жалобы, если гражданином не был получен на нее письменный ответ.

Пропущенный по уважительной причине срок подачи жалобы может быть восстановлен судом.

Жалоба на действия (решения) государственных органов, органов местного самоуправления, учреждений, предприятий и их объединений, должностных лиц, государственных служащих оформляется в соответствии с правилами, предусмотренными ст. 126, 127 ГПК, определяющими содержание и порядок подачи заявления, и оплачивается государственной пошлиной в размере, установленном НК.

В заявлении, жалобе должны быть указаны:

1) наименование суда, в который подается заявление;

2) наименование лица, подающего жалобу или заявление, его место жительства или наименование и место нахождения, если истцом является юридическое лицо, а также наименование представителя и его адрес, если заявление подается представителем;

3) наименование ответчика, его место жительства или, если ответчиком является юридическое лицо, его место нахождения;

4) обстоятельства, на которых лицо, подающее жалобу или заявление основывает свое требование, и доказательства, подтверждающие изложенные обстоятельства;

5) в чем заключаются нарушение или угроза нарушения прав, свобод или охраняемых законом интересов лица, подающего жалобу или заявление, и его требования;

6) цена иска, если иск подлежит оценке;

7) перечень прилагаемых к заявлению документов.

Заявление или жалоба подписываются лицом, подающим жалобу или заявление или его представителем. К за-



явлению, поданному представителем, должна быть приложена доверенность или иной документ, удостоверяющий полномочия представителя. Жалоба или заявление представляется в суд с копиями по числу ответчиков. Судья может в зависимости от сложности и характера дела обязать лицо, подающее жалобу или заявление, представить другой стороне копии документов, приложенных к исковому заявлению.

Решение суда, вступившее в законную силу, обязательно для всех государственных органов, органов местного самоуправления, учреждений, предприятий и их объединений, общественных объединений, должностных лиц, государственных служащих и граждан и подлежит исполнению на всей территории страны. Решение суда направляется соответствующему органу, объединению или должностному лицу, государственному служащему, а также гражданину не позднее десяти дней после вступления решения в законную силу. Об исполнении решения должно быть сообщено суду и гражданину не позднее чем в месячный срок со дня получения решения суда. В случае неисполнения решения суд принимает меры, предусмотренные законом для принудительного исполнения судебного акта.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Каков порядок получения российского паспорта?
2. В каком порядке происходят постановка гражданина на регистрационный учет по месту жительства и снятие с учета?
3. Назовите законодательные гарантии реализации прав граждан на образование?
4. В каком порядке гражданин вправе обжаловать действия государственных органов в суд?





Раздел V

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ДРУГИХ ВИДОВ ОТНОШЕНИЙ



Глава 13

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ТРУДОВЫХ ОТНОШЕНИЙ

13.1. Предмет, понятие и источники трудового права

Предметом трудового права являются общественно-трудовые отношения, которые возникают между людьми по поводу их непосредственного участия в процессе труда. Трудовые отношения не следует смешивать с иными, смежными отношениями, сопряженными с трудовой деятельностью, которые возникают на основе гражданско-правовых договоров: подряда, поручения, возмездного оказания услуг и др.

В ТК закреплено понятие *трудовых отношений*, которые определяются как 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), 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.

Согласно ст. 11 ТК трудовым законодательством и иными актами, содержащими нормы трудового права, регулируются трудовые отношения и иные непосредственно связанные с ними отношения.

Все работодатели (физические лица и юридические лица, независимо от их организационно-правовых форм и форм собственности) в трудовых отношениях и иных



непосредственно связанных с ними отношениях с работниками обязаны руководствоваться положениями трудового законодательства и иных актов, содержащих нормы трудового права.

На территории РФ правила, установленные трудовым законодательством и иными актами, содержащими нормы трудового права, распространяются на трудовые отношения с участием иностранных граждан, лиц без гражданства, организаций, созданных или учрежденных иностранными гражданами, лицами без гражданства либо с их участием, международных организаций и иностранных юридических лиц, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации.

Особенности правового регулирования труда отдельных категорий работников (руководителей организаций, лиц, работающих по совместительству, женщин, лиц с семейными обязанностями, молодежи и др.) устанавливаются в соответствии с разд. XII, иными статьями ТК.

Действие трудового законодательства и иных актов, содержащих нормы трудового права, распространяется на государственных гражданских и муниципальных служащих с особенностями, предусмотренными федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, законами и иными нормативными правовыми актами субъектов РФ о государственной гражданской службе и муниципальной службе.

Трудовое законодательство и иные акты, содержащие нормы трудового права, не распространяются на следующих лиц (если в порядке, установленном настоящим Кодексом, они одновременно не выступают в качестве работодателей или их представителей):

- военнослужащие при исполнении ими обязанностей военной службы;
- члены советов директоров (наблюдательных советов) организаций (за исключением лиц, заключивших с данной организацией трудовой договор);
- лица, работающие на основании договоров гражданско-правового характера;
- другие лица, если это установлено федеральным законом.

В ТК определены *стороны трудовых отношений*: это работник и работодатель (ч. 1 ст. 20), которые именуются также участниками трудовых отношений. *Работник* — физи-

ческое лицо, вступившее в трудовые отношения. Трудовая правосубъектность физического лица приурочена законом к достижению возраста 16 лет. В случаях получения общего образования, либо продолжения получения освоения общеобразовательной программы по иной, чем очная форма обучения, либо оставления общеобразовательного учреждения трудовой договор могут заключать лица, достигшие возраста 15 лет. С согласия одного из родителей (попечителя) и органов опеки и попечительства трудовой договор может быть заключен с учащимися, достигшими возраста 14 лет, для выполнения в свободное от учебы время легкого труда, не причиняющего вреда его здоровью и не нарушающего процесса обучения (ст. 63 ТК).

Трудовая правосубъектность ограничивается только по приговору суда при лишении права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью (ст. 47 УК). В иных случаях следует говорить о соблюдении определенных пределов трудовой правосубъектности, а не об ограничениях. Так, Федеральным законом от 25.07.2002 № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» (ст. 14) установлен запрет для иностранных граждан находиться на государственной или муниципальной службе либо быть членом экипажа военного корабля РФ или командиром воздушного судна гражданской авиации, быть принятым на работу на объекты и в организации, деятельность которых связана с обеспечением безопасности Российской Федерации и др.

Другим участником трудового отношения является работодатель. В ТК *работодатель* определен как физическое либо юридическое лицо (организация), вступившее в трудовые отношения с работником. В случаях, предусмотренных федеральными законами, в качестве работодателя может выступать иной субъект, наделенный правом заключать трудовой договор (ч. 4 ст. 20).

Любая организация (юридическое лицо) может выступать работодателем. Для целей ТК работодателями — физическими лицами признаются:

- физические лица, зарегистрированные в установленном порядке в качестве индивидуальных предпринимателей и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, а также частные нотариусы, адвокаты, учредившие адвокатские кабинеты,



и иные лица, чья профессиональная деятельность в соответствии с федеральными законами подлежит государственной регистрации и (или) лицензированию, вступившие в трудовые отношения с работниками в целях осуществления указанной деятельности (далее — работодатели — индивидуальные предприниматели). Физические лица, осуществляющие в нарушение требований федеральных законов указанную деятельность без государственной регистрации и (или) лицензирования, вступившие в трудовые отношения с работниками в целях осуществления этой деятельности, не освобождаются от исполнения обязанностей, возложенных настоящим кодексом на работодателей — индивидуальных предпринимателей;

— физические лица, вступающие в трудовые отношения с работниками в целях личного обслуживания и помощи по ведению домашнего хозяйства (далее — работодатели — физические лица, не являющиеся индивидуальными предпринимателями) (ч. 5 ст. 20 ТК).

Физические лица, не являющиеся индивидуальными предпринимателями, выступая в качестве работодателей, обычно принимают на работу других граждан для использования их труда лишь в интересах личного (домашнего) хозяйства, таких как домашняя работница, секретарь, шофер, няня и т.п.

Права и обязанности работодателя в трудовых отношениях осуществляются: физическим лицом, являющимся работодателем; органами управления юридического лица (организации) или уполномоченными ими лицами в порядке, установленном настоящим кодексом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также субъектов Российской Федерации, нормативными правовыми актами органов местного самоуправления, учредительными документами юридического лица (организации) и локальными нормативными актами (ч. 6 ст. 20 ТК).

В ст. 21 ТК установлены *основные (статутные) права и обязанности работника*. В частности, работник имеет право на заключение, изменение и расторжение трудового договора в порядке и на условиях, установленных ТК, иными федеральными законами; предоставление ему работы, обусловленной трудовым договором; рабочее место, соответствующее государственным нормативным требованиям охраны труда и условиям, предусмотренным коллективным догово-



ром; своевременную и в полном объеме выплату заработной платы в соответствии со своей квалификацией, сложностью труда, количеством и качеством выполненной работы; отдых, обеспечиваемый установлением нормальной продолжительности рабочего времени, сокращенного рабочего времени для отдельных профессий и категорий работников, предоставлением еженедельных выходных дней, нерабочих праздничных дней, оплачиваемых ежегодных отпусков и др.

Работник *обязан* добросовестно исполнять трудовые обязанности, возложенные на него трудовым договором; соблюдать правила внутреннего трудового распорядка, соблюдать трудовую дисциплину, выполнять установленные нормы труда; соблюдать требования по охране труда и обеспечению безопасности труда; бережно относиться к имуществу работодателя (в том числе к имуществу третьих лиц, находящемуся у работодателя, если работодатель несет ответственность за сохранность этого имущества и других работников).

Впервые в ТК получили закрепление *основные (статутные) права и обязанности работодателя* (ст. 22). Работодатель имеет право заключать, изменять и расторгать трудовые договоры в порядке и на условиях, которые установлены ТК; вести коллективные переговоры и заключать коллективные договоры; поощрять работников за эффективный добросовестный труд; требовать от работников исполнения ими трудовых обязанностей и бережного отношения к имуществу работодателя, соблюдения правил внутреннего трудового распорядка, принятых у работодателя; привлекать работников к дисциплинарной и материальной ответственности в порядке, установленном ТК, иными федеральными законами; принимать локальные нормативные акты (за исключением работодателей — физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями); создавать объединения работодателей в целях представительства и защиты своих интересов и вступать в них.

Работодатель *обязан* соблюдать трудовое законодательство и иные нормативные акты, содержащие нормы трудового права, локальные нормативные акты, условия коллективного договора, соглашений и трудовых договоров; предоставлять работникам работу, обусловленную трудовым договором; обеспечивать безопасность и условия труда, соответствующие государственным нормативным требованиям охраны труда; обеспечивать работников оборудованием, инструментами, технической документацией и иными средствами, не-



обходимыми для исполнения ими трудовых обязанностей; обеспечивать работникам равную оплату за труд равной ценности; выплачивать в полном размере причитающуюся работникам заработную плату в сроки, установленные ТК, коллективным договором, правилами внутреннего трудового распорядка организации, трудовыми договорами и др.

Среди *оснований возникновения трудового правоотношения* центральное место занимает трудовой договор. Однако в некоторых случаях трудового договора бывает недостаточно, и трудовые отношения возникают при наличии трудового договора и других юридических актов, предусмотренных ст. 16 ТК. К ним относятся выборы на должность; избрание по конкурсу; назначение на должность или утверждение в должности; направление на работу в счет установленной квоты (инвалиды); решение суда о заключении трудового договора. Трудовые отношения между работником и работодателем согласно ч. 3 ст. 16 ТК возникают также на основании фактического допущения работника к работе с ведома или по поручению работодателя или его представителя в случае, когда трудовой договор не был надлежащим образом оформлен.

Там, где трудятся коллективы работников, каждый из которых состоит в трудовом отношении с работодателем, возникают и другие общественные отношения, которые связаны и взаимодействуют с трудовыми отношениями. Они закреплены в ТК как *иные отношения, непосредственно связанные с трудовыми отношениями* (ст. 1 ТК). В их число входят отношения по организации труда и управлению трудом, профессиональной подготовке, переподготовке и повышению квалификации работников непосредственно у данного работодателя; социальному партнерству, ведению коллективных переговоров, заключению коллективных договоров и соглашений; участию работников и профессиональных союзов в установлении условий труда и применении трудового законодательства в предусмотренных законом случаях; материальной ответственности работников и работодателей в сфере труда; надзору и контролю (в том числе профсоюзному контролю) за соблюдением трудового законодательства (включая законодательство об охране труда); разрешению трудовых споров; обязательному социальному страхованию в случаях, предусмотренных федеральными законами.

Трудовое право охватывает регулированием трудовые отношения и иные отношения, непосредственно связанные с ними. Все они составляют предмет трудового права.

Трудовое право является отраслью российского права, регулирующей трудовые отношения работников с работодателями, возникшие на основании трудового договора, а также иные отношения, непосредственно связанные с трудовыми отношениями.

Источники трудового права. Источники трудового права можно классифицировать в зависимости от юридической силы вида органов, принимающих нормативные правовые акты. Главное место среди источников трудового права отводится Конституции, в которой закреплены основные принципы трудового права, трудовые права и свободы человека в сфере труда.

Для развития источников трудового права также важны конституционные положения о том, что общепризнанные принципы и нормы международного права являются составной частью правовой системы России, а международные договоры РФ имеют приоритет перед законом (ч. 4 ст. 15 Конституции). Большое значение имеют Конвенции, принимаемые Международной организацией труда (МОТ). Более 60 Конвенций МОТ ратифицированы Россией, их положения учитываются в правотворческой и правоприменительной деятельности.

Система источников трудового права закреплена в ст. 5 ТК, в которой верхнюю ступеньку занимает Конституция РФ и федеральные конституционные законы. За ними располагается трудовое законодательство (включая законодательство об охране труда), которое состоит из ТК, иных федеральных законов и законов субъектов РФ, содержащих нормы трудового права. Это уточнение понятия (термина) трудового законодательства в ч. 1 ст. 5 ТК носит общий (сквозной) характер, используется на протяжении всего ТК и российского законодательства, отграничивается от иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права.

При этом трудовое законодательство согласно ст. 72 Конституции находится в совместном ведении Федерации и ее субъектов, разграничение полномочий между федеральными органами государственной власти и органами государственной власти субъектов РФ устанавливается в ст. 6 ТК. Законы субъектов РФ соответствуют Конституции РФ и федеральным законам, не должны им противоречить (ст. 76 Конституции РФ) и действуют в пределах территорий субъектов. Если закон или иной нормативный правовой акт субъекта



РФ, содержащий нормы трудового права, противоречит ТК или иным федеральным законам либо снижает уровень трудовых прав и гарантий работникам, установленный ТК или иными федеральными законами, то применяется ТК или иной федеральный закон (ч. 4 ст. 6 ТК).

Среди подзаконных актов главенствующую роль играют указы Президента РФ, которые не должны противоречить федеральным законам, включая ТК. Постановления Правительства не должны противоречить ТК, иным федеральным законам, указам Президента РФ.

Определенное значение имеют постановления, инструкции и разъяснения федеральных органов власти, принимаемые ими в пределах их компетенции, предусмотренной законодательством, которые не должны противоречить всем указанным нормативным правовым актам.

Нормативные правовые акты субъектов РФ не должны противоречить ТК, иным Федеральным законам, указам Президента РФ, постановлениям Правительства РФ, иным нормативным правовым актам федеральных органов исполнительной власти.

В ч. 2 ст. 5 ТК установлено, что трудовые отношения и непосредственно связанные с ними отношения регулируются также коллективным договорами, соглашениями (коллективными соглашениями) и локальными нормативными актами, содержащими нормы трудового права.

С развитием социального партнерства в условиях рынка труда в России получают распространение указанные соглашения различного уровня: генеральное, заключаемое на федеральном уровне; региональные — на уровне субъектов РФ; отраслевое (межотраслевое) — на уровне отрасли (отраслей); территориальные — на территории муниципального образования, иные соглашения. Все они являются, результатом договоренностей участников соглашений соответствующего уровня, выступающих как равноправные социальные партнеры от имени работников — профсоюзы, от имени работодателей — объединения работодателей, от имени органов исполнительной власти — их представители при трехсторонних соглашениях, принимаемых, как правило, в Российской Федерации. Понятие соглашения легализовано в ТК.

Соглашение определяется как правовой акт, регулирующий социально-трудовые отношения и устанавливающий общие принципы регулирования связанных с ними экономических отношений, заключаемый между полномочны-



ми представителями работников и работодателей на федеральном, межрегиональном, региональном, отраслевом (межотраслевом) и территориальном уровнях социального партнерства в пределах их компетенции. Соответственно указанным уровням принимаются соглашения, содержание и структура которых устанавливается по договоренности между представителями сторон (ч. 1 ст. 45 ТК).

Пределы и процедура правотворчества в области социального партнерства установлены в разд. II ТК. В зависимости от сферы регулирования могут заключаться соответствующие виды соглашений. Так, генеральное соглашение определяет общие принципы регулирования социально-трудовых отношений и связанных с ними экономических отношений на федеральном уровне, а отраслевое соглашение устанавливает общие условия оплаты труда, гарантии, компенсации и льготы работникам и т.д.

В современных условиях возрастает роль коллективно-договорного регулирования и на локальном уровне (в рамках конкретного работодателя), где заключается коллективный договор.

В ТК коллективный договор определен как правовой акт, регулирующий социально-трудовые отношения в организации или у индивидуального предпринимателя и заключаемый работниками и работодателем в лице их представителей (ч. 1 ст. 40). Его содержание составляют согласованные работодателем и работниками (их представителями) взаимные обязательства, которые охватывают нормативные положения (локальные нормы) и конкретные взаимные обязательства его сторон, т.е. работников и работодателя.

Условия коллективного договора, соглашений, а также трудовых договоров не должны ограничивать права или снижать уровень гарантий работников, по сравнению с установленными трудовым законодательством и иными нормативными актами, содержащими нормы трудового права. Если такие условия будут включены в коллективный договор, соглашения или трудовой договор, то они не подлежат применению (ч. 2 ст. 9 ТК).

ТК регламентируется порядок разработки и процедура принятия локальных нормативных актов как источников трудового права, действующих на локальном уровне у работодателя. Работодатель принимает указанные нормативные акты в пределах своей компетенции в соответствии с трудовым законодательством и иными нормативными



правовыми актами, содержащими нормы трудового права, а также коллективным договором, соглашениями (ч. 1 ст. 8 ТК). При принятии локальных нормативных актов, содержащих нормы трудового права работодатель учитывает мнение представительного органа работников в случаях, предусмотренных ТК, законами и иными нормативными правовыми актами, коллективным договором, соглашениями. В то же время коллективным договором, соглашениями может быть предусмотрено принятие указанных локальных нормативных актов по согласованию с представительным органом работников. Порядок учета мнения представительного органа, в том числе выборного органа первичной профсоюзной организации при принятии локальных нормативных актов, содержащих нормы трудового права приведен в ст. 372 ТК. Положения локальных нормативных актов, ухудшающие положение работников по сравнению с установленным трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, коллективным договором, соглашениями, не подлежат применению. Локальный нормативный акт, принятый без соблюдения установленного ст. 372 порядка учета мнения представительного органа работников, не подлежит применению в целом. В указанных случаях применяются трудовое законодательство и иные нормативные правовые акты, коллективный договор, соглашения (ст. 8 ТК).

13.2. Социальное партнерство в сфере труда

Социальное партнерство — это система взаимоотношений между работниками (представителями работников), работодателями (представителями работодателей), органами государственной власти, органами местного самоуправления, направленная на обеспечение согласования интересов работников и работодателей по вопросам регулирования трудовых отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений. Социальному партнерству посвящен разд. II ТК.

Социальное партнерство осуществляется в следующих *формах*: коллективных переговоров по подготовке проектов коллективных договоров, соглашений и их заключению; взаимных консультаций (переговоров) по вопросам регулирования трудовых отношений и иных отношений, непосредственно связанных с ними, обеспечения гарантий трудовых прав работ-

ников и совершенствования трудового законодательства; участия работников и их представителей в управлении организацией; участия представителей работников и работодателей в разрешении трудовых споров.

Система взаимоотношений в сфере социального партнерства строится на следующих *принципах*: равноправие сторон; уважение и учет интересов сторон; добровольность принятия сторонами на себя обязательств и др. (ст. 24 ТК).

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

Органы государственной власти и органы местного самоуправления являются сторонами социального партнерства, когда они выступают в качестве работодателей, а также в других случаях, предусмотренных трудовым законодательством.

Представителями работников в социальном партнерстве являются профессиональные союзы и их объединения, иные профсоюзные организации, предусмотренные уставами общероссийских, межрегиональных профсоюзов, или иные представители, избираемые работниками в случаях, предусмотренных ТК.

Интересы работников на соответствующих уровнях социального партнерства (за исключением локального уровня) при проведении коллективных переговоров, заключении или изменении соглашений, разрешении коллективных трудовых споров, по поводу заключения или изменения соглашений, осуществлении контроля за их выполнением, а также при формировании и осуществлении деятельности комиссий по регулированию социально-трудовых отношений представляют соответствующие профсоюзы, их территориальные организации, объединения профессиональных союзов и объединения территориальных организаций профессиональных союзов.

Интересы работников на локальном уровне (конкретного работодателя) при проведении коллективных переговоров, заключении или изменении коллективного договора, осуществлении контроля за его выполнением, а также при реализации права на участие в управлении организацией, рассмотрении трудовых споров работников с работодате-



лем представляют первичная профсоюзная организация или иные представители, избираемые работниками.

Первичные профсоюзные организации и их органы, объединяющие более половины работников, представляют в социальном партнерстве на локальном уровне интересы работников.

Работники, не являющиеся членами профсоюза, согласно ст. 30 ТК могут уполномочить орган первичной профсоюзной организации представлять их интересы во взаимоотношениях с работодателем по вопросам индивидуальных трудовых отношений и непосредственно связанных с ними отношений на условиях, установленных данной первичной профсоюзной организацией.

В ст. 31 ТК предусмотрены условия и определен порядок избрания иного представителя (представительного органа) работников. В случаях когда работники данного работодателя не объединены в какие-либо первичные профсоюзные организации или ни одна из имеющихся первичных профсоюзных организаций не объединяет более половины работников данного работодателя и не уполномочена в порядке, установленном ТК, представлять интересы всех работников в социальном партнерстве на локальном уровне, на общем собрании (конференции) работников для осуществления указанных полномочий тайным голосованием может быть избран из числа работников иной представитель (представительный орган).

Наличие иного представителя не может являться препятствием для осуществления первичными профсоюзными организациями своих полномочий.

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

Интересы работодателя на локальном уровне при проведении коллективных переговоров, заключении или изменении коллективного договора, а также при рассмотрении и разрешении коллективных трудовых споров работников с работодателем представляют руководитель организации, работодатель — индивидуальный предприниматель (лично) или уполномоченные ими лица в соответствии с ТК, другими федеральными законами и иными актами РФ, законами и иными актами субъектов РФ, актами органов местного самоуправления, учредительными документами юридиче-

ского лица (организации) и локальными нормативными актами. На всех остальных уровнях социального партнерства при проведении коллективных переговоров, заключении или изменении соглашения, разрешении коллективных трудовых споров по поводу их заключения или изменения, а также при формировании и осуществлении деятельности комиссий по регулированию социально-трудовых отношений интересы работодателей представляют соответствующие объединения работодателей (ст. 33 ТК).

Данное *объединение работодателей* определяется как некоммерческая организация, объединяющая на добровольной основе работодателей для представительства интересов и защиты прав своих членов во взаимоотношениях с профсоюзами, органами государственной власти и органами местного самоуправления.

Особенности правового положения объединения работодателей устанавливаются Федеральным законом от 27.11.2002 № 156-ФЗ «Об объединениях работодателей».

Представителями работодателей — федеральных государственных учреждений, государственных учреждений субъектов РФ, муниципальных учреждений и других организаций, финансируемых из соответствующих бюджетов согласно ст. 34 ТК также являются соответствующие федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов РФ, иные государственные органы, органы местного самоуправления.

Для обеспечения регулирования социально-трудовых отношений, ведения коллективных переговоров и подготовки проектов коллективных договоров, соглашений, заключения коллективных договоров, соглашений, а также для организации контроля за их выполнением на всех уровнях на равноправной основе по решению сторон образуются комиссии из наделенных необходимыми полномочиями представителей сторон.

На федеральном уровне образуется постоянно действующая Российская трехсторонняя комиссия по регулированию социально-трудовых отношений, деятельность которой осуществляется в соответствии с Федеральным законом от 01.05.1999 № 92-ФЗ «О Российской трехсторонней комиссии по регулированию социально-трудовых отношений». Членами этой комиссии являются представители общероссийских объединений профсоюзов, общероссийских объединений работодателей, Правительства РФ.

В субъектах РФ могут образовываться трехсторонние комиссии по регулированию социально-трудовых отношений, деятельность которых осуществляется в соответствии с законами субъектов РФ.

На территориальном уровне могут образовываться трехсторонние комиссии по регулированию социально-трудовых отношений, деятельность которых осуществляется в соответствии с законами субъектов РФ, положениями об этих комиссиях, утверждаемыми представительными органами местного самоуправления.

На отраслевом (межотраслевом) уровне могут образовываться отраслевые (межотраслевые) комиссии по регулированию социально-трудовых отношений. Отраслевые (межотраслевые) комиссии могут образовываться как на федеральном, так и на межрегиональном, региональном, территориальном уровнях социального партнерства.

На локальном уровне образуются комиссии из равного числа представителей от работников и от работодателя на срок до трех месяцев для ведения коллективных переговоров, подготовки проекта коллективного договора и его заключения. Указанные комиссии отнесены ТК (ст. 35) к органам социального партнерства.

В ст. 35.1 ТК определено участие органов социального партнерства в формировании и реализации государственной политики в сфере труда. В указанной статье ТК установлена обязанность федеральных органов государственной власти, органов государственной власти субъектов РФ и органов местного самоуправления обеспечить условия для участия комиссии по регулированию социально-трудовых отношений в разработке и (или) обсуждении проектов законов и иных актов, содержащих нормы трудового права. Принятые указанными комиссиями в результате обсуждения решения должны быть в обязательном порядке рассмотрены соответствующими органами власти.

Представители работников и работодателей участвуют в коллективных переговорах по подготовке, заключению или изменению коллективного договора, соглашений.

В результате коллективных переговоров заключаются коллективный договор, соглашения¹ (им посвящена гл. 7 ТК).

¹ Понятие и значение коллективного договора, соглашений приведены в 13.1.

13.3. Трудовой договор

Трудовой договор является основанием возникновения трудового правоотношения, он также предопределяет его содержание. Велика роль трудового договора как регулятора трудовых отношений, позволяющего индивидуализировать и конкретизировать условия договора в зависимости от деловой квалификации работника и условий труда.

В ст. 56 ТК дано понятие трудового договора как соглашения между работодателем и работником, в соответствии с которым *работодатель обязуется* предоставить работнику работу по обусловленной трудовой функции; обеспечивать условия труда, предусмотренные трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективными договорами, соглашениями, локальными нормативными актами; своевременно и в полном размере выплачивать заработную плату, а *работник обязуется* лично выполнять определенную этим соглашением трудовую функцию, соблюдать правила внутреннего трудового распорядка, действующие у данного работодателя.

Содержанием трудового договора являются его условия, которые подразделяются на обязательные и дополнительные (факультативные).

Обязательными являются условия, без которых трудовой договор не может считаться заключенным. К ним относятся: место работы (с указанием структурного подразделения, если работник принимается на работу в филиал, представительство или иное обособленное структурное подразделение организации, расположенное в другой местности); трудовая функция (работа по должности в соответствии со штатным расписанием, профессии, специальности с указанием квалификации; конкретный вид поручаемой работнику работы); дата начала работы; условия оплаты труда (в том числе, размер тарифной ставки или оклада (должностного оклада) работника, доплаты, надбавки и поощрительные выплаты); обязательное социальное страхование работника в соответствии ТК и иными федеральными законами.

Данный перечень обязательных условий может быть расширен при конкретизации условий труда работника. Если он будет трудиться во вредных и (или) опасных условиях труда либо на тяжелой работе, в соответствии с которыми



предоставляются компенсации, то характеристика таких условий входит в число обязательных условий трудового договора. К подобным условиям может относиться режим труда и охрана, если они не совпадают с общеустановленным в правилах внутреннего трудового распорядка, принятым у работодателя (например, у совместителей, работников с неполным рабочим днем и др.).

К *дополнительным (факультативным)* условиям трудового договора относятся те, которые необязательно должны быть оговорены сторонами, например испытание при приеме на работу. По соглашению сторон могут быть определены и иные дополнительные условия, например: об уточнении места работы (с указанием структурного подразделения) и (или) о рабочем месте либо об обязанности работника отработать после обучения не менее установленного договором срока, если обучение проводилось за счет средств работодателя.

В содержание трудового договора также входят *условия, установленные трудовым законодательством* (40-часовая рабочая неделя и отпуск продолжительностью 28 календарных дней и др.). В силу заключения трудового договора его стороны принимают к выполнению указанные условия, поскольку своим соглашением не могут ни исключить, ни ограничить, ни снизить их уровень.

Трудовой договор вступает в силу со дня его подписания работником и работодателем, если иное не предусмотрено нормативными правовыми актами, трудовым договором, либо со дня фактического допущения работника к работе с ведома или по поручению работодателя. Работник обязан в установленный срок приступить к исполнению трудовых обязанностей (ст. 61 ТК).

Трудовые договоры заключаются на неопределенный срок; на определенный срок не более пяти лет (срочный трудовой договор), если иной срок не установлен ТК и иными федеральными законами. *Срочный трудовой договор* заключается, когда трудовые отношения не могут быть установлены на неопределенный срок с учетом характера предстоящей работы или условий ее выполнения, а именно в случаях, предусмотренных ч. 1 ст. 59 ТК. В случаях, предусмотренных ч. 2 ст. 59 ТК, срочный трудовой договор может заключаться по соглашению сторон трудового договора без учета характера предстоящей работы и условий ее выполнения. Если в трудовом договоре не оговорен срок его



действия, то договор считается заключенным на *неопределенный срок*. В случае заключения срочного трудового договора согласно ТК в договоре указывается срок его действия и обстоятельство (причина), послужившие основанием для заключения срочного трудового договора в соответствии с ТК и иными федеральными законами. Такие основания (причины) закреплены в ст. 59 ТК.

Трудовой договор может заключаться только в письменной форме, после заключения он передается работнику, другой экземпляр хранится у работодателя. Трудовой договор, не оформленный надлежащим образом, считается заключенным, если работник приступил к работе с ведома или по поручению работодателя, его представителя. В этом случае работодатель обязан оформить с работником трудовой договор не позднее трех рабочих дней со дня фактического допущения работника к работе (ст. 67 ТК).

Прием на работу на основании заключенного трудового договора оформляется приказом (распоряжением) организации, объявляется работнику под расписку в трехдневный срок со дня фактического начала работы. По требованию работника работодатель обязан выдать ему надлежаще заверенную копию указанного приказа (распоряжения) (ч. 2 ст. 68 ТК).

Приказ является актом, служащим основой для включения работника в состав работающих, списки для начисления ему заработной платы, внесения записи в его трудовую книжку и т.д.

При заключении трудового договора установлены соответствующие *гарантии*. Запрещены дискриминация и необоснованный отказ в заключении трудового договора, т.е. отказ по обстоятельствам, не связанным с деловыми качествами работника. Запрещается отказывать в заключении трудового договора работникам, приглашенным на работу в порядке перевода от другого работодателя, в течение месяца со дня увольнения с прежнего места работы. Запрещается отказывать в заключении трудового договора женщинам по мотивам, связанным с беременностью или наличием детей, и др. По требованию лица, которому отказано в заключении трудового договора, работодатель обязан сообщить причину отказа в письменной форме. Отказ в заключении трудового договора может быть обжалован в суде (ст. 64 ТК).



Для приема на *вредные и опасные виды работ* установлены *предварительные медицинские осмотры*. Обязательно предварительному медицинскому освидетельствованию подлежат лица, не достигшие 18 лет, а также иные лица в случаях, предусмотренных ТК и иными федеральными законами. Согласно ст. 213 ТК предусмотрены обязательные предварительные (при поступлении на работу) и периодические медицинские осмотры (обследования) для двух категорий работников. К первой относятся работники, занятые на тяжелых работах и на работах с вредными и (или) опасными условиями труда (в том числе на подземных работах, а также на работах, связанных с движением транспорта с целью определения их пригодности для выполнения поручаемой работы и предупреждения профессиональных заболеваний). Вторую категорию составляют работники предприятий пищевой промышленности, общественного питания и торговли, водопроводных сооружений, лечебно-профилактических и детских учреждений и некоторых других организаций в целях охраны здоровья населения, предупреждения возникновения и распространения заболеваний.

Работодатель при приеме на работу обязан ознакомить работника с правилами внутреннего трудового распорядка, иными локальными нормативными актами, правилами по охране труда и т.п. (ч. 3 ст. 68 ТК).

Трудовым законодательством предусмотрена возможность устанавливать работнику *испытательный срок* при приеме на работу, но только по соглашению с работником в целях проверки его соответствия поручаемой работе (ст. 70, 71 ТК). Если работник не выдержал испытания, он увольняется с предупреждением за три дня до окончания срока с указанием причин, послужившим основанием решения об увольнении. Срок испытания не может превышать трех месяцев, а для руководителей организаций и их заместителей, главных бухгалтеров и их заместителей, руководителей филиалов, представительств или иных обособленных структурных подразделений организаций — шести месяцев. В срок испытания не засчитывается период временной нетрудоспособности работника и другие периоды, когда он фактически отсутствовал на работе.

При приеме на работу предоставляются паспорт и трудовая книжка работника, а также страховое свидетельство пенсионного страхования. Если лицо поступает на работу



впервые, работодатель в течение пяти дней заводит ему трудовую книжку и страховое свидетельство государственного пенсионного страхования. От военнообязанных и лиц, подлежащих призыву на военную службу, требуются документы воинского учета.

Работодатель может потребовать от работника предоставления диплома или иного документа при поступлении на работу, требующую специальных знаний или специальной подготовки. В отдельных случаях с учетом специфики работы ТК, иными федеральными законами, указами Президента РФ и постановлениями Правительства может предусматриваться необходимость предъявления дополнительных документов.

Помимо указанных случаев запрещается требовать от лица, поступающего на работу иные документы (ст. 65 ТК).

Изменение трудового договора, в том числе переводы. Условия трудового договора, определенные сторонами при его заключении, могут быть изменены только по соглашению сторон и в письменной форме. Это *общее правило об изменении трудового договора*, в том числе о переводе на другую работу, основанное на принципах свободы труда и трудового договора. Оно закреплено в ст. 72 ТК.

В гл. 12 ТК, посвященной изменениям трудового договора, приведено также понятие перевода на другую работу у данного работодателя, выделен временный перевод на срок до одного года или на время замещения отсутствующего работника, осуществляемый по соглашению сторон (ч. 1 ст. 72.2 ТК), в отличие от временного перевода (до одного месяца), производимого без согласия работника на необусловленную трудовым договором работу и допускаемого только в силу экстраординарных обстоятельств (катастрофы, производственные аварии, пожары и др. согласно ч. 2, 3 ст. 72.2 ТК).

Исходя из таких критериев, как продолжительность перевода и место выполнения другой работы у работодателя либо за его пределами, переводы подразделяются на: 1) постоянные переводы на другую работу у того же работодателя; 2) переводы у того же работодателя на другую временную работу, или временные переводы; 3) переводы на постоянную работу вместе с работодателем в другую местность; 4) переводы на постоянную работу к другому работодателю.



Переводом на другую работу согласно ч. 1 ст. 72¹ ТК является постоянное или временное изменение трудовой функции и (или) структурного подразделения (если оно указывалось в трудовом договоре) при продолжении работы у данного работодателя, а также перевод на работу в другую местность вместе с работодателем. Перевод на другую работу допускается только с письменного согласия работника (за исключением случаев, установленных в ч. 2 и 3 ст. 72.2 ТК).

Таким образом, если работнику постоянно или временно поручается работа, не соответствующая согласованной с ним трудовой функции, т.е. по другой должности, специальности (профессии) с указанием квалификации — это всегда будет перевод. Переводом может быть также поручение работнику работы в другом структурном подразделении, если оно было обусловлено при заключении трудового договора.

Постоянный перевод работника в другую местность вместе с работодателем, как известно, допускается только с согласия работника. Под другой местностью следует понимать местность за пределами административно-территориальных границ соответствующего населенного пункта. Отказ работника от перевода на работу в другую местность вместе с работодателем является основанием прекращения трудового договора по п. 9 ст. 77 ТК «отказ работника от перевода в связи с перемещением работодателя в другую местность».

Постоянный перевод работника к другому работодателю осуществляется по соглашению (просьбе) работника с работодателем по старому и новому месту работы и связан с изменением работодателя как одной из сторон трудового договора. Соответственно прекращается трудовой договор по основанию, закрепленному в п. 5 ст. 77 ТК: «перевод работника по его просьбе или с его согласия на работу к другому работодателю или переход на выборную должность».

От перевода следует отличать *перемещение*. В силу ч. 3 ст. 72 ТК перемещение у того же работодателя осуществляется на другое рабочее место, в другое структурное подразделение, расположенное в той же местности, либо связано с поручением работы на другом механизме или агрегате. Перемещение не является переводом на другую постоянную работу и не требует согласия работника. Перемещение допустимо при обязательном условии, что это, во-первых,

не влечет за собой изменения трудовой функции и, во-вторых, не изменяет определенных сторонами условий трудового договора. При этом перемещение в другое структурное подразделение у того же работодателя возможно, если в трудовом договоре не обуславливалось конкретное структурное подразделение, в котором будет трудиться работник, заключивший данный трудовой договор.

Но во всех случаях работодатель не вправе переводить или перемещать работника на работу, противопоказанную ему по состоянию здоровья (ч. 4 ст. 72.2 ТК).

При временном переводе на другую работу по соглашению сторон согласно ч. 1 ст. 72.2 ТК, если по окончании срока перевода прежняя работа работнику не предоставлена, а он не потребовал ее предоставления и продолжает работать, условие соглашения о временном характере перевода утрачивает силу и перевод считается постоянным.

Другой временный перевод допускается без согласия работника на срок до одного месяца в силу чрезвычайных обстоятельств (катастрофы, пожары, производственные аварии и др.) на необусловленную трудовым договором работу у того же работодателя для предотвращения указанных случаев или устранения их последствий. Данный временный перевод работника на другую работу в связи с чрезвычайными обстоятельствами (ч. 2 и 3 ст. 72.2 ТК) возможен лишь у того работодателя, с которым работник состоит в трудовом правоотношении, с оплатой труда по выполняемой работе, но не ниже среднего заработка по прежней работе. Во всех случаях работа не может быть противопоказана работнику по состоянию здоровья и должна соответствовать его квалификации. Если работа требует более низкой квалификации, то она допускается с согласия работника в письменной форме. При переводах, осуществляемых в случаях, предусмотренных ч. 2 и 3 ст. 72.2 ТК, оплата труда работника производится по выполняемой работе, но не ниже среднего заработка.

В ТК отдельная статья посвящена переводу работника на другую постоянную или временную работу, если в соответствии с медицинским заключением работник нуждается во временном переводе на другую работу (ст. 73 ТК). Включение в ТК *специальных правил об изменении трудового договора*, регулирующих порядок перевода работника, нуждающегося в соответствии с медицинским заключением



в переводе на другую работу, позволяет разрешить многие проблемы, возникающие на практике.

Согласно ст. 74 ТК *изменение условий трудового договора, определенных сторонами*, допускается с сохранением трудовой функции работника и только в случае изменения организационных условий труда (например, внедрение новой техники и технологии либо введение новых режимов работы). Работодатель обязан известить работника о таких изменениях в письменной форме не позднее чем за два месяца до их введения. Если работник не согласен, ему предлагается другая работа, а при ее отсутствии или отказе работника он увольняется в соответствии с п. 7 ст. 77 ТК.

ТК предусматривает определенные гарантии права на труд работников при смене собственника имущества организации или изменении подведомственности организации либо ее реорганизации (ст. 75). В указанных случаях трудовые отношения работников с их согласия продолжаются. При несогласии работника с ним прекращается трудовой договор (п. 6 ст. 77 ТК).

Прекращение трудового договора. Трудовой договор может быть прекращен при наличии законных оснований. Основания прекращения трудового договора подразделяются на следующие группы:

- прекращение трудового договора по соглашению сторон (по совместной инициативе);
- расторжение трудового договора по инициативе работника (собственное желание);
- расторжение трудового договора по инициативе работодателя;
- прекращение трудового договора по инициативе органов, не являющихся стороной трудового договора, или по обстоятельствам, не зависящим от воли сторон.

Для прекращения трудового договора по соглашению сторон необходимо их совместное волеизъявление, направленное на окончание трудовых отношений (п. 1 ст. 77 ТК). Как следует из ст. 78 ТК, трудовой договор может быть расторгнут в любое время по соглашению сторон. Оно может быть достигнуто сторонами трудового договора, заключенного на неопределенный срок, или срочного трудового договора.

К этой же группе оснований можно отнести *истечение срока трудового договора*, если он был заключен на срок согласно п. 2 ст. 58 ТК, поскольку стороны, заключая трудовой договор, обусловили возможность его прекращения



истечением срока (п. 2 ст. 77 ТК). Частью 4 ст. 58 ТК установлено, что в случае, если ни одна из сторон не потребовала расторжения срочного трудового договора в связи с истечением его срока, а работник продолжает работу, то трудовой договор считается заключенным на неопределенный срок. Согласно ст. 79 ТК о расторжении срочного трудового договора с истечением срока его действия работник должен быть предупрежден в письменной форме не менее чем за три дня до увольнения.

Расторжение трудового договора *по инициативе работника (по собственному желанию)* регламентируется ст. 80 ТК, согласно которой работник расторгает трудовой договор путем подачи не позднее чем за две недели до увольнения в адрес работодателя письменного заявления, предупреждающего о своем увольнении. По соглашению сторон трудовой договор может быть расторгнут в любое время. В случаях, когда заявление работника об увольнении по собственному желанию обусловлено невозможностью продолжения им работы (зачисление в образовательное учреждение, выход на пенсию и др.), а также в случаях установленного нарушения работодателем трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, локальных нормативных актов, условий коллективного договора, соглашений, условий трудового договора, работодатель обязан расторгнуть трудовой договор в срок, указанный в заявлении работника. До истечения срока предупреждения об увольнении работник вправе в любое время отозвать свое заявление. Увольнение в этом случае не производится, если на его место не приглашен в письменной форме другой работник, которому в соответствии с ТК и иными федеральными законами не может быть отказано в заключении трудового договора. По истечении срока предупреждения об увольнении работник имеет право прекратить работу. Если трудовой договор тем не менее не был расторгнут и работник не настаивает на увольнении, то действие трудового договора продолжается.

Перечень оснований расторжения трудового договора *по инициативе работодателя* закреплён в ст. 81 ТК. В соответствии с ч. 1 ст. 81 ТК увольнение работников возможно в связи с *ликвидацией организации либо прекращением деятельности работодателем — физическим лицом*. При расторжении трудового договора в связи с ликвидацией организации согласно ч. 1 ст. 81 ТК увольняемому работ-

нику выплачивается выходное пособие в размере среднего месячного заработка, также за ним сохраняется средний месячный заработок на период трудоустройства, но не свыше двух месяцев со дня увольнения (с зачетом выходного пособия). При увольнении по данному основанию работодатель предупреждает работников персонально под роспись не менее чем за два месяца до увольнения.

По инициативе работодателя трудовой договор с работником расторгается в связи с *сокращением численности или штата работников*. Отбор кандидатур на увольнение согласно п. 2 ч. 1 ст. 81 ТК осуществляется работодателем с соблюдением положений ст. 179 ТК. Преимущественное право на оставление на работе имеют работники с более высокой производительностью и квалификацией. При равной производительности и квалификации предпочтение при оставлении на работе отдается: семейным — при наличии двух или более иждивенцев; лицам, в семье которых нет других работников с заработком; работникам, получившим в данной организации трудовое увечье или профессиональное заболевание и др.

В случае принятия решения о сокращении численности или штата работников организации либо индивидуального предпринимателя и возможном их увольнении по п. 2 ч. 1 ст. 81 ТК работодатель в соответствии со ст. 82 ТК обязан сообщить об этом выборному органу первичной профсоюзной организации в письменной форме не позднее чем за два месяца до начала проведения соответствующих мероприятий. При этом увольнение работников, являющихся членами профсоюза, производится с учетом мотивированного мнения профсоюзного комитета согласно ч. 2 ст. 82 в порядке, установленном ст. 373 ТК. Увольнение по сокращению численности или штата работников допускается, если невозможно перевести работника с его согласия на другую работу (ч. 3 ст. 81 ТК).

В том же порядке, что и при увольнении в связи с ликвидацией организации, при увольнении по сокращению численности или штата, работники должны быть предупреждены о предстоящем увольнении персонально под роспись не менее чем за два месяца до расторжения трудового договора. Также им выплачивается выходное пособие в размере среднего месячного заработка, и за ними сохраняется средний месячный заработок на период трудоустройства в порядке, установленном ст. 178 ТК.



Согласно п. 3 ч. 1 ст. 81 ТК трудовой договор расторгается по *несоответствию работника занимаемой должности* в связи с недостаточной квалификацией, подтвержденной результатами аттестации. Увольнение таких работников, являющихся членами профсоюза, производится при участии выборного органа первичной профсоюзной организации, к которому обращаются работодатели согласно ст. 82, 373 ТК.

Увольнение в случае несоответствия работника в связи с недостаточной квалификацией допускается, если невозможно перевести работника с его согласия на другую работу (ч. 3 ст. 81 ТК).

Порядок проведения аттестации устанавливается трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, локальными нормативными актами, принимаемыми с учетом представительного органа работников (ч. 2 ст. 81 ТК). При проведении аттестации, которая может послужить основанием для увольнения по п. 3 ч. 1 ст. 81 ТК, в состав аттестационной комиссии в обязательном порядке согласно ч. 3 ст. 82 ТК включается представитель выборного органа первичной профсоюзной организации.

В соответствии с п. 4 ч. 1 ст. 81 ТК трудовой договор может расторгаться в связи со *сменой собственника имущества организации*, но только с руководителем организации, его заместителями, главным бухгалтером, причем в течение первых трех месяцев после смены собственника. В случае расторжения трудового договора с указанными лицами новый собственник обязан выплатить им компенсацию в размере не ниже трех средних месячных заработков работника согласно п. 4 ст. 181 ТК.

По п. 5 ч. 1 ст. 81 ТК трудовой договор расторгается за *неоднократное неисполнение трудовых обязанностей работником без уважительных причин*. Это основание может применяться, если работник нарушал трудовую дисциплину и в течение года после этого вновь совершил дисциплинарный проступок.

Увольнение работника — члена профсоюза производится с участием выборного органа первичной профсоюзной организации.

Согласно п. 6 ч. 1 ст. 81 ТК трудовой договор расторгается в случае *однократного грубого нарушения работником*

трудовых обязанностей. К числу таких нарушений относятся следующие:

а) прогул, т.е. отсутствие на рабочем месте без уважительных причин в течение всего рабочего дня (смены) независимо от его (ее) продолжительности, а также в случае отсутствия на рабочем месте без уважительных причин более четырех часов подряд в течение рабочего дня (смены);

б) появление работника на работе (на своем рабочем месте либо на территории организации — работодателя или объекта, где по поручению работодателя работник должен выполнять трудовую функцию) в состоянии алкогольного, наркотического или иного токсического опьянения;

в) разглашение охраняемой законом тайны (государственной, коммерческой, служебной и иной), ставшей известной работнику в связи с исполнением им трудовых обязанностей, в том числе разглашение персональных данных другого работника;

г) совершение работником по месту работы растраты, хищения чужого имущества, умышленного его уничтожения или повреждения, установленных вступившим в законную силу приговором суда или постановлением судьи, органа, должностного лица, уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях;

д) нарушение работником требований охраны труда, установленное комиссией по охране труда или уполномоченным по охране труда, если это нарушение повлекло за собой тяжкие последствия (несчастный случай на производстве, аварию, катастрофу) либо заведомо создавало реальную угрозу наступления таких последствий.

По п. 7 ч. 1 ст. 81 ТК трудовой договор расторгается в связи с *совершением виновных действий работником, непосредственно обслуживающим денежные или товарные ценности*, если эти действия дают основание для утраты доверия к нему со стороны работодателя. Данное основание может применяться лишь к работникам, непосредственно обслуживающим денежные или товарные ценности (их прием, хранение, транспортировку, выдачу и т.п.), в случаях, когда они совершили виновные действия, которые не позволяют более доверять им указанные ценности.

Согласно п. 8 ч. 1 ст. 81 ТК трудовой договор может расторгаться в связи с *совершением работником, выполняющим воспитательные функции, аморального проступка, несовместимого с продолжением данной работы.* К категории



работников, которые могут быть уволены по этому основанию, относятся учителя, преподаватели, воспитатели и др.

Увольнение работника по основаниям, предусмотренным п. 7 или 8 ч. 1 ст. 81 ТК, если указанные виновные действия работник допустил при исполнении трудовых обязанностей, производится в порядке, установленном ст. 192, 193 ТК, когда увольнение является крайней мерой привлечения к дисциплинарной ответственности. В случаях, когда указанные виновные действия работник совершил не по месту работы или по месту работы, но не в связи с исполнением им трудовых обязанностей, увольнение не допускается позднее одного года со дня обнаружения проступка работника.

По п. 9 ч. 1 ст. 81 ТК расторжение трудового договора может иметь место в связи с *принятием необоснованного решения руководителем организации (филиала, представительства), его заместителями, главным бухгалтером*, повлекшего за собой нарушение сохранности имущества, его неправомерное использование или иной ущерб имуществу организации.

Согласно п. 10 ч. 1 ст. 81 ТК трудовой договор расторгается за *однократное грубое нарушение руководителем организации (филиала, представительства), его заместителями своих трудовых обязанностей*.

По п. 11 ч. 1 ст. 81 ТК возможно увольнение работника за *представление работодателю подложных документов, заведомо ложных сведений при заключении трудового договора*. Увольнение по этому основанию может применяться, если работник представил документы или сведения, которые имеют значение для его работы, как, например, не соответствующий действительности документ об образовании, квалификации, чем работник воспользовался для замещения должности, которой он не соответствует в связи с отсутствием необходимой специальности и квалификации (например, замещение должности врача при отсутствии медицинского образования).

По п. 13 ч. 1 ст. 81 ТК возможно расторжение трудового договора *в случаях, предусмотренных в трудовом договоре, с руководителем организации, членами коллегиального исполнительного органа организации*.

При расторжении трудового договора по инициативе работодателя по основаниям, предусмотренным ст. 81 ТК, не допускается увольнение работника (за исключением



случаев ликвидации организации либо прекращения деятельности работодателем — физическим лицом) в период его временной нетрудоспособности и в период пребывания в отпуске (ч. 3 ст. 81 ТК).

Прекращение трудового договора *по инициативе органов, не являющихся стороной трудового договора, или по обстоятельствам, не зависящим от воли сторон*, производится в соответствии со ст. 83 ТК по следующим основаниям:

1) призыв работника на военную службу или направление на заменяющую ее альтернативную гражданскую службу. При увольнении по данному основанию работнику выплачивается выходное пособие в размере двухнедельного среднего заработка;

2) восстановление на работе работника, ранее выполнявшего эту работу, по решению суда или государственной инспекции труда. Увольнение работника, занимающего данную должность, допускается, если невозможно перевести работника с его согласия на другую работу;

3) избрание на должность. По этому основанию увольняются в установленном порядке работники, замещающие должности по выборам или конкурсу;

4) осуждение работника к наказанию, исключающему продолжение прежней работы, в соответствии с приговором суда, вступившим в законную силу;

5) признание работника полностью неспособным к трудовой деятельности в соответствии с медицинским заключением;

6) смерть работника либо работодателя — физического лица, а также признание судом работника или работодателя — физического лица безвестно отсутствующим или умершим;

7) наступление чрезвычайных обстоятельств, препятствующих продолжению трудовых отношений (военные действия, катастрофа, стихийное бедствие, эпидемия и другие чрезвычайные обстоятельства), если данное обстоятельство признано решением Правительства РФ или органом государственной власти соответствующего субъекта РФ;

8) дисквалификация или иное административное наказание, исключающее возможность исполнения работником обязанностей по трудовому договору;

9) истечение срока действия, приостановление действия на срок более двух месяцев или лишение работника специального права (лицензии, права на управление транспорт-



ным средством, права на ношение оружия, другого специального права) в соответствии с федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ, если это влечет за собой невозможность исполнения работником обязанностей по трудовому договору;

10) прекращение допуска к государственной тайне, если выполняемая работа требует такого допуска;

11) отмена решения суда или отмена (признание незаконным) решения государственной инспекции труда о восстановлении работника на работе.

Прекращение трудового договора по основаниям, предусмотренным п. 8, 9 или 10 ст. 83 ТК допускается, если невозможно перевести работника с его письменного согласия на другую имеющуюся у работодателя работу (или вакантную должность).

Кроме того, трудовой договор прекращается вследствие *нарушения правил, установленных законом для его заключения* (п. 11 ст. 77 ТК), если нарушение этих правил исключает возможность продолжения работы. Примерный перечень таких нарушений предусмотрен ст. 84 ТК.

Рассмотренные основания не являются исчерпывающими, поскольку в ТК указывается на возможность прекращения трудового договора и по другим основаниям, предусмотренным ТК и иными федеральными законами.

В ст. 84.1 ТК установлен общий порядок оформления прекращения трудового договора (ознакомление работника с приказом об увольнении, выдача трудовой книжки, а при невозможности этого направление работнику соответствующего уведомления, определение дня прекращения трудового договора и расчета с работником и др.).

Глава 14 ТК регламентирует защиту персональных данных работника. Данная глава завершает разд. III ТК, посвященный трудовому договору.

13.4. Рабочее время и время отдыха

Рабочее время определяется в ст. 91 ТК как время, в течение которого работник в соответствии с правилами внутреннего трудового распорядка и условиями трудового договора должен исполнять трудовые обязанности, а также периоды, которые в соответствии с ТК, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами относятся

к рабочему времени. Данная статья устанавливает нормальную продолжительность рабочего времени — 40 часов в неделю и возлагает на работодателя обязанность вести учет времени, фактически отработанного каждым работником.

Рабочее время нормальной продолжительности (40 часов в неделю) является его основным видом и установлено для всех работников, работающих в обычных (нормальных) условиях труда, за исключением тех, для кого в целях охраны труда ТК или иными федеральными законами устанавливается *сокращенное рабочее время*. В ст. 92 ТК сокращенная продолжительность рабочего времени устанавливается: для несовершеннолетних работников (в возрасте до 16 лет — не более 24 часов в неделю, от 16 до 18 лет — не более 35 часов); для инвалидов I или II группы — не более 35 часов; для работников, занятых на работах с вредными и (или) опасными условиями труда, — не более 36 часов в порядке, определяемом Правительством РФ с учетом мнения Российской трехсторонней комиссии (РТК) по регулированию социально-трудовых отношений. Продолжительность ежедневной работы (смены) указанных категорий работников закрепляется в ст. 93 ТК, например, для работников, являющихся инвалидами I или II группы, **продолжительность работы** определяется в соответствии с медицинским заключением, выданным в порядке, установленном федеральными законами и иными правовыми нормативными актами РФ.

Кроме рабочего времени нормальной продолжительности или сокращенного, законом выделен и такой вид, как *неполное рабочее время* (ст. 93 ТК), которое отличается от сокращенного рабочего времени. Во-первых, неполное рабочее время, т.е. неполный рабочий день или неполная рабочая неделя устанавливаются по соглашению между работником и работодателем как при приеме на работу, так и впоследствии. Во-вторых, при работе на условиях неполного рабочего времени оплата труда производится пропорционально отработанному работником времени или в зависимости от выполненного им объема работ (выработки).

Кроме указанного сокращения продолжительности рабочего времени установлено *уменьшение на один час продолжительности рабочего дня (смены), непосредственно предшествующих нерабочему праздничному дню* (ст. 95 ТК).

В ст. 96 ТК определяется *ночное время* — с 22 до 6 часов — и устанавливается сокращение продолжительности работы (смены) в ночное время на один час.



Нормальная продолжительность рабочего времени (40-часовая рабочая неделя) не должна превышать. Исключениями из этого правила являются сверхурочная работа (ст. 99 ТК) и работа на условиях ненормированного рабочего дня (ст. 101 ТК).

Сверхурочная работа определяется в ст. 99 ТК как работа, производимая по инициативе работодателя за пределами установленной продолжительности рабочего времени: ежедневной работы (смены), а при суммированном учете рабочего времени — сверх нормального числа рабочих часов за учетный период. В указанной статье определены порядок привлечения к сверхурочным работам и предельное количество этих часов для каждого работника — не более четырех часов в течение двух дней подряд и 120 часов в год.

Работа в сверхурочное время оплачивается в повышенном размере: за первые два часа работы — не менее чем в полуторном, а за последующие часы — не менее чем в двойном размере. Конкретные размеры оплаты за сверхурочную работу могут определяться коллективным договором, локальным нормативным актом, трудовым договором. По желанию работника вместо повышенной оплаты сверхурочная работа может компенсироваться предоставлением дополнительного времени отдыха, но не менее времени, отработанного сверхурочно (ст. 152 ТК).

Режим рабочего времени должен предусматривать продолжительность рабочей недели (пятидневная или шестидневная, рабочая неделя с предоставлением выходных дней по скользящему графику, неполная рабочая неделя, работа с ненормированным рабочим днем, а также продолжительность ежедневной работы (смены), время начала и окончания работы, время перерывов, число смен в сутки, чередование рабочих и нерабочих дней, которые устанавливаются правилами внутреннего трудового распорядка в соответствии с трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, а для работников, режим рабочего времени которых отличается от общих правил, установленных у данного работодателя, — трудовыми договорами (ст. 100 ТК).

Ненормированный рабочий день определяется ст. 101 ТК как особый режим работы, в соответствии с которым отдельные работники могут по распоряжению работодателя при необходимости эпизодически привлекаться к выполне-

нию трудовых обязанностей за пределами рабочего времени. Перечень должностей работников с ненормированным рабочим днем устанавливается коллективным договором, соглашениями или локальным нормативным актом, принимаемым с учетом мнения представительного органа работников.

Работа в режиме гибкого рабочего времени получила закрепление в ст. 102 ТК. При работе в этом режиме начало, окончание или общая продолжительность рабочего дня, когда работник должен находиться и исполнять трудовые обязанности на рабочем месте, определяются по соглашению сторон. Работодатель обеспечивает отработку работником суммарного количества рабочих часов в течение учетных периодов (рабочего дня, недели, месяца и др.).

При *сменной работе* (работа в две, три или четыре смены) каждая группа работников должна производить работу в течение установленной продолжительности рабочего времени в соответствии с графиком сменности. Как работник не вправе изменять установленную графиком очередность смены без согласования с работодателем, так и работодатель не может вызвать работника на работу вне графика.

При составлении графиков сменности учитывается мнение представительного органа работников. Графики сменности доводятся до сведения работников не позднее чем за один месяц до их введения в действие. Работать в течение двух смен подряд запрещается (ст. 103 ТК).

Время отдыха в ст. 106 ТК определено как время, в течение которого работник свободен от исполнения трудовых обязанностей и которое он может использовать по своему усмотрению. В трудовом законодательстве предусмотрены следующие виды времени отдыха: перерыв в течение рабочего дня (смены); ежедневный (междусменный) отдых; выходные дни (еженедельный непрерывный отдых); праздничные нерабочие дни. Конкретные условия и порядок предоставления видов времени отдыха устанавливаются в правилах внутреннего трудового распорядка (ст. 108—112 ТК).

Согласно ст. 113 ТК работа в выходные и нерабочие праздничные дни запрещается, исключительные случаи установлены в указанной статье ТК. Работа в выходной и нерабочий праздничный день оплачивается не менее чем в двойном размере по правилам, установленным в ст. 153 ТК. По желанию работника, работавшего в указанный день,



ему может быть предоставлен другой день отдыха, а работа в этом случае оплачивается в одинарном размере.

Ежегодным оплачиваемым отпуском по трудовому праву признается непрерывное свободное от работы время (продолжительностью не менее 28 календарных дней), в течение которого за работником сохраняются место работы (должность) и средний заработок.

Работникам предоставляются ежегодные оплачиваемые отпуска продолжительностью 28 календарных дней с сохранением места работы (должности) и среднего заработка (ст. 114, 115 ТК).

В ТК предусмотрено также предоставление *ежегодных дополнительных оплачиваемых отпусков*. Основания предоставления этих отпусков закреплены в ст. 116—119 ТК. Ежегодные дополнительные оплачиваемые отпуска предоставляются работникам, занятым на работах с вредными и (или) опасными условиями труда, работникам с ненормированным рабочим днем, работникам, работающим в районах Крайнего севера и местностях, приравненных к нему, а также в других случаях, предусмотренных ТК и иными федеральными законами.

Продолжительность ежегодного основного и дополнительного отпуска работника в соответствии со ст. 120 ТК исчисляется в календарных днях. Нерабочие праздничные дни в число календарных дней не включаются. Ежегодный дополнительный оплачиваемый отпуск исчисляется отдельно и суммируется с ежегодным основным оплачиваемым отпуском, а в суммарном выражении они дают общую продолжительность ежегодного оплачиваемого отпуска. Очередность предоставления отпусков определяется в соответствии с графиком отпусков, утверждаемым работодателем с учетом мнения выборного органа первичной профсоюзной организации не позднее двух недель до наступления календарного года.

Право на использование отпуска за первый год работы возникает у работника по истечении шести месяцев непрерывной работы у данного работодателя. По заявлению работника работодатель до истечения шести месяцев должен предоставить оплачиваемый отпуск в случаях, предусмотренных ст. 122 ТК. В дальнейшем ежегодный оплачиваемый отпуск предоставляется работнику за трудовой год, исчисляемый с начала его работы у работодателя.



Оплата отпуска производится не позднее чем за три дня до его начала согласно ст. 136 ТК. Замена денежной компенсацией ежегодного оплачиваемого отпуска возможна по письменному заявлению работника, если она охватывает часть отпуска, которая превышает 28 календарных дней.

Отпуск должен быть продлен или перенесен на более позднее время при временной нетрудоспособности работника или при исполнении работником во время отпуска государственных обязанностей либо в других случаях, предусмотренных законами, локальными нормативными актами.

Если работнику своевременно не была произведена оплата за время отпуска либо работник был предупрежден о времени начала отпуска позднее чем за две недели, то по его письменному заявлению согласно ст. 124 ТК работодатель обязан перенести указанный отпуск на другой срок.

Статьей 125 ТК предусмотрена возможность разделения ежегодного оплачиваемого отпуска на части, которое производится по соглашению между работником и работодателем. Во всех случаях хотя бы одна из частей этого отпуска должна быть не менее 14 календарных дней. Досрочный отзыв работника из отпуска допускается только с его согласия.

При увольнении работнику согласно ст. 127 ТК выплачивается денежная компенсация за неиспользованные отпуска. По письменному заявлению работника неиспользованные отпуска могут быть предоставлены ему с последующим увольнением (за исключением случаев увольнения за виновные действия). При этом днем увольнения считается последний день отпуска.

Отпуск без сохранения заработной платы согласно ст. 128 ТК может быть предоставлен работнику по семейным обстоятельствам и другим уважительным причинам по его письменному заявлению. Продолжительность такого отпуска определяется соглашением между работником и работодателем.

Дополнительные учебные отпуска предоставляются работникам, обучающимся без отрыва от работы в образовательных учреждениях, имеющих государственную аккредитацию, независимо от их организационно-правовых форм и формы собственности. Эти отпуска имеют целевое назначение: для сдачи зачетов, экзаменов, защиты выпускных работ и др. (ст. 173–177 ТК).

13.5. Заработная плата и нормирование труда

Принято выделять следующие основные признаки, характеризующие заработную плату в качестве элемента трудового отношения:

- заработная плата — это вознаграждение за труд, т.е. за выполненную работу;

- она выплачивается в денежной форме, в валюте РФ (рублях);

- она основана на заранее установленных тарифных нормах (тарифных ставках, тарифных разрядах, должностных окладах, сдельных расценках);

- она не ограничивается максимальными размерами и не может быть ниже минимального размера оплаты труда, установленного федеральным законом;

- конкретный размер заработной платы работника зависит от его квалификации, сложности, количества, качества труда и условий выполняемой работы.

В заработную плату также включаются *компенсационные выплаты, надбавки компенсационного характера и стимулирующие выплаты* (доплаты и надбавки стимулирующего характера, премии и иные поощрительные выплаты). В ч. 1 ст. 129 ТК приведено понятие заработной платы. При этом «заработная плата» и «оплата труда работника» определены как идентичные понятия.

Статья 130 ТК устанавливает *систему основных государственных гарантий по оплате труда* работников. В данную систему включаются: величина минимального размера оплаты труда (МРОТ) в Российской Федерации (ст. 133 ТК); меры, обеспечивающие повышение уровня реального содержания заработной платы (ст. 134 ТК); ограничение перечня оснований и размера удержаний из заработной платы по распоряжению работодателя, а также размеров налогообложения доходов от заработной платы (ст. 137, 138 ТК); ограничение оплаты труда в натуральной форме (ст. 131 ТК); обеспечение получения работником заработной платы в случае прекращения деятельности работодателя и его неплатежеспособности в соответствии с федеральным законом; государственный надзор и контроль за полной и своевременной выплатой заработной платы и реализацией государственных гарантий по оплате труда (гл. 57 ТК); ответственность работодателей за нарушение требований,

установленных трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективными договорами, соглашениями (ст. 142, 370 ТК); сроки и очередность выплаты заработной платы (ст. 136, 140 ТК).

Первой из указанных гарантий предусмотрен *минимальный размер оплаты труда (МРОТ)*, который устанавливается согласно ст. 133 ТК одновременно на всей территории РФ федеральным законом и не может быть ниже величины прожиточного минимума трудоспособного населения. Месячная заработная плата работника полностью отработавшего за этот период норму рабочего времени и выполнившего нормы труда (трудовые обязанности), не может быть ниже минимального размера оплаты труда (ч. 3 ст. 133 ТК).

Федеральным законом от 20.04.2007 № 54-ФЗ в ТК введена ст. 133.1, определяющая порядок установления минимальной заработной платы в субъекте РФ для работников, работающих на территории соответствующего субъекта РФ, за исключением работников организаций, финансируемых из федерального бюджета. Размер минимальной заработной платы в субъектах РФ устанавливается региональным соглашением с учетом социально-экономических условий и величины прожиточного минимума трудоспособного населения в соответствующем субъекте РФ.

Другие гарантии — система основных государственных гарантий по оплате труда работников — в целом направлены на реализацию их трудовых прав в области заработной платы и защиту от возможных нарушений. Большое значение в оплате труда придается тому, как у работодателей устанавливаются *системы оплаты труда, размеры тарифных сеток, должностных окладов, различного рода выплат*. Они устанавливаются в соответствии с правилами, закрепленными в ст. 135, 143, 144 ТК.

Заработная плата устанавливается работнику согласно ст. 135 ТК трудовым договором в соответствии с действующими у данного работодателя системами оплаты труда. Системы оплаты труда включают 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. Они устанавливаются коллективными договорами, соглашениями, локальными нормативными актами в со-

ответствии с трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права. Локальные нормативные акты принимаются с учетом мнения представительного органа работников.

Условия оплаты труда, определенные трудовым договором, не могут быть ухудшены по сравнению с трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами. Условия оплаты труда, определенные 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.

Основой регулирования заработной платы выступает *тарифная система*, которая позволяет дифференцировать оплату труда в зависимости от квалификации (сложности труда) и условий труда. Тарифная система оплаты труда согласно ст. 143 ТК включает: тарифные ставки (оклады), тарифную сетку, тарифные коэффициенты. Их понятия, как и определение иных элементов тарификации, раскрываются в ст. 143 ТК. Понятие тарифной ставки дано в ст. 129 ТК как фиксированного размера оплаты труда работника за выполнение нормы труда определенной сложности (квалификации) за единицу времени без учета компенсационных, стимулирующих и социальных выплат.

Тарифный разряд — величина, отражающая сложность труда и уровень квалификации работника. Тарифная сетка состоит из определенного числа тарифных разрядов работ (профессий, должностей), определенных в зависимости от сложности работ и требований к квалификации работника с помощью тарифных коэффициентов.

Тарификация работ и присвоение разрядов работников производится с учетом тарифно-квалификационных справочников (Единого тарифно-квалификационного справочника (ЕТКС) работ и профессий рабочих, Единого квалификационного справочника должностей руководителей, специалистов и служащих). Указанные справочники и порядок их применения утверждаются в порядке, установленном Правительством РФ.

Тарификация работ — отнесение видов труда к тарифным разрядам или квалификационным категориям в зави-



симости от сложности труда. Тарифные системы оплаты труда устанавливаются коллективными договорами, соглашениями, локальными нормативными актами в соответствии с трудовым законодательством, иными нормативными правовыми актами, с учетом указанных справочников и государственных гарантий по оплате труда. Правовой основой оплаты труда руководителей организаций, их заместителей и главных бухгалтеров в организациях бюджетного финансирования является определяемый Правительством РФ порядок и размеры указанной оплаты, в организациях, финансируемых из бюджета субъектов РФ — органами государственной власти соответствующего субъекта РФ, а в организациях, финансируемых из местного бюджета, — органами местного самоуправления. Размеры оплаты труда руководителей иных организаций, их заместителей и главных бухгалтеров определяются по соглашению сторон трудового договора.

В системе оплаты труда выделяется также *выплата районных коэффициентов*, иных надбавок за работу в местностях с особыми климатическими условиями, к примеру в районах Крайнего Севера и в местностях, приравненных к ним (ст. 148, 316, 317 ТК).

Способ установления соотношения между затраченным работником трудом и размером начисляемой ему заработной платы обычно определяется как форма или система заработной платы. Применяется, как правило, *повременная* или *сдельная* система (форма) заработной платы. При повременной системе мерой труда выступает рабочее время и заработная плата начисляется в соответствии с установленной тарифной ставкой или окладом (должностным окладом) за фактически отработанное рабочее время.

При сдельной системе труд оплачивается в соответствии с количеством произведенной продукции или выполненных трудовых операций в установленное рабочее время по сдельным расценкам. Данная система распространяется в основном на рабочих. Сдельная система заработной платы в зависимости от порядка ее начисления подразделяется на *прямую сдельную*, *косвенную сдельную*, *прогрессивную сдельную*, *аккордную сдельную*.

Повременная или сдельная система оплаты труда могут дополняться *премиальной системой*, если премия на основании соответствующего нормативного правового акта или коллективного договора, локального нормативного акта,



утвердившего положение о премировании, входит в заработную плату работников, в отличие от разовых поощрительных премий. При таком дополнении они выступают как временно-премиальная или сдельно-премиальная система (форма) заработной платы. Премияльная система заработной платы может быть определена как система, при которой работнику за выполнение заранее установленных показателей и соблюдение условий премирования, выплачивается премия — дополнительное вознаграждение сверх основного заработка.

ТК также устанавливается оплата труда в условиях, отклоняющихся от нормальных, согласно ст. 150—158 ТК (при совмещении профессий (должностей), при сверхурочной работе, за работу в выходные и нерабочие праздничные дни, в ночное время при простое и др.).

Системы оплаты труда тесно связаны с *нормированием труда*. Ему посвящена гл. 22 ТК.

В ст. 160 ТК перечислены основные нормы труда: *нормы выработки, нормы рабочего времени, нормы обслуживания*. Нормы труда могут быть пересмотрены при внедрении новой техники, технологии, при принятии организационных либо иных мер, обеспечивающих рост производительности труда.

13.6. Дисциплина труда и ответственность

Дисциплина труда или трудовая дисциплина в ч. 1 ст. 189 ТК определена как обязательное для всех работников подчинение правилам поведения, определенным в соответствии с ТК, иными федеральными законами, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами, трудовым договором.

Работодатель обязан в соответствии с трудовым законодательством, иными актами, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами, трудовым договором создавать условия, необходимые для соблюдения работниками дисциплины труда (ч. 2 ст. 189 ТК).

Трудовой распорядок определяется *правилами внутреннего трудового распорядка*, которые являются локальным нормативным актом, утвержденным работодателем с учетом мнения представительного органа работников в порядке, установленном ст. 372 ТК.



В ч. 4 ст. 189 ТК установлены специальные требования к содержанию указанных правил. Они должны регламентировать в соответствии с ТК, иными федеральными законами порядок приема и увольнения работников, режим работы, время отдыха, меры поощрения и взыскания, основные права и обязанности сторон трудового договора, а также иные вопросы регулирования трудовых отношений у данного работодателя.

В некоторых отраслях экономики, в которых малейшие нарушения труда могут привести к тяжелым последствиям, для отдельных категорий работников действуют *уставы и положения о дисциплине* (морской, речной, железнодорожный транспорт, связь и т.п.) устанавливаемые федеральными законами.

Поощрение за труд рассматривается как публичное признание достигнутых результатов труда работников, добросовестно исполняющих трудовые обязанности. Работодатель поощряет таких работников, объявляя благодарность, премируя, награждая ценным подарком, почетной грамотой, представляя к званию лучшего по профессии. Другие виды поощрений определяются коллективными договорами или правилами внутреннего трудового распорядка. За особые трудовые заслуги перед обществом и государством работники могут быть представлены к государственным наградам.

Дисциплинарная ответственность работника наступает за нарушение трудовой дисциплины, т.е. совершение дисциплинарного проступка. Виновное противоправное неисполнение или ненадлежащее исполнение работником возложенных на него трудовых обязанностей является дисциплинарным проступком, за совершение которого он привлекается к дисциплинарной ответственности.

Для дисциплинарного проступка характерно следующее:

- он совершается работником, состоящим в трудовом правоотношении с работодателем и достигшим возраста, установленного законом (ст. 63 ТК);

- он выражается в виновном и противоправном неисполнении или ненадлежащем исполнении работником трудовых обязанностей;

- он вызывает вредные последствия при наличии причинной связи между противоправным деянием и наступившим вредом.



Дисциплинарную ответственность принято делить на общую и специальную. *Общая дисциплинарная ответственность*, именуемая также дисциплинарной ответственностью, по правилам внутреннего трудового распорядка регулируется ТК, иными федеральными законами и распространяется на всех работников, за исключением тех, для кого установлена *специальная дисциплинарная ответственность в соответствии с указанными уставами или положениями о дисциплине*.

В ст. 192 ТК перечислены дисциплинарные взыскания, применяемые к отдельным работникам за совершение дисциплинарного проступка:

- замечание;
- выговор;
- увольнение по соответствующим основаниям.

К дисциплинарным взысканиям, в частности, относится увольнение работника по основаниям, предусмотренным п. 5, 6, 9 или 10 ч. 1 ст. 81 ТК, а также по п. 7 и 8 ч. 1 ст. 81 ТК, когда виновные действия, дающие основания для указанных увольнений, совершены работником по месту работы и в связи с выполнением им трудовых обязанностей.

Не допускается применение дисциплинарных взысканий, не предусмотренных федеральными законами, уставами и положениями о дисциплине.

При наложении дисциплинарного взыскания согласно ч. 5 ст. 192 ТК должны учитываться тяжесть совершенного проступка и обстоятельства, при которых он был совершен.

Применение дисциплинарного взыскания является правом, а не обязанностью работодателя, ему же принадлежит и право выбора конкретной меры взыскания.

Порядок применения дисциплинарных взысканий установлен ст. 193 ТК, положения которой охраняют от необоснованного привлечения работников к дисциплинарной ответственности: работник может быть привлечен к дисциплинарной ответственности, если имеется основание, т.е. он совершил дисциплинарный проступок; за каждый дисциплинарный проступок налагается только одно дисциплинарное взыскание; до применения дисциплинарного взыскания работодатель должен затребовать от работника объяснение в письменной форме; дисциплинарное взыскание применяется работодателем не позднее одного месяца со дня обна-

ружения проступка и не позднее шести месяцев со дня его совершения.

Приказ (распоряжение) о применении дисциплинарного взыскания объявляется работнику под роспись в течение трех рабочих дней со дня его издания, не считая времени отсутствия работника на работе. Если работник отказывается ознакомиться с указанным приказом (распоряжением) под роспись, то составляется соответствующий акт. Работник может обжаловать взыскание в государственную инспекцию труда или органы по рассмотрению трудовых споров.

Согласно ст. 194 ТК дисциплинарное взыскание сохраняет действие в течение одного года. Если в этот период работник не будет подвергнут новому дисциплинарному взысканию, он считается не имеющим взыскания. До истечения этого срока снять с работника дисциплинарное взыскание работодатель может по собственной инициативе, просьбе работника, ходатайству его непосредственного руководителя или представительного органа работников.

13.7. Материальная ответственность сторон трудового договора

Материальная ответственность по трудовому договору состоит в обязанности каждой из сторон трудового договора (работника и работодателя) возместить ущерб, причиненный другой стороне в результате виновного противоправного поведения (действия или бездействия). Материальная ответственность может быть ответственностью работника перед работодателем и ответственностью работодателя перед работником.

Статьей 233 ТК сформулированы условия наступления материальной ответственности стороны трудового договора. Каждая из сторон договора обязана доказать размер причиненного ей ущерба (ч. 2 ст. 233).

Материальная ответственность работника как самостоятельный вид ответственности наступает независимо от его привлечения к дисциплинарной или уголовной ответственности за действия или бездействие, которыми причинен ущерб работодателю (ч. 6 ст. 248 ТК).

Материальная ответственность работодателя перед работником согласно ст. 234 ТК состоит в обязанности ра-



ботодателя возместить работнику не полученный им заработок во всех случаях незаконного лишения его возможности трудиться. Такая обязанность, в частности, наступает, если заработок не получен в результате незаконного отстранения работника от работы, его увольнения или перевода на другую работу; отказа работодателя от исполнения решения органа по рассмотрению трудовых споров или государственного правового инспектора труда о восстановлении на работе; задержки работодателем выдачи трудовой книжки работнику; внесения в трудовую книжку неправильной или не соответствующей законодательству формулировки причины увольнения.

При нарушении установленного срока выплаты заработной платы или других выплат работодатель обязан выплатить их с процентами (денежной компенсацией) в размере не ниже одной трехсотой ставки рефинансирования Центрального банка РФ от невыплаченных сумм за каждый день просрочки. Обязанность выплаты денежной компенсации согласно ст. 236 ТК возникает независимо от наличия вины работодателя.

В случае причинения ущерба имуществу работника работодатель возмещает этот ущерб в полном объеме, размер которого исчисляется по розничным ценам, действующим в данной местности на момент возмещения ущерба.

Если работнику неправомерными действиями или бездействием работодателя причинен моральный вред, то в соответствии со ст. 237 ТК он возмещается работнику в денежной форме.

Случаи возмещения работнику вреда, возникшего в связи с причинением ему трудового увечья или профессионального заболевания, регулируются не ТК, а Федеральным законом от 24.07.1998 № 125-ФЗ «Об обязательном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний».

Для привлечения работника к материальной ответственности необходимо наличие следующих трех условий: противоправности поведения работника, т.е. нарушения им основных (трудовых) обязанностей; причинной связи между противоправным поведением работника и причиненным ущербом; вина работника в форме умысла или неосторожности.

Статья 239 ТК устанавливает обстоятельства, исключающие материальную ответственность работника: если ущерб



возник вследствие непреодолимой силы, нормального хозяйственного риска, крайней необходимости или необходимой обороны либо неисполнения работодателем обязанностей по обеспечению надлежащих условий для хранения имущества, вверенного работнику. Работодатель имеет право с учетом конкретных обстоятельств, при которых был причинен ущерб, полностью или частично отказаться от его взыскания с виновного работника (ст. 240 ТК).

Материальная ответственность работника наступает за прямой действительный ущерб; неполученные доходы (упущенная выгода) взысканию с работника не подлежат. Под *прямым действительным ущербом* понимается реальное уменьшение наличного имущества работодателя или ухудшение состояния указанного имущества (ст. 238 ТК).

Различаются две разновидности (два предела) материальной ответственности работников.

1. *Материальная ответственность в пределах среднего месячного заработка работника* за ущерб, причиненный имуществу работодателя, является основным видом ответственности работников и применяется во всех случаях, когда в законодательстве не установлены иные пределы (ст. 241 ТК).

2. *Полная материальная ответственность*, т.е. ответственность в размере прямого действительного ущерба, причиненного имуществу работодателя, наступает в случаях, предусмотренных в ТК.

В ст. 243 ТК в качестве таких случаев предусмотрены следующие: 1) ущерб, причиненный работодателю при исполнении трудовых обязанностей в случаях, установленных ТК или иными федеральными законами; 2) недостача ценностей, вверенных работнику на основании специального письменного договора или полученных им по разовому документу; 3) умышленное причинение ущерба; 4) причинение ущерба в состоянии алкогольного и иного токсического опьянения; 5) причинение ущерба в результате преступных действий работника, установленных приговором суда; 6) причинение ущерба в результате административного проступка, если таковой установлен соответствующим государственным органом; 7) разглашение сведений, составляющих охраняемую законом тайну (государственную, служебную, коммерческую и иную), в случаях, предусмотренных федеральными законами; 8) причинение ущерба при неисполнении работником трудовых обязанностей.



Материальная ответственность в полном размере может быть установлена трудовым договором, заключаемым с заместителями руководителя организации, главным бухгалтером.

Статьи 244 и 245 ТК посвящены письменным договорам о полной материальной ответственности работников — как индивидуальной, так и коллективной (бригадной).

Размер ущерба, причиненного работодателю при утрате или порче имущества, должен быть подтвержден документально, в связи с этим работодатель обязан согласно ст. 247 ТК провести проверку для установления размера ущерба и причин его возникновения.

Работник может возместить ущерб добровольно. Взыскание ущерба может осуществляться по решению суда или распоряжению работодателя. С согласия работодателя работник может передать ему для возмещения причиненного ущерба равноценное имущество или исправить поврежденное имущество (ст. 248 ТК). По соглашению сторон трудового договора допускается возмещение ущерба с рассрочкой платежа. По распоряжению работодателя с виновного работника при его согласии может быть взыскана сумма причиненного ущерба, не превышающая его среднего месячного заработка. При этом распоряжение должно быть сделано не позднее одного месяца со дня окончательного установления работодателем размера причиненного работником ущерба. Если месячный срок истек или работник не согласен добровольно возместить его, а сумма причиненного ущерба превышает средний заработок работника, то взыскание может осуществляться только судом.

13.8. Охрана труда

Право работника на охрану труда конкретизируется в ст. 219 ТК как право каждого работника на рабочее место, соответствующее требованиям охраны труда; получение достоверной информации об условиях труда; отказ от выполнения работ в случаях возникновения опасности для его жизни и здоровья. Указанное право также включает обязательное страхование от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний; личное участие или через своих представителей в рассмотрении вопросов,

связанных с обеспечением безопасных условий труда на его рабочем месте и т.д.

Обеспечение безопасных условий и охраны труда во многом зависит от работодателя. Работодатель обязан обеспечить: безопасность при эксплуатации зданий, сооружений, оборудования; применение средств индивидуальной и коллективной защиты; санитарно-бытовое и лечебно-профилактическое обслуживание работников в соответствии с требованиями охраны труда; условия труда на каждом рабочем месте, соответствующие требованиям охраны труда; приобретение и выдачу средств индивидуальной защиты за счет собственных средств; обучение безопасным методам и приемам выполнения работ по охране труда и т.п. (ст. 212, 221—223, 225—226 ТК).

Расследование и учет несчастных случаев на производстве возлагается на работодателя. *Порядок расследования несчастных случаев* получил детальное закрепление в ТК (ст. 227—231).

В ст. 213 ТК предусмотрены *медицинские осмотры некоторых категорий работников* и периодические (для лиц в возрасте до 21 года — ежегодные) медицинские осмотры (обследования).

На работников также возлагаются обязанности в области охраны труда (ст. 214 ТК). *Работник обязан* соблюдать установленные требования охраны труда; правильно применять средства индивидуальной и коллективной защиты; проходить обучение безопасным методам и приемам выполнения работ по охране труда, инструктаж по охране труда и т.п.

Специальные нормы об особой охране труда женщин предусматривают, во-первых, охрану труда работающих женщин, во-вторых, охрану труда в связи с материнством. Трудовое законодательство РФ ограничивает применение труда женщин на работах с вредными и (или) опасными условиями труда и на подземных работах (ст. 253 ТК). Облегченные условия труда выражаются в запрещении привлекать беременных женщин к работе в ночное время, к сверхурочным работам, работам в выходные и нерабочие праздничные дни, направлять беременных женщин в служебные командировки. В отношении женщин, имеющих детей в возрасте до трех лет, и работников, имеющих детей-инвалидов или инвалидов детства, до достижения ими 18 лет, а также работников, осуществляющих уход за боль-



ными членами их семей, такие действия возможны с их письменного согласия и при условии, что это не запрещено им медицинскими рекомендациями (ст. 254—264 ТК). Гарантии беременным женщинам, женщинам, имеющим детей и лицам, воспитывающим детей без матери при расторжении трудового договора установлены в ст. 261 ТК.

В целях *охраны труда лиц моложе 18 лет* им запрещен согласно ст. 265 ТК труд на работах с вредными и опасными условиями, по обслуживанию материальных ценностей на основе заключенного договора о полной материальной ответственности, а также на работах, которые могут причинить вред их нравственному развитию (в игорном бизнесе, в ночных клубах, на производстве, в перевозке и торговле спиртными напитками, табачными изделиями, наркотическими и токсическим препаратами). Дополнительные гарантии работникам в возрасте до 18 лет при расторжении трудового договора предусмотрены ст. 269 ТК.

13.9. Защита трудовых прав и свобод

В ч. 2 ст. 352 ТК предусмотрено, что *основными способами защиты трудовых прав и свобод* являются:

- государственный надзор и контроль за соблюдением трудового законодательства;
- защита трудовых прав и законных интересов работников профессиональными союзами;
- самозащита работниками трудовых прав;
- судебная защита.

В соответствии со ст. 353 ТК органы федеральной инспекции труда осуществляют государственный надзор и контроль за соблюдением трудового законодательства всеми работодателями. Основными задачами федеральной инспекции труда признаются обеспечение, соблюдение и защита трудовых прав и свобод граждан, включая право на безопасные условия труда, обеспечение соблюдения работодателями трудового законодательства и др.

Государственные инспекторы труда при осуществлении надзорно-контрольной деятельности *имеют право*: посещать в любое время суток организации всех организационно-правовых форм и форм собственности работодателей — физических лиц в целях проведения инспекции; запрашивать у работодателей, органов исполнительной



власти и органов местного самоуправления и получать от них документы, объяснения, информацию и др.

Государственные инспекторы вправе предъявить работодателям и их представителям обязательные для исполнения предписания об устранении нарушений трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, о восстановлении нарушенных прав работников, привлечении виновных в указанных нарушениях к дисциплинарной ответственности или об отстранении их от должности в установленном порядке. Государственные инспекторы труда имеют право составлять протоколы и рассматривать дела об административных правонарушениях в пределах полномочий, подготавливать и направлять в правоохранительные органы и в суд другие материалы о привлечении виновных к ответственности в соответствии с федеральными законами, иными нормативными правовыми актами РФ и др.

Государственный надзор за безопасным ведением работ в промышленности, государственный энергетический надзор, государственный санитарно-эпидемиологический надзор и государственный надзор за ядерной и промышленной безопасностью осуществляют федеральные органы исполнительной власти, имеющие функции по контролю и надзору в соответствующей сфере (ст. 366–369 ТК).

Защита трудовых прав и законных интересов работников осуществляется профессиональными союзами. Профсоюзы имеют право согласно ст. 370 ТК на контроль за соблюдением работодателями и их представителями трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, выполнением ими условий коллективных договоров, соглашений.

Работодатели обязаны, получив требование профсоюза о необходимости устранения выявленных нарушений в недельный срок сообщить в профсоюзный орган о результатах рассмотрения данного требования и принятых мерах. Для осуществления контроля общероссийские профсоюзы и их объединения могут создавать *правовые и технические инспекции труда* профсоюзов.

В защите трудовых прав работников имеет значение правило, установленное ст. 371 ТК, согласно которому работодатель принимает решение по определенным вопросам с учетом мнения соответствующего профсоюзного органа в случаях, предусмотренных ТК.



Не меньшее значение имеет установленный ст. 372 ТК порядок учета мнения выборного органа первичной профсоюзной организации при принятии локальных нормативных актов, а также порядок учета мнения выборного органа первичной профсоюзной организации при расторжении трудового договора по инициативе работодателя по основаниям, предусмотренным п. 2, 3 или 5 ч.1 ст. 81 ТК.

В гл. 59 ТК впервые предусмотрена *самозащита работниками трудовых прав*. К самозащите работники прибегают не обращаясь в какие-либо государственные органы или профсоюзы. Вопрос о самозащите принимается работником самостоятельно и не имеет отношения к забастовке.

Статья 379 ТК, закрепляя *формы самозащиты*, устанавливает, что работник может отказаться от выполнения работы, не предусмотренной трудовым договором, а также работы, которая непосредственно угрожает его жизни и здоровью. На время отказа от указанной работы за работником сохраняются все права, предусмотренные нормативными правовыми актами. В целях самозащиты трудовых прав работник имеет право согласно ч. 2 ст. 379 ТК отказаться от выполнения работы также в других случаях, предусмотренных ТК или иными федеральными законами. Право на самозащиту предусмотрено в отдельных статьях ТК (ст. 142, 219) как отказ от выполнения работы, если работодатель нарушает важнейшие трудовые права работника: на заработную плату и на охрану труда.

В ст. 380 ТК указано, что работодатель и его представители не имеют права препятствовать работникам в осуществлении ими самозащиты трудовых прав.

Значительную роль играет судебная защита. В ст. 37 Конституции установлено право на индивидуальные и коллективные трудовые споры, включая право на забастовку. Забастовка является способом разрешения коллективного трудового спора в его критической фазе, когда исчерпаны примирительные процедуры.

Трудовые споры различаются по субъектному составу, предмету, характеру спора. Трудовые споры разграничиваются также в зависимости от того, из каких правоотношений они возникают. В соответствии с этими основаниями можно дать примерную классификацию трудовых споров. По *субъектному составу и предмету* споры делятся на *индивидуальные* и *коллективные*. Предметом индивидуального

спора между работником и работодателем является требование работника о восстановлении нарушенных трудовых прав или признании трудовых прав, которые, по его мнению, должны ему принадлежать. Данные споры именуют обычно «конфликтами права».

В коллективных спорах участвуют работники (трудовой коллектив работников) и работодатель (их представители). Коллективные трудовые споры возникают по поводу *установления и изменения условий труда*, заключения, изменения и выполнения коллективных договоров, соглашений, а также в связи с отказом работодателя учесть мнение выборного представительного органа работников при принятии локальных нормативных актов (ч. 1 ст. 398 ТК). Эти коллективные споры именуются также «*конфликтами интересов*».

По *характеру* трудовые споры разделяются на искивые и неисковые. Споры искового характера — это индивидуальные споры. Они предполагают подачу заявления (предъявление иска) в органы по рассмотрению трудовых споров. Такими органами являются комиссии по трудовым спорам и суд. Споры неискового характера имеют коллективное значение и являются коллективными трудовыми спорами, для разрешения которых в каждом отдельном случае создаются соответствующие примирительные органы; примирительная комиссия, если стороны не достигли соглашения, они переходят к переговорам о приглашении посредника и (или) создании трудового арбитража. Понятие и порядок рассмотрения индивидуальных трудовых споров определены гл. 61 ТК, а коллективных трудовых споров — гл. 62 ТК.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Определите трудовое отношение и его стороны. Каковы основные права и обязанности работника и работодателя?
2. Что такое трудовой договор? Каковы его содержание и порядок заключения, как разграничиваются основания прекращения трудового договора?
3. Что такое рабочее время? Определите право на отдых. Каковы его гарантии?
4. Какие вам известны основные способы защиты трудовых прав? Дайте разграничение трудовых споров и определите порядок их разрешения.



5. Что такое дисциплинарная и материальная ответственность?

6. Какие государственные гарантии оплаты труда вы знаете? Что такое система оплаты труда?

Литература

1. *Гейхман, В. Л.* Трудовое право : учебник / В. Л. Гейхман, И. К. Дмитриева. — М., 2010.

2. *Гусов, К. Н.* Трудовое право России : учебник / К. Н. Гусов, В. Н. Толкунова. — М., 2005.

3. Комментарий к Трудовому кодексу Российской Федерации / отв. ред. Ю. П. Орловский. — М., 2009.



Глава 14

УГОЛОВНОЕ ПРАВО

14.1. Понятие, задачи и принципы уголовного права

Уголовное право — совокупность юридических норм, установленных законом и определяющих преступность и наказуемость общественно опасных деяний, основания уголовной ответственности, виды наказаний и иных мер уголовно-правового характера и условия их применения, основания и порядок освобождения от уголовной ответственности и наказания.

Единственным уголовным законом в России является УК — универсальный систематизированный нормативный правовой акт, характеризующийся внутренним единством и объединяющий все нормы уголовного права, имеющие силу на территории РФ.

УК подразделяется на Общую часть, положения которой (уголовный закон, преступление, наказание и т.д.) распространяются на любые преступления, и Особенную часть, в которой дается описание конкретных видов преступлений (убийство, кража, изнасилование, хулиганство и т.д.) и определяются виды и размеры наказания за эти преступления.

Задачами уголовного права РФ являются охрана прав и свобод человека и гражданина, собственности, общественного порядка и общественной безопасности, окружающей среды, конституционного строя РФ от преступных посягательств, обеспечение мира и безопасности человечества, а также предупреждение преступлений. Для осуществления этих задач УК устанавливает основание и принципы уголовной ответственности, определяет, какие из числа опасных для личности, общества и государства деяний признаются преступлениями, и устанавливает виды наказаний



и иные меры уголовно-правового характера за совершение преступлений (ст. 2 УК).

Нормы уголовного права применяются в строгом соответствии с принципами, сформулированными в УК.

Принцип законности (ст. 3 УК) означает, что преступность, наказуемость и иные уголовно-правовые последствия деяния определяются только УК и применение уголовного закона по аналогии не допускается.

В соответствии с *принципом равенства* граждан перед законом лица, совершившие преступления, подлежат уголовной ответственности независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств (ст. 4 УК).

Принцип вины заключается в том, что лицо подлежит уголовной ответственности только за те общественно опасные действия (бездействие) и наступившие общественно опасные последствия, в отношении которых установлена его вина (т.е. умысел или неосторожность), и что объективное вменение, т.е. уголовная ответственность за невиновное, случайное причинение вреда, не допускается (ст. 5 УК).

Принцип справедливости означает, что наказание и иные меры уголовно-правового характера, применяемые к лицу, совершившему преступление, должны быть справедливыми, т.е. соответствовать характеру и степени общественной опасности преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного. Принцип справедливости предполагает также, что никто не может нести уголовную ответственность дважды за одно и то же преступление (ст. 6 УК).

Исходя из *принципа гуманизма*, уголовное законодательство РФ обеспечивает безопасность человека. Наказание и иные меры уголовно-правового характера, применяемые к лицу, совершившему преступление, не могут иметь своей целью причинение физических страданий или унижение человеческого достоинства (ст. 7 УК).

14.2. Уголовный закон и его действие

Преступность и наказуемость деяния определяются уголовным законом, действовавшим во время совершения этого деяния. Законы должны быть официально опублико-



ваны в «Российской газете» или «Собрании законодательства Российской Федерации» и по истечении десяти дней вступают в силу одновременно на всей территории РФ.

В ст. 10 УК раскрыто *понятие и принципы обратной силы уголовного закона*. В частности, «уголовный закон, устраняющий преступность деяния, 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 или имеющих судимость».

Уголовный закон, устанавливающий преступность деяния, усиливающий наказание или иным образом ухудшающий положение лица, *обратной силы не имеет*.

Лицо, совершившее преступление на территории РФ, подлежит уголовной ответственности по УК (ч. 1 ст. 11). Под действие УК попадают:

граждане Российской Федерации, совершившие преступление на территории РФ;

граждане Российской Федерации, совершившие преступление на территории иностранного государства, если там они не были осуждены и не отбывали наказание за это деяние (ч. 1 ст. 50 Конституции), а также если совершенное ими деяние признано преступлением в государстве, на территории которого оно было совершено (ст. 12 УК);

военнослужащие воинских частей РФ, дислоцирующихся за пределами Российской Федерации, за преступления, совершенные на территории иностранного государства, несут уголовную ответственность по УК;

иностранцы граждане и лица без гражданства, не проживающие постоянно в Российской Федерации, совершившие преступления на территории РФ.

Вопрос об уголовной ответственности дипломатических представителей иностранных государств в случае совершения ими преступлений на территории России разрешается дипломатическим путем. *Личной неприкосновенностью и дипломатическим иммунитетом от уголовной юрисдикции* пользуются глава дипломатического представительства (посол, посланник, поверенный в делах), советники, торговые представители и их заместители, военные, военно-воздушные и военно-морские атташе и др.

Ограниченным иммунитетом на началах взаимности пользуются консульские должностные лица, сотрудники

обслуживающего персонала дипломатических представительств, члены парламентских и правительственных делегаций.

Право экстерриториальности распространяется также на служебные и жилые помещения, на средства передвижения (транспорт) названных лиц.

14.3. Преступление

Преступлением признается виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное УК под угрозой наказания (ч. 1 ст. 14). Из этого законодательного определения вытекают признаки преступления, составляющие его юридическую характеристику.

Преступлением может быть признано только *деяние*, т.е. выраженное в объективной форме поведение человека, но не его мысли, намерения, цели или настроения. Деяние может объективно выразиться в *действии* (активная форма) либо в *бездействии* (пассивная форма).

Поведение человека может иметь уголовное значение только в случае, если оно обладает свойством *общественной опасности*, т.е. способностью причинять или создавать угрозу причинения существенного вреда личности, обществу или государству. С учетом этого *не является преступлением* действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки какого-либо деяния, предусмотренного УК, но в силу малозначительности не представляющее общественной опасности (ч. 2 ст. 14 УК). Такое деяние может содержать признаки неуголовного правонарушения (дисциплинарного, административного и т.д.) либо влечь моральную ответственность.

Преступлением является только *уголовно-противоправное* деяние, т.е. запрещенное конкретной нормой Особенной части УК, содержащее все юридические признаки преступления, описанного в этой норме. При отсутствии хотя бы одного из этих признаков деяние не является противоправным и не влечет уголовной ответственности.

Виновность как обязательный признак преступления означает, что деяние совершено умышленно либо по неосторожности. При *умышленной форме* вины лицо, сознавая общественную опасность своего деяния и предвидя его общественно опасные последствия, желает их наступления



(прямой умысел) либо сознательно их допускает или относится к ним безразлично (косвенный умысел). *Неосторожность* в виде легкомыслия характеризуется тем, что лицо, предвидя возможность наступления общественно опасных последствий своего деяния, без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывает на предотвращение этих последствий. При небрежности лицо не видит возможности наступления общественно опасных последствий своего деяния, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло предвидеть эти последствия.

Наказуемость — признак преступления, указывающий на закономерность наступления неблагоприятного для правонарушителя последствия в виде наказания.

В зависимости от степени общественной опасности и с учетом формы вины все преступления подразделяют на четыре категории (ст. 15 УК).

К преступлениям *небольшой тяжести* относятся все умышленные и неосторожные преступления, за которые максимальное наказание, предусмотренное законом, не превышает двух лет лишения свободы. Преступлениями средней тяжести признаются умышленные и неосторожные деяния, за которые закон устанавливает максимальное наказание в виде лишения свободы на срок свыше двух, но не свыше пяти лет. К *тяжким* относятся умышленные и неосторожные преступления, наказуемые по закону лишением свободы на срок свыше пяти, но не свыше десяти лет. *Особо тяжкими* признаются только умышленные преступления, за которые законом установлено наказание в виде лишения свободы на срок свыше десяти лет или более строгое наказание.

Преступлением является предусмотренное уголовным законом общественно опасное деяние, не только доведенное до своего завершения, но и прерванное на стадиях приготовления или покушения.

Приготовлением к преступлению признаются приискание, изготовление или приспособление лицом средств или орудий совершения преступления, приискание участников преступления, сговор на совершение преступления, если при этом преступление не было доведено до конца по не зависящим от этого лица обстоятельствам (ч. 1 ст. 30 УК). В соответствии с законом *преступным признается приготовление* только к тяжкому или особо тяжкому преступле-

нию (ч. 2 ст. 30 УК). Срок или размер наказания за приготовление к преступлению не может превышать половины максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за это же, но оконченное преступление (ч. 2 ст. 66 УК).

Покушением на преступление признаются умышленные действия или бездействие, непосредственно направленные на совершение преступления, если преступление не было доведено до конца по не зависящим от воли данного лица обстоятельствам (ч. 3 ст. 30 УК). В отличие от приготовления *покушение* означает, что преступление уже было начато и тем была создана реальная угроза причинения вреда интересам личности, общества или государства. *Уголовно-наказуемым признается покушение на любое преступление* независимо от категории его тяжести. Срок или размер наказания за покушение на преступление не может превышать трех четвертей максимального срока или размера наказания, предусмотренного законом за это же, но оконченное преступление (ч. 3 ст. 66 УК).

Преступными признаются действия не только тех лиц, которые лично физически совершили преступление, но и лиц, содействовавших совершению этого преступления. Для обоснования уголовной ответственности лиц, не принимавших непосредственного участия в совершении преступления, но помогавших совершить его, уголовным законодательством предусмотрен институт *соучастия в преступлении*, которое означает умышленное совместное участие двух или более лиц в совершении умышленного преступления (ст. 32 УК).

Наряду с исполнителями соучастниками преступления признаются организаторы, подстрекатели и пособники.

Исполнителем преступления признается лицо, непосредственно совершившее преступление либо непосредственно участвовавшее в его совершении совместно с другими лицами (соисполнителями), а также лицо, совершившее преступление посредством использования других лиц, не подлежащих уголовной ответственности (малолетних, неменяемых и т.д.).

Организатором преступления признается лицо, организовавшее совершение преступления или руководившее его исполнением, а также лицо, создавшее организованную группу или преступное сообщество (преступную организацию) либо руководившее ими.



Подстрекатель — лицо, склонившее другое лицо к совершению преступления путем уговора, подкупа, угрозы или другим способом.

Пособник — лицо, содействовавшее совершению преступления советами, указаниями, предоставлением информации, средств или орудий совершения преступления, либо устранением препятствий, а также лицо, заранее обещавшее скрыть преступника, средства или орудия совершения преступления, следы преступления либо предметы, добытые преступным путем, а равно лицо, заранее обещавшее приобрести или сбыть такие предметы.

Ответственность соучастников преступления носит индивидуальный характер и определяется характером и степенью фактического участия каждого из них в совместном совершении преступления.

14.4. Уголовная ответственность

Формулируя уголовно-правовые запреты, законодатель устанавливает *уголовную ответственность* за каждый вид преступления. Предусмотренная уголовным законом ответственность представляет собой запрет-предупреждение, извещающая о том, что любое лицо, если оно нарушит запрет, окажется в сфере действия уголовного закона.

Уголовная ответственность означает, во-первых, основанную на нормах уголовного закона и вытекающую из факта совершения преступления обязанность лица, совершившего уголовно-противоправное деяние, дать отчет в содеянном перед государством в лице его уполномоченных органов; во-вторых, выраженную в судебном приговоре отрицательную оценку (осуждение, признание преступным) совершенного деяния и порицание (выражение упрека) лица, совершившего это деяние; в-третьих, назначенное виновному наказание или иную меру уголовно-правового характера; в-четвертых, судимость как специфическое правовое последствие после осуждения с отбыванием назначенного наказания.

Реализация уголовной ответственности означает, что лицу, совершившему преступление, предъявляется обвинение и оно передается суду, который констатирует факт совершения преступления, дает ему надлежащую правовую



оценку (квалификацию) и назначает подсудимому наказание или иную меру уголовно-правового характера.

По общему правилу *материальным воплощением (формой реализации) уголовной ответственности* является наказание. Однако закон знает и другие формы ее реализации. Так, несовершеннолетний, осужденный за совершение преступления небольшой или средней тяжести, может быть освобожден судом от наказания с применением к нему принудительных мер воспитательного воздействия (предупреждение, передача под надзор родителей или лиц, их заменяющих, либо специализированного государственного органа и т.д.). Несовершеннолетний, осужденный за совершение преступления средней тяжести, может быть освобожден от наказания с помещением его в специальное воспитательное или лечебно-воспитательное учреждение для несовершеннолетних, если этого, по мнению суда, достаточно для достижения целей наказания (ст. 92 УК).

Уголовная ответственность возможна только при наличии к этому основания. *Основанием уголовной ответственности*, согласно закону, является совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного УК (ст. 8). Под *составом преступления* понимается совокупность предусмотренных уголовным законом объективных и субъективных признаков, характеризующих общественно опасное деяние как преступление.

Все *признаки состава преступления* разделяются на четыре однородные группы, называемые элементами состава и характеризующими преступление со стороны: 1) объекта преступления; 2) объективной стороны преступления; 3) субъективной стороны преступления; 4) субъекта преступления.

Объект преступления — охраняемые уголовным законом социальные ценности, на которые посягает уголовно-наказуемое деяние (жизнь, здоровье, отношения собственности, общественная безопасность и т.д.). Объект преступления не следует смешивать с предметом посягательства (при краже объектом является собственность, а предметом — конкретное имущество), а также с потерпевшим от преступления, которому причиняется моральный, физический или имущественный вред.

Объективная сторона преступления — это его внешнее проявление в реальной действительности. *Признаки объективной стороны преступления*: деяние (действие или без-



действие), общественно опасные последствия, причинная связь между деянием и его общественно опасными последствиями, место, время, способ, обстановка, орудия и средства совершения преступления. Это именно те признаки, которые придают уголовно-наказуемому деянию его индивидуальность и позволяют главным образом отграничить один вид преступления от другого (кражу от грабежа или мошенничества).

Субъективная сторона преступления — психическая деятельность лица, непосредственно связанная с совершением преступления. Содержание субъективной стороны преступления характеризуется такими юридическими признаками, как вина в форме умысла или неосторожности (см. § 2), мотив и цель.

Субъект преступления — лицо, совершившее уголовно-наказуемое деяние и способное в соответствии с законом нести за него уголовную ответственность.

Лицами, подлежащими уголовной ответственности, закон признает только вменяемых физических лиц, достигших минимального возраста, с которого возможна уголовная ответственность за данное преступление.

По общему правилу уголовной ответственности могут подлежать лица, достигшие 16-летнего возраста к моменту совершения преступления. Однако за некоторые перечисленные в законе (ч. 2 ст. 20 УК) преступления, общественная опасность которых очевидна и подростку, уголовная ответственность наступает по достижении 14-летнего возраста (убийство, похищение человека, изнасилование, кража, грабеж, угон транспортных средств, терроризм, хулиганство и т.п.).

14.5. Обстоятельства, исключающие преступность деяния

В жизни существуют ситуации, когда деяние внешне, формально подпадает под признаки конкретного преступления, однако на самом деле лишено признака общественной опасности. Закон относит к этим обстоятельствам: необходимую оборону и крайнюю необходимость, задержание лица, совершившего преступление, физическое и психическое принуждение, исполнение приказа или распоряжения.

Необходимая оборона — защита личности или прав обороняющегося или другого лица, интересов общества или



государства от общественно опасного посягательства путем причинения посягающему вреда, если не были превышены пределы необходимой обороны.

Необходимая оборона признается *правомерной*, если она:

- совершается против общественно опасного, преступного посягательства;

- совершается против наличного, действительного посягательства, которое реально причиняет вред и продолжается. При этом недопустима необходимая оборона после окончания посягательства;

- предполагает причинение вреда посягающему, а не третьим лицам;

- при необходимой обороне не должно быть допущено превышение пределов необходимой обороны, т.е. действий, явно не соответствующих характеру и опасности посягательства.

Допустимо использование защитных механизмов и приспособлений, животных (собак) для предотвращения общественно опасных посягательств в том случае, если исключена возможность причинения вреда невиновным лицам и чрезмерного вреда виновным.

Недопустимо, например, использование проволоки с высоким напряжением по периметру садового участка, оставление на дачах отравленных спиртных напитков, ибо в этом случае лица будут нести уголовную ответственность.

Не считается преступлением причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам в состоянии *крайней необходимости*, т.е. для устранения опасности, непосредственно угрожающей личности и правам данного лица или иных лиц, интересам общества или государства, если эта опасность не могла быть устранена иными средствами и при этом не были превышены пределы крайней необходимости.

Действия могут быть признаны совершенными в состоянии крайней необходимости при наличии нескольких условий:

- существует опасность для законных интересов лица, которая может исходить от стихийных сил природы, неисправности машин, болезни животного, опасного посягательства какого-либо лица;

- опасность, угрожающая причинить вред, носит реальный, очевидный характер;

устранение опасности невозможно другими средствами, кроме как путем причинения вреда отношениям, охраняемым уголовным законом;

причиненный вред должен быть меньше предотвращенного (например, не может быть признано правомерным спасение своей жизни за счет жизни другого человека).

Крайняя необходимость и необходимая оборона существенно отличаются друг от друга. При необходимой обороне вред причиняется посягающему, а при крайней необходимости, — как правило, лицу, не связанному с созданием опасности личности, его правам, государственным и общественным интересам.

Необходимая оборона правомерна в том случае, если причиненный вред меньше, равен или даже больше предотвращенного. В отличие от этого при крайней необходимости причиненный вред должен быть всегда меньше, чем предотвращенный.

Необходимая оборона допускается, даже если обороняющийся имел возможность защитить государственные, общественные или личные интересы, не причиняя вред посягающему. Напротив, состояние крайней необходимости исключается, если устранение опасности было возможно без причинения вреда третьим лицам.

Признается допустимым действие, направленное на задержание лица в связи с совершением им преступления, при условии, что вред, причиненный задерживаемому, соответствует характеру совершенного преступления и оказанного им при задержании сопротивления.

Не является преступлением причинение вреда охраняемым законом интересам под воздействием *физического принуждения*, если вследствие такого принуждения лицо не могло руководить своими действиями (бездействием).

Психическое принуждение — воздействие на волю лица словом, жестами, демонстрацией оружия, т.е. угрозой. Такие действия способны вызвать у лица страх и опасение за свою жизнь, здоровье, собственность и за благополучие своих родственников, и в силу этого он совершает требуемое от него преступное деяние. Деяния, совершенные под воздействием физического или психического принуждения, не являются преступлением.

Закон устанавливает, что не является преступлением причинение вреда охраняемым законом интересам, допущенное лицом, действовавшим *во исполнение обязательных*

для него приказа или распоряжения. При этом лицо, исполнившее приказ, должно находиться в подчинении того, кто его отдал; исполнитель по службе обязан подчиниться приказу. Уголовную ответственность в данном случае несет не исполнитель приказа, а лицо, отдавшее незаконные приказ или распоряжение.

14.6. Понятие и виды наказаний

Статья 43 УК определяет, что *наказание* есть мера государственного принуждения, назначаемая по приговору суда. Наказание применяется к лицу, признанному виновным в совершении преступления, и заключается в предусмотренном УК лишении или ограничении прав и свобод этого лица.

Отличительные признаки уголовного наказания:

осуждение лица, виновного в совершении преступления осуществляется от имени государства;

в отличие от иных видов государственного принуждения уголовное наказание носит репрессивный характер;

уголовное наказание применяется только к лицам, виновным в совершении преступлений;

уголовное наказание применяется только по приговору суда;

только уголовное наказание влечет за собой возникновение у лица судимости. Статьей 86 УК установлено, что лицо, осужденное за совершение преступления, считается судимым со дня вступления обвинительного приговора суда в законную силу и до момента погашения или снятия судимости.

Цель назначения уголовного наказания — общее и специальное предупреждение преступлений. Специальное предупреждение направлено на исправление и перевоспитание преступников, а общее — на предостережение других лиц от совершения преступления под угрозой наступления ответственности.

Наказания, предусмотренные за совершение преступлений, различны по содержанию и тяжести. Они образуют в целом систему наказаний, которая определяется общественным и государственным строем.

УК предусматривает следующую *систему наказаний*: штраф;



лишение права заниматься определенной деятельностью;

лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград;

обязательные работы;

исправительные работы;

ограничение по военной службе;

ограничение свободы;

арест;

содержание в дисциплинарной воинской части;

лишение свободы на определенный срок;

пожизненное лишение свободы;

смертная казнь.

Применительно к несовершеннолетним УК отдельно устанавливает систему и перечень назначаемых наказаний. В нее входят штраф, лишение права заниматься определенной деятельностью, обязательные работы, исправительные работы, ограничение свободы, лишение свободы на определенный срок.

Все наказания, предусмотренный УК, подразделяются на *основные* и *дополнительные*, а также наказания, которые могут назначаться и как основные, и как дополнительные.

Штраф как вид уголовного наказания заключается в денежном взыскании, назначаемом в пределах, установленных УК. В случае неуплаты в установленный срок штраф взыскивается судебным приставом-исполнителем принудительно.

Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью состоит в запрещении занимать должности на государственной службе, в органах местного самоуправления либо заниматься определенной профессиональной или иной деятельностью.

При осуждении лица за совершение тяжкого или особо тяжкого преступления с учетом его личности суд может лишить его *специального, воинского или почетного звания, а также классного чина и государственных наград*.

Обязательные работы состоят в выполнении осужденным в свободное от основной работы время бесплатных общественно-полезных работ в пользу общества, вид которых определяется органами местного самоуправления. Речь идет о том, что лицо продолжает выполнять свою основную работу (или учиться в школе, вузе и т.д.), а к работам привлекается в свободное время и не свыше четырех часов в день.

Обязательные работы не назначаются инвалидам I группы, беременным женщинам, женщинам, имеющим детей в возрасте до трех лет, военнослужащим, проходящим военную службу по призыву.

Исправительные работы заключаются в принудительном привлечении осужденного к труду по основному месту его работы на срок, указанный в приговоре суда, с удержанием в доход государства определенной доли его заработка (от 5 до 20%). При злостном нарушении отбывания наказания инспекция направляет в суд представление о замене этого наказания арестом (из расчета один день ареста за два дня исправительных работ или один день лишения свободы за три дня исправительных работ).

Ограничение по военной службе применяется в отношении военнослужащих, проходящих военную службу по контракту, вместо исправительных работ. Из денежного содержания осужденного удерживается в доход государства до 20% денежного довольствия. В период содержания осужденного к ограничению по службе и отбывания им наказания он не может быть повышен в должности, воинском звании. Срок наказания составляет от трех месяцев до двух лет.

Ограничение свободы заключается в установлении судом осужденному следующих ограничений: не уходить из дома (квартиры, иного жилища) в определенное время суток, не посещать определенные места, расположенные в пределах территории соответствующего муниципального образования, не выезжать за пределы территории соответствующего муниципального образования, не посещать места проведения массовых и иных мероприятий и не участвовать в указанных мероприятиях, не изменять место жительства или пребывания, место работы и (или) учебы без согласия специализированного государственного органа, осуществляющего надзор за отбыванием осужденными наказания в виде ограничения свободы. Ограничение свободы назначается на срок от двух месяцев до четырех лет в качестве основного вида наказания за преступления небольшой и средней тяжести, а также на срок от шести месяцев до двух лет в качестве дополнительного вида наказания к лишению свободы в случаях, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК.

Арест состоит в содержании осужденного в условиях строгой изоляции от общества. Это кратковременное лише-



ние свободы на срок от одного до шести месяцев. К лицам, не достигшим 16 лет, беременным женщинам и женщинам, имеющим детей до 14 лет, арест как вид наказания не назначается. Военнослужащие отбывают наказание в виде ареста на гауптвахте. Для гражданских лиц этот вид наказания не введен, так как до сих пор не созданы необходимые условия для его исполнения.

Содержание в дисциплинарной воинской части (дисциплинарном батальоне) назначается военнослужащим, проходящим военную службу по контракту на должностях рядового и сержантского состава, если они на момент вынесения судом приговора не отслужили установленного законом срока по призыву. Исполнение наказания возложено на Министерства обороны РФ. Срок наказания составляет от трех месяцев до двух лет.

Лишение свободы на определенный срок — наиболее суровый вид наказания, который состоит в принудительной изоляции осужденного путем помещения его в предназначенные для этого учреждения на срок, установленный приговором суда, со специальным режимом содержания. Срок лишения свободы может составлять от двух месяцев до 20 лет.

Различают следующие *учреждения, где отбывают наказания лица, осужденные к лишению свободы*:

колонии-поселения (за преступления, совершенные по неосторожности, не свыше пяти лет);

воспитательные колонии;

лечебные исправительные учреждения;

исправительные колонии общего режима (за умышленные преступления небольшой и средней тяжести, тяжкие преступления);

исправительные колонии строгого режима (за особо тяжкие преступления, совершенные впервые, а также при рецидиве);

исправительные колонии особого режима для лиц, признанных особо опасными рецидивистами, осужденных к пожизненному заключению;

тюрьма.

УК установил по совокупности преступлений *максимальный срок лишения свободы* — 25 лет, а по совокупности приговоров — 30 лет.

Пожизненное лишение свободы применяется за совершение особо тяжких преступлений, посягающих на жизнь, а

также совершаемых против общественной безопасности, и может назначаться в случае, когда суд сочтет возможным не применять смертную казнь. Данная мера не применяется в отношении женщин, лиц моложе 18 лет и мужчин старше 65 лет.

Смертная казнь — высшая мера уголовного наказания, содержанием которого является лишение лица жизни по приговору суда. Это исключительная мера наказания. В России в соответствии с международными соглашениями установлен мораторий на применение смертной казни и вместо нее суд назначает пожизненное лишение свободы.

14.7. Особенная часть УК

Особенная часть УК представляет собой совокупность установленных уголовным законом норм, определяющих виды и признаки деяний, признаваемых преступными, а также меры и пределы наказаний, предусмотренных за их совершение.

Особенная часть УК включает следующие разделы: «Преступления против личности», «Преступления в сфере экономики», «Преступления против общественной безопасности и общественного порядка», «Преступления против государственной власти», «Преступления против военной службы», «Преступления против мира и безопасности человечества».

Раздел VII «Преступления против личности» состоит из пяти глав и составляет по объему примерно пятую часть всей Особенной части. Благодаря выделению глав, специально посвященных охране жизни и здоровья (гл. 16), свободы, чести и достоинства личности (гл. 17), половой неприкосновенности и половой свободы личности (гл. 18), конституционных прав и свобод человека и гражданина (гл. 19), семьи и несовершеннолетних (гл. 20), этот раздел дает более четкое, чем прежде представление об уровне охраны прав и интересов личности в современной России.

Например, установлена ответственность за принуждение к изъятию органов или тканей человека для трансплантации (ст. 120). Эта статья предусматривает более суровое наказание, чем при совершении убийства и причинении тяжкого вреда здоровью (ч. 2 ст. 105 и ч. 2 ст. 111). Устанавливается ответственность медицинских работников за ненадлежа-

щее выполнение своих профессиональных обязанностей, повлекшее по неосторожности причинение вреда здоровью или даже смерть человека (ч. 2. и 4 ст. 118, ч. 2 ст. 109).

Раздел пополнился новыми составами: нарушение равноправия граждан (ст. 136), неприкосновенность частной жизни (ст. 137), отказ в предоставлении гражданину информации (ст. 140), нарушение авторских прав и прав изобретателей (ст. 147). Здесь же содержится норма об ответственности за препятствие проведению митингов и собраний (ст. 149).

Раздел VIII «Преступления в сфере экономики» состоит из гл. 21–23, посвященных уголовно-правовой охране собственности, экономической деятельности и интересов частных предпринимательских и иных организаций.

Важные изменения в области охраны собственности были внесены Конституцией, которая установила равную охрану всех форм собственности в России. В УК отсутствует понятие недвижимого имущества, так как завладение домом или квартирой возможно в тех же преступных формах, что и завладение движимым имуществом. Поэтому в качестве объекта всех имущественных преступлений в УК названо «чужое имущество».

Главы 22 и 23 включают виды преступлений, которые не были известны прежнему законодательству. Это такие преступления, как налоговые злоупотребления (ст. ст. 198, 199), незаконное предпринимательство (ст. 171), монополистические действия и ограничение конкуренции (ст. 178). В гл. 22 УК помещены статьи об ответственности за ряд деяний, прежде рассматривавшихся как государственные преступления. Они предусматривают наказание за изготовление, сбыт поддельных денег или ценных бумаг, контрабанду, незаконный экспорт информации, технологий и услуг, используемых при создании оружия массового поражения, а также незаконный оборот ценных металлов, камней или жемчуга (ст. 191).

Экономические преступления не носят насильственного характера, хотя причиняют государству и гражданам материальный ущерб, иногда значительный. Поэтому в большинстве случаев установлены санкции имущественного характера, главным образом в виде крупных штрафов, а лишение свободы предусматривается лишь за совершение тяжких преступлений: подделка денег, принуждение к сдел-



ке, совершенное с применением насилия или группой лиц (ст. 186, 179).

Глава 23 в основном предусматривает ответственность тех лиц, которые своими действиями причиняют ущерб частным предпринимателям (именно коммерческим и иным организациям). УК регулирует ответственность за злоупотребление полномочиями и подкуп лиц, выполняющих в организации управленческие функции (ст. 201, 204). В интересах сохранения коммерческой тайны уголовное дело по этим вопросам может быть возбуждено только с заявления или по согласию этой организации. В этой же главе рассматривается ответственность за злоупотребления частных нотариусов, аудиторов, служащих частных охранных или детективных служб (ст. 202, 203).

Раздел IX «Преступления против общественной безопасности и общественного порядка» образует самый большой в Особенной части УК раздел, который состоит из пяти глав (гл. 24–28).

В гл. 24 «Преступления против общественной безопасности» предусматриваются строгие меры наказания за деяния, часто именуемые «организованной преступностью»: бандитизм (ст. 209), организация незаконного вооруженного формирования или участие в нем (ст. 210) и организация преступного сообщества (ст. 210). В статье об ответственности за бандитизм определены различные меры ответственности организаторов и руководителей банды (от 10 до 15 лет), и для рядовых ее участников (от 8 до 15 лет), а также выделен наиболее опасный случай — участие в банде лица с использованием им своего служебного положения (от 12 до 20 лет).

Статья 208 УК предусматривает ответственность за создание незаконного вооруженного формирования (ч. 1) или участия в нем (ч. 2), а конкретные действия, совершенные в составе этого формирования должны квалифицироваться по совокупности с соответствующими статьями Особенной части УК.

Статья 210 УК устанавливает ответственность за сам факт создания и руководства преступным сообществом. Она является новой в российском законодательстве и призвана заполнить пробел, лишаящий возможности привлечения к ответственности «крестных отцов» и т.п., лично не участвующих в совершении конкретных преступлений.



В УК установлена уголовная ответственность за хулиганство (ст. 213), выделены его квалифицирующие признаки и специальный состав вандализма (ст. 214). Вандализм похож на хулиганство, но не совпадает с ним составом, так как совершается по другим мотивам.

Глава 25 УК предусматривает ответственность за преступления, направленные против здоровья населения и общественной нравственности. На общественную нравственность посягают не только при уничтожении или повреждении памятников истории и культуры (ст. 243), жестоком обращении с животными (ст. 245), но и при надругательстве над телами умерших и местами их захоронения (при совершении группой лиц или по мотиву национальной, расовой, религиозной вражды, а также в отношении сооружений, посвященных борьбе с фашизмом (ст. 244).

Примерами преступлений против здоровья населения являются: незаконное занятие частной медицинской практикой (ст. 235), нарушение санитарно-эпидемиологических правил (ст. 236), выпуск товаров, не соответствующих требованиям безопасности (ст. 238). В УК включен ряд новых норм, в числе которых ст. 237, устанавливающая уголовную ответственность за сокрытие информации об обстоятельствах, создающих опасность для населения, например, о радиоактивном заражении местности.

В гл. 26 подробно описаны все виды экологических преступлений и определены меры ответственности за их совершение.

В гл. 27 включены статьи об ответственности за преступления, совершаемые на различных видах транспорта.

Последняя глава данного раздела (гл. 28) включает наиболее опасные виды компьютерных преступлений: неправомерный доступ к компьютерной информации (ст. 272); создание, использование и распространение вредоносных программ для ЭВМ (ст. 273); нарушение правил эксплуатации ЭВМ или их сети (ст. 274).

Раздел X «Преступления против государственной власти» имеет целью охрану всех трех ветвей власти, о которых говорит ст. 10 Конституции: законодательной, исполнительной и судебной.

Глава 29 носит название «Преступления против основ конституционного строя и безопасности государства» и содержит нормы об ответственности за возбуждение национальной, расовой или религиозной вражды (ст. 282); раз-



глашение государственной тайны (ст. 283), вооруженный мятеж (ст. 279) и др.

Из форм государственной измены, образующих объективную сторону этого преступления, исключены такие деяния, как бегство за границу и отказ вернуться из-за границы.

Глава 30 о должностных преступлениях всегда была одной из самых стабильных и практически не менялась на протяжении 70 лет. УК пополнил ее тремя нормами: отказ в предоставлении информации Федеральному Собранию РФ или Счетной Палате РФ (ст. 287), присвоение полномочий должностного лица (ст. 288) и незаконное участие должностного лица в предпринимательской деятельности (ст. 289).

Глава 31 УК «Преступления против правосудия» предусматривает меры уголовной ответственности за такие действия, как вмешательство в деятельность суда и должностных лиц, осуществляющих правосудие (ст. 294); угроза, оскорбление, клевета в отношении работников судебных органов (ст. 296—298). Новыми для российского уголовного права являются составы, предусмотренные ст. 300 (незаконное освобождение от уголовной ответственности), ст. 303 (фальсификация доказательств), ст. 304 (провокация взятки либо коммерческого подкупа). В то же время УК отказался от уголовной ответственности за недоносительство — явление, порицаемое общественной моралью и нравственностью, однако не рассматриваемое как преступление.

Глава 32 посвящена преступлениям против порядка управления. В данную главу не включены устаревшие нормы о сопротивлении и оскорблении сотрудников милиции, поскольку ответственность за такие деяния определяется другими статьями УК. Вместе с тем появилась статья об ответственности за приобретение или сбыт официальных документов и государственных наград (ст. 324).

Для правовой защиты инспекторов лесной охраны, таможенных и налоговых инспекторов и других лиц, выполняющих особые контрольные или охранительные функции, сформулировано примечание к ст. 318 (применение насилия по отношению к представителю власти), поясняющее, что все эти лица являются представителями власти.

Раздел XI «Преступления против военной службы» существенно изменен по сравнению с прежним законодатель-

ством. Осуществлена декриминализация ряда действий, представляющих незначительную общественную опасность, совершение которых не требует применения мер уголовного наказания, как, например, самовольная отлучка, т.е. оставление места службы на срок не более двух суток.

В УК более жестко преследуется так называемая «дедовщина». Если прежде уголовную ответственность влекло причинение потерпевшему побоев или иного насилия, то по ст. 335 уголовное наказание применяется уже в случае унижения чести и достоинства другого лица.

Раздел XII «Преступления против мира и безопасности человечества» включает статьи, предусматривающие уголовную ответственность за публичные призывы к развязыванию агрессивной войны и нападение на лиц или учреждения, которые пользуются международной защитой (ст. 354 и 360 УК). Остальные статьи включены в УК в силу международных обязательств, взятых на себя Российской Федерацией.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Назовите основные принципы уголовного права.
2. Дайте понятие преступления.
3. Назовите основания уголовной ответственности.
4. Какие обстоятельства исключают преступность деяния?

Литература

1. Уголовное право в вопросах и ответах : учеб. пособие / под ред. В. С. Комиссарова. — М., 2003.
2. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / под ред. А. И. Рарога. — М., 2004.



Глава 15

УГОЛОВНЫЙ ПРОЦЕСС

Уголовный процесс (его также называют уголовным судопроизводством) определяют как осуществляемую в установленных законом и иными правовыми актами пределах и порядке деятельность (систему действий) наделенных соответствующими полномочиями государственных органов по выявлению, предупреждению и раскрытию преступлений, установлению лиц, виновных в их совершении, и применению к ним мер уголовного наказания или иного воздействия, а также возникающие в связи с этой деятельностью правовые (уголовно-процессуальные) отношения между участвующими в ней органами и лицами.

Уголовный процесс — это один из видов правоохранительной деятельности. Ее специфика состоит прежде всего в том, что *она должна осуществляться специально уполномоченными органами и должностными лицами*: судами, прокуратурой, органами дознания и предварительного следствия, компетентными работниками этих органов (судьями, прокурорами, дознавателями, следователями и некоторыми другими). Только они вправе выполнять действия, из которых складывается производство по уголовным делам. Другие государственные органы и должностные лица (например, экспертные учреждения, воспитательные учреждения) не вправе принимать ответственные решения, способные влиять в целом на продвижение конкретного дела. Они лишь оказывают содействие, помогают названным компетентным органам и должностным лицам.

Деятельность, выполняемая при производстве по уголовным делам *слагается из действий, осуществляемых в установленном порядке*. Это непреложное условие обеспечивает юридическую значимость действий такого рода. Если, например, при допросе свидетеля ему не будет разъяснено, что он вправе не давать показания против самого себя, своих близких родственников или супруга, то



сведения, полученные с таким нарушением предписания Конституции, не могут быть использованы в качестве доказательства при осуществлении правосудия. Следователь может побеседовать со свидетелем-очевидцем, получить от него какие-то сведения, важные для раскрытия дела, но если результаты такой беседы не будут оформлены протоколом, то вполне можно считать, что этот следователь в данном случае трудился зря: полученные им сведения не могут стать юридически значимым доказательством.

Порядок (процедура) выполнения конкретных процессуальных действий (допросов, осмотров, обысков, проведения судебных экспертиз, освидетельствований, следственных экспериментов и т.д.) является одной из гарантий законности и обоснованности выполняемых при производстве по уголовным делам действий, а следовательно, законности, обоснованности и справедливости решений, принимаемых на основе данных, получаемых в ходе таких действий.

В деятельности, осуществляемой при производстве по уголовным делам, участвует кроме уполномоченных на совершение процессуальных действий государственных органов и должностных лиц, значительно более широкий круг лиц: подозреваемые, обвиняемые, подсудимые, осужденные, их законные представители и защитники, потерпевшие, гражданские истцы, гражданские ответчики, свидетели, понятые, эксперты, специалисты и др. Всем им предоставляются определенные *процессуальные права*. На них возлагаются также и соответствующие *процессуальные обязанности*.

Обязательный признак уголовного процесса — *правовая регламентация*, устанавливающая пределы и порядок деятельности и возникающих на ее основе отношений. Производство по уголовным делам — один из немногих видов государственной (правоохранительной) деятельности, нуждающихся в особо тщательной правовой регламентации. Такая регламентация необходима для ограничения или исключения ошибок, произвольных действий должностных лиц, а вместе с этим и вполне вероятных злоупотреблений. Она обеспечивается с помощью норм, правил поведения, санкционированных государством и предназначенных для упорядочения производства по уголовным делам. Их совокупность образует то, что называется *уголовно-процессуальным правом*.

Источниками уголовно-процессуального права служат:

- *Конституция*, прежде всего ее положения, содержащиеся в гл. 2 «Права и свободы человека и гражданина» и гл. 7 «Судебная власть»;

- *общепризнанные нормы и принципы международного права, международные договоры Российской Федерации*. Для регламентации уголовного судопроизводства имеет существенное значение широкий круг международных документов, подлежащих применению в Российской Федерации. Это не только документы общего характера, в которых решаются узловые вопросы защиты прав человека (в частности, Всеобщая декларация прав человека, Международный пакт о гражданских и политических правах, Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод), но и документы, специально посвященные производству по уголовным делам. Из числа последних необходимо выделить Конвенцию о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (одобрена двенадцатью государствами СНГ в Минске 22 января 1993 г.), Европейскую конвенцию о взаимной правовой помощи по уголовным делам (ратифицирована Федеральным законом от 25.10.1999 № 193-ФЗ), Устав Международной организации уголовной полиции — Интерпол (Россия участвует с 7 апреля 1990 г.). Помимо этих документов существует несколько десятков двусторонних международных соглашений, в той или иной мере регламентирующих некоторые вопросы уголовного судопроизводства;

- *федеральные законы*, среди которых главенствующую роль играет УПК, который регламентирует в основном *подавляющее большинство* вопросов, возникающих при производстве по уголовным делам.

Одновременно с ним существует несколько десятков федеральных законов, изданных главным образом с целью регламентации отношений, порой весьма отдаленных от уголовного судопроизводства, но при этом содержащих конкретные предписания, которые обязательно должны учитываться при производстве по уголовным делам. К их числу относятся, например, УК, Федеральные конституционные законы от 31.12.1996 № 1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации», от 23.06.1999 № 1-ФКЗ «О военных судах Российской Федерации», Закон РСФСР от 08.07.1981 «О судостроительстве РСФСР», Федеральные за-



коны от 17.12.1998 № 188-ФЗ «О мировых судьях в Российской Федерации», от 05.06.2007 № 87-ФЗ «О внесении изменений в Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации и Федеральный закон “О прокуратуре Российской Федерации”», от 15.07.1995 № 103-ФЗ «О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений», от 31.05.2002 № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», от 12.08.1995 № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности», от 25.07.1998 № 130-ФЗ «О борьбе с терроризмом» и др.

К законам данной группы относятся также законы, которыми устанавливаются особые условия применения мер уголовно-процессуального принуждения при привлечении к уголовной ответственности отдельных категорий лиц (например, депутатов, кандидатов в депутаты, судей, работников прокуратуры);

- *акты Президента РФ и Правительства РФ.* Иногда акты и этого уровня могут иметь отношение к регламентации частных вопросов уголовного судопроизводства. Например, существенное значение имеет Указ Президента РФ от 01.09.1995 № 891 «Об упорядочении организации и проведения оперативно-розыскных мероприятий с использованием технических средств». Широкой известностью у практических работников правоохранительных органов пользуется Инструкция о порядке и размерах возмещения расходов и выплаты вознаграждения лицам в связи с их вызовом в органы дознания, предварительного следствия, прокуратуру или в суд, утвержденная Постановлением Совета Министров РСФСР от 14.07.1990 № 245;

- *постановления Конституционного Суда РФ.* К настоящему времени суд принял около 300 постановлений и определений, имеющих непосредственное значение для практики применения положений УПК. Без их учета невозможны правильное уяснение этих положений и их претворение в жизнь. Тем более невозможна реализация конкретных норм УПК, прямо признанных Конституционным Судом РФ не соответствующими конституционным предписаниям, поскольку они утрачивают юридическую силу и не подлежат применению;

- *разъяснения Пленума Верховного Суда РФ по вопросам судебной практики.* Разъяснения такого рода оформляются в виде документов, называемых постановлениями Плену-

ма Верховного Суда РФ. По закону они являются обязательными для всех судов общей юрисдикции, а также для должностных лиц других органов, применяющих закон, по которому дано разъяснение. В числе таких постановлений по вопросам уголовного судопроизводства постановления от 31.10.1995 № 8 «О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия»; от 10.10.2003 № 5 «О применении судами общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации»; от 05.03.2004 № 1 «О применении судами норм Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации»; от 22.11.2005 № 23 «О применении судами норм Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации, регулирующих судопроизводство с участием присяжных заседателей»;

- *нормативные акты министерств и федеральных служб.*

Как и все другие виды подзаконных актов, они должны соответствовать предписаниям законов и издаваться в пределах компетенции соответствующих органов исполнительной власти.

В сфере уголовного судопроизводства широко распространены нормативные акты, издаваемые Генеральной прокуратурой РФ, МВД России, Министерством юстиции РФ, Судебным департаментом при Верховном Суде РФ и другими службами, выполняющими правоохранительные функции. Широкой известностью среди практических работников пользуются *межведомственные нормативные акты*, т.е. акты, издаваемые руководителями всех или нескольких правоохранительных органов.

Опыт борьбы с преступностью подсказывает, что действия по раскрытию преступлений и изобличению виновных в их совершении должны осуществляться *с заранее установленной последовательностью*. Производство по обычному уголовному делу проходит ряд последовательно сменяющих друг друга *стадий*, для каждой из которых определены законодательством специфические задачи и совокупность процессуальных действий.

Производство по всем уголовным делам начинается со **стадии возбуждения уголовного дела**. В большинстве случаев принятию решения о начале производства по уголовному делу предшествует совершение комплекса действий, регламентируемых законом. Суть их заключается



в проверке *повода* и *основания* к возбуждению уголовного дела, а также *обстоятельств, препятствующих возбуждению уголовного дела (оснований к отказу в возбуждении уголовного дела)*. По результатам осуществляемых в жесткие сроки (как правило, до трех суток) действий такого рода обычно принимается решение о возбуждении уголовного дела или об отказе в его возбуждении. Принять его *обязаны*, как правило, следователь, руководитель следственного органа, орган дознания (руководитель такого органа) либо дознаватель.

Оформляются подобного рода решения процессуальными документами, именуемыми *постановлениями о возбуждении уголовного дела* (либо соответственно — *об отказе в возбуждении уголовного дела*).

Копия постановления руководителя следственного органа, следователя, дознавателя о возбуждении уголовного дела незамедлительно направляется прокурору.

В случае, если прокурор признает постановление о возбуждении уголовного дела незаконным или необоснованным, он вправе в срок не позднее 24 часов с момента получения материалов, послуживших основанием для возбуждения уголовного дела, отменить постановление о возбуждении уголовного дела, о чем выносит мотивированное постановление, копию которого незамедлительно направляет должностному лицу, возбудившему уголовное дело.

О принятых решениях должны быть поставлены в известность заинтересованные лица — заявитель, поставивший вопрос о необходимости возбуждения уголовного дела, и (или) лицо, в отношении которого возбуждено уголовное дело.

Отказ в возбуждении уголовного дела может быть обжалован прокурору, руководителю следственного органа или в суд.

Стадия предварительного расследования — это совокупность процессуальных действий, совершаемых преимущественно с целью выявления, собирания, исследования и оценки доказательств, подтверждающих или опровергающих вину конкретного лица (лиц) в совершении преступления либо наличие обстоятельств, отягчающих или смягчающих его (их) ответственность, а равно с целью оформления материалов, направляемых в суд для принятия итоговых решений.

Осуществление предварительного расследования возложено главным образом на следователей и органы дознания, за законностью действий которых надзирают прокуроры. По жалобам заинтересованных лиц контроль за их действиями осуществляют также суды. Кроме того суды контролируют также действия и решения органов, осуществляющих предварительное расследование, при рассмотрении ходатайств этих органов о даче разрешений на производство некоторых следственных действий, ограничивающих конституционные права и свободы человека и гражданина.

Должностные лица, ведущие предварительное расследование, вправе совершать только те действия и в том порядке, которые разрешены предписаниями УПК, тщательно регламентирующими допросы, осмотры, наложение ареста на имущество, проведение освидетельствований, экспертиз, следственных экспериментов и другие следственные действия.

Уголовно-процессуальное законодательство также содержит систему норм, предназначенных для обеспечения права лица, привлекаемого к уголовной ответственности (подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного), на защиту, в том числе право знать, в чем его обвиняют, какие собраны доказательства, право заявлять ходатайства и отводы, давать объяснения, пользоваться помощью адвоката и т.д.

После выполнения всех следственных действий, которые необходимы по конкретному делу, следователь или дознаватель вправе принять решение о приостановлении производства по делу либо о его прекращении (при наличии оснований, предусмотренных законом).

Однако значительная часть дел направляется в суд с обвинительным заключением или обвинительным актом. В таких процессуальных документах дается формулировка обвинения конкретного лица, которая обычно является основанием для предания обвиняемого суду и разбирательства его дела по существу. В них также перечисляются доказательства как обвинительные, так и те, на которые ссылается сторона защиты в обоснование своей позиции. Обвинительное заключение или обвинительный акт должны быть утверждены прокурором и вместе со всеми материалами дела (после ознакомления с ними обвиняемого, защитника и ряда других лиц, участвующих в деле) направлены в суд.

Подготовка к судебному заседанию. На этой стадии судья, изучив поступившие материалы, вправе принять реше-



ния о направлении дела по подсудности (т.е. передать дело на рассмотрение в другой суд, который по закону должен рассмотреть его), о проведении предварительного слушания либо о назначении судебного заседания. Решение по этим вопросам он принимает единолично и оформляет его постановлением.

Предварительное слушание проводится в случаях, когда какая-то из сторон ставит вопрос об исключении доказательств из материалов дела, выявляются обстоятельства, дающие основания для возвращения дела прокурору, для приостановления или прекращения производства по делу, для направления дела на рассмотрение судом с участием присяжных заседателей, а также когда судья должен решить вопрос об избрании в отношении обвиняемого таких мер, как домашний арест или заключение под стражу. Проводится подобное слушание в судебном заседании, куда приглашаются обвиняемый и его защитник, прокурор, потерпевший, другие участники судопроизводства, заинтересованные в результатах рассмотрения возникших вопросов. Им дается возможность изложить и обосновать свои позиции. По итогам слушания судья принимает соответствующее постановление.

После вынесения постановления о назначении судебного заседания осуществляются подготовительные действия, обеспечивающие эффективность разбирательства дела в суде (вызов, свидетелей, сторон, обеспечение явки подсудимого и т.д.).

Судебное разбирательство. На этой стадии уголовного процесса решаются основные для большинства уголовных дел вопросы — о виновности или невиновности подсудимого в совершении преступления и о наказании, которое должно последовать в случае признания его виновным. Могут быть решены и некоторые другие вопросы — о наличии или отсутствии обстоятельств, препятствующих привлечению подсудимого к уголовной ответственности (амнистия, истечение срока давности, недостижение возраста уголовной ответственности, смерть подсудимого и др.), о возмещении имущественного вреда, причиненного преступлением, об определении судьбы ценностей, изъятых в качестве вещественных доказательств, и т.д. Данная стадия разделяется на несколько последовательно сменяющих друг друга частей: *подготовительную, судебное следствие, судебные прения и последнее слово подсудимого*, а также *постановление*



приговора. Завершается она обычно оглашением приговора (обвинительного или оправдательного) либо определения (производства) о прекращении производства по делу.

Производство в суде второй инстанции осуществляется с целью проверки законности, обоснованности и справедливости приговоров и некоторых иных решений суда первой инстанции, *не вступивших в законную силу.* Такая проверка осуществляется в кассационном и апелляционном порядке.

Кассационное производство предназначено для проверки приговоров и некоторых иных решений, вынесенных при рассмотрении уголовных дел судами первой инстанции, а также приговоров и иных решений второй и надзорной инстанций (районных судов). Оно начинается с подачи осужденным (оправданным) и (или) его защитником, потерпевшим, гражданским истцом или ответчиком, их представителем *кассационной жалобы* либо прокурором — *кассационного представления.* Для этого установлен срок — как правило, десять суток со дня провозглашения приговора или иного обжалуемого судебного решения (осужденным, находящимся под стражей, такой срок исчисляется со дня вручения им копии приговора).

Дела по кассационным жалобам или протестам рассматриваются судами второй (кассационной) инстанции коллегиально в открытых судебных заседаниях с уведомлением лиц, подавших жалобы (представления), о времени и месте рассмотрения их жалоб (представлений). Осужденный, находящийся под стражей и заявивший о своем желании присутствовать на заседании, вправе сделать это непосредственно либо изложить свою позицию путем использования систем видеоконференц-связи. По итогам такого рассмотрения выносится *кассационное определение*, которым, к примеру, жалоба может быть отклонена, а обжалованный приговор — оставлен в силе, либо жалоба удовлетворена, а приговор отменен или изменен и т.д. После вынесения такого определения приговор или иное решение можно обращать к исполнению.

Апелляционное производство имеет практически те же основные задачи, что и кассационное производство. Оно также направлено на выявление и устранение ошибок, допущенных судом первой инстанции в не вступивших в законную силу приговоре или ином судебном решении.

Специфика такого производства состоит прежде всего в том, что оно предназначено для проверки законно-

сти, обоснованности и справедливости приговоров и иных решений *мировых судей* и что в качестве проверяющей инстанции выступает районный суд, на территории деятельности которого находится участок соответствующего мирового судьи. Специфика проявляется также в том, что при рассмотрении в районном суде апелляционной жалобы (апелляционного представления) может *полностью повториться* то, что происходило в мировом суде, т.е. судебное разбирательство с вызовом свидетелей, их допросом, непосредственным исследованием всех доказательств, прениями сторон и постановлением нового приговора.

Исполнение приговора — стадия, представляющая собой совокупность процессуальных действий главным образом суда, связанных с обращением приговора к исполнению и разрешением вопросов, возникающих в процессе исполнения приговора (отсрочка исполнения приговора, освобождение от отбывания наказания по болезни или в связи с инвалидностью, замена одного вида наказания на другой и др.).

Вступление приговора в законную силу и его исполнение не исключают возможности добиваться исправления судебной или следственной ошибки. Этой цели служат две стадии уголовного процесса, которые принято считать исключительными. Одна из них называется *производством в надзорной инстанции*, а другая — *возобновлением дел ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств*. Различие между ними заключается главным образом в том, что они предусматривают неодинаковые основания для отмены и изменения приговора, а также существенно разные процедуры проверки приговоров и иных судебных решений.

Для случаев, когда гражданину причиняется вред ошибочным или злонамеренным привлечением к уголовной ответственности либо применением незаконных мер процессуального принуждения, предусмотрен особый *механизм реабилитации*, который позволяет пострадавшим в сравнительно простом и доступном порядке возместить все виды причиненного имущественного вреда, компенсировать моральный вред, восстановить доброе имя, а равно ущемленные или ограниченные трудовые, жилищные и иные права.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. В чем заключается специфика уголовного процесса как одного из видов правоохранительной деятельности?



2. Каков порядок возбуждения уголовного дела?
3. Какие решения принимает следователь при завершении стадии предварительного следствия?
4. Назовите стадии судебного разбирательства.

Литература

1. Уголовный процесс : учебник / под ред. К. Ф. Гуценко. — 5-е изд. — М., 2004.
2. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации / под ред. В. П. Верина, В. В. Мозякова. — М., 2004.



Глава 16

ГРАЖДАНСКИЙ И АРБИТРАЖНЫЙ ПРОЦЕСС

16.1. Гражданский процесс

Судебная защита гражданских прав. Право на судебную защиту — конституционное право. Каждому гражданину гарантируется судебная защита его прав и свобод (п. 1 ст. 46 Конституции). При нарушении прав физического или юридического лица возникает потребность в восстановлении этих прав. Чаще всего восстановление прав со стороны их нарушителя осуществляется в добровольном порядке. В противном случае потерпевшая сторона может прибегнуть к принудительной защите своих прав и охраняемых законом интересов, используя способы защиты права, перечисленные в нормах ГК и других законах.

Защиту нарушенных прав призваны осуществлять суды общей юрисдикции (включая мировых судей), арбитражные суды, третейские суды. Защита гражданских прав в административном порядке возможна лишь в случаях, предусмотренных законом. При этом решение, принятое в административном порядке, может быть обжаловано в суд (ст. 11 ГК).

Вся деятельность органов по защите права осуществляется с соблюдением установленных законом правил. Определенным процедурным правилам подчинена и деятельность как судов общей юрисдикции, так и арбитражных судов. Порядок производства по гражданским делам, рассматриваемым судами общей юрисдикции, называется *гражданским процессом*, а порядок производства по делам, рассматриваемым арбитражными судами, — *арбитражным процессом*.



Основным законодательным актом, регулирующим процесс рассмотрения гражданских дел в судах общей юрисдикции, является ГПК, а в арбитражных судах — АПК. И тот, и другой процессуальные кодексы предусматривают, что для реализации права на обращение за судебной защитой необходимо наличие определенных предпосылок и соблюдение (если предпосылки имеют место) ряда условий.

Предпосылки и условия для реализации права на судебную защиту. Рассмотрим эти предпосылки и условия применительно к гражданским делам, рассматриваемым в судах общей юрисдикции.

Лицо, предположительно являющееся обладателем спорного права или охраняемого законом интереса и обратившееся в суд за защитой своего права, должно обладать *процессуальной правоспособностью*, т.е. способностью быть стороной в процессе. Раскрывая понятие гражданской процессуальной правоспособности, ГПК указывает на то, что это способность иметь гражданские процессуальные права и нести гражданские процессуальные обязанности. Причем она в равной степени признается за всеми гражданами и организациями, обладающими согласно законодательству РФ правом на судебную защиту прав, свобод и охраняемых законом интересов.

Все граждане наделены процессуальной правоспособностью с момента рождения. Правоспособность юридического лица наступает со времени его государственной регистрации и прекращается в момент завершения его ликвидации (п. 3 ст. 49 ГК).

Дело должно быть *подведомственно суду*. Применительно к судам под подведомственностью понимается совокупность гражданских дел, которые суды общей юрисдикции правомочны рассматривать и разрешать по существу.

Суды общей юрисдикции рассматривают и разрешают:

- исковые дела с участием граждан, организаций, органов государственной власти, органов местного самоуправления о защите нарушенных и оспариваемых прав, свобод и законных интересов, по спорам, возникающим из гражданских, семейных, трудовых, жилищных, земельных, экологических и иных правоотношений;

- дела, разрешаемые в порядке приказного производства (ст. 122 ГПК);

- дела, возникающие из публичных правоотношений (ст. 245 ГПК);



- дела особого производства (ст. 262 ГПК);
- дела об оспаривании решений третейских судов и о выдачи исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов.

Для реализации права на обращение в суд не должно быть препятствия в виде вступившего в законную силу судебного решения, вынесенного по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям, либо вступившего в законную силу определения суда о прекращении производства по делу в связи с отказом от иска или с утверждением мирового соглашения между сторонами, а также наличия в производстве суда тождественного (по сторонам, предмету и основаниям требования) спору.

Реализация права на обращение за судебной защитой может иметь место лишь при отсутствии обязательного для сторон решения третейского суда по спору между этими сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям.

Правовые последствия отсутствия перечисленных предпосылок состоят в том, что если их отсутствие (одной из них) обнаружится при возбуждении дела, то судья обязан отказать в принятии заявления. В случае обнаружения отсутствия одной из предпосылок при подготовке дела к судебному разбирательству при рассмотрении дела по существу в суде первой инстанции или при рассмотрении дела в последующих инстанциях, производство по этому делу должно быть прекращено.

Названные предпосылки лишь создают возможность процессуального движения по рассмотрению и разрешения гражданского дела. Перейти непосредственно к рассмотрению судом дела можно, только совершив реальные действия, соблюдая при этом установленные правила поведения.

В теории гражданского процессуального права эти усилия и правила поведения обозначаются как *условия реализации права на судебную защиту*. Эти условия включают:

- подсудность дела данному суду;
- дееспособность истца;
- наличие полномочий на ведение дела;
- соблюдение требований о форме и содержании искового заявления.

Подсудность гражданских дел в общем значении можно определить как совокупность норм процессуального права, регулирующих относимость подведомственных судам об-

щей юрисдикции гражданских дел к ведению конкретного суда определенного уровня судебной системы для рассмотрения и разрешения этих дел по первой инстанции.

Все суды любого уровня судебной системы РФ рассматривают и разрешают определенный круг гражданских дел по первой инстанции, в зависимости от характера (рода) дела, предмета спора, субъектного состава материального правоотношения. Такая подсудность носит название *родовой подсудности*. Она позволяет отграничить компетенции мировых судей от районных судов, районных судов от компетенции судов субъектов РФ и последних — от компетенции Верховного Суда РФ.

Так *Верховный Суд РФ* рассматривает и разрешает по первой инстанции дела:

- об оспаривании ненормативных актов Президента РФ, Правительства РФ;

- об оспаривании нормативных актов федеральных министерств и федеральных служб, касающихся прав и свобод граждан;

- об оспаривании постановлений о прекращении полномочий судей;

- о приостановлении и прекращении деятельности общероссийских и международных общественных объединений;

- об оспаривании решений и действий (бездействия) Центральной избирательной комиссии РФ по подготовке и проведению референдума Российской Федерации, Президента РФ и депутатов Федерального Собрания РФ.

Областные, краевые суды, суды Москвы и Санкт-Петербурга, автономных областей и округов, суды республик в составе РФ рассматривают и разрешают по первой инстанции дела:

- связанные с государственной тайной;

- об оспаривании нормативных правовых актов органов и должностных лиц государственной власти субъектов РФ, затрагивающих права, свободы и законные интересы граждан и организаций;

- о прекращении или приостановлении деятельности межрегиональных и региональных общественных объединений;

- об оспаривании решений и действий избирательных комиссий субъектов РФ, окружных избирательных комиссий по выборам в федеральные органы государственной



власти, окружных избирательных комиссий по выборам в законодательные (представительные) органы государственной власти субъектов РФ, соответствующих комиссий референдума.

Закон относит к подсудности суда субъектов РФ и другие дела, например о признании забастовки недействительной.

Основное, центральное звено среди судов общей юрисдикции, призванных рассматривать гражданские дела по первой инстанции, — это *районные суды*. Их положение отражено в правиле, согласно которому, если подведомственное суду общей юрисдикции дело специально не отнесено к ведению судов иных звеньев судебной системы, то оно подлежит рассмотрению и разрешению по первой инстанции районным судом.

Важное значение имеет также четкое определение круга дел, подсудных мировым судьям. В настоящее время к ведению мировых судей относятся дела:

- о преступлениях, за совершение которых максимальное наказание не превышает трех лет лишения свободы;
- о выдаче судебного приказа;
- о расторжении брака, если между супругами отсутствует спор о детях;
- о разделе между супругами совместно нажитого имущества при цене иска, не превышающей 50 тыс. руб.;
- иные дела, вытекающие из семейно-правовых отношений (за исключением дел об оспаривании отцовства (материнства), установлении отцовства, о лишении родительских прав, об ограничении родительских прав, усыновлении (удочерении) ребенка), других дел по спорам о детях и дел о признании брака недействительным;
- по имущественным спорам, за исключением дел о наследовании имущества и дел, возникающих из отношений по созданию и использованию результатов интеллектуальной деятельности, при цене иска, не превышающей 50 тыс. руб.;
- дела об определении порядка пользования имуществом;
- об административных правонарушениях.

Помимо родовой подсудности существует и *территориальная подсудность*, которая позволяет распределить дела между однородными судами одного и того же звена судебной системы (например, между районными судами, между мировыми судьями). Подсудность дела зависит от админи-



стративной территории или иного территориального деления (участка), на который распространяется юрисдикция данного суда.

Общее правило территориальной подсудности (общая территориальная подсудность) заключается в том, что исковое заявление предъявляется в суд по месту жительства ответчика. Иск к юридическому лицу предъявляется по месту нахождения юридического лица.

Помимо общей территориальной подсудности существует подсудность по выбору истца — *альтернативная подсудность*. Смысл правил альтернативной подсудности состоит в том, чтобы создать дополнительные благоприятные правовые гарантии для стороны, нуждающейся в судебной защите нарушенного или оспариваемого права. К примеру, иски о взыскании алиментов и об установлении отцовства могут быть предъявлены не только по месту жительства ответчика, но и по месту жительства истца.

По определенным категориям гражданских дел выбор суда строго регламентирован законом. Обращение в иные суды по перечисленным в законе делам исключается. Так, иски о правах на земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты, леса, многолетние насаждения, здания, жилые и нежилые помещения, строения, сооружения, другие объекты, прочно связанные с землей, а также об освобождении имущества от ареста предъявляются в суд по месту нахождения этих объектов или арестованного имущества.

Стороны по соглашению между собой вправе изменить территориальную подсудность для данного дела. В этом случае речь идет о *договорной подсудности*. Изменение может касаться общей или альтернативной подсудности. Исключительная подсудность, равно как и родовая, не может определяться соглашением сторон.

Нарушение правил родовой или территориальной подсудности влечет определенные правовые последствия, которые выражаются в том, что при обнаружении нарушений этих правил при подаче заявления судья возвращает заявление, а при обнаружении нарушения после принятия заявления и возбуждения дела оно подлежит направлению в суд по подсудности.

Помимо соблюдения правил подсудности необходимо наличие дееспособности лица, обратившегося в суд. В соответствии с законом право на предъявление иска имеет только дееспособное лицо.



В ряде случаев исковое заявление от имени заинтересованного лица подается другим лицом. Для того чтобы заявление было принято к рассмотрению, необходимо, чтобы это лицо обладало полномочиями на ведение дела. При предъявлении иска от имени заинтересованного лица судебный представитель обязан одновременно с подачей искового заявления предъявить доверенность, которая подтвердила бы его полномочия. Исковое заявление, подписанное лицом, не обладающим правом на предъявление иска от имени заинтересованного лица, не может быть принято к рассмотрению.

Требования относительно формы и содержания искового заявления в общих чертах изложены в ст. 131 ГПК. В каждом исковом заявлении необходимо указать на обстоятельства, имеющие правовое значение и составляющие предмет доказывания по делу, а также привести доказательства, подтверждающие эти обстоятельства.

Важное значение имеет полное раскрытие в заявлении материально-правового требования истца к ответчику, составляющего предмет иска. Конкретное содержание этого требования вытекает из характера спорного материального правоотношения и способа защиты права, определенного в законе (ст. 12 ГК).

Непредставление доказательств не может рассматриваться в качестве основания для отказа в принятии искового заявления или его возвращении. Несоблюдение требований о форме и содержании искового заявления также не приводит к отказу в его принятии.

Стадии гражданского процесса. Вся деятельность суда по рассмотрению и разрешению гражданских дел развивается в определенной последовательности, переходя из одной стадии в другую. Каждая *стадия процесса представляет собой совокупность процессуальных действий*, направленных на достижение определенной цели, которая стоит перед этой стадией. Так, цель начальной стадии гражданского процесса — *возбуждение дела* (или стадия принятия заявления) — выявить наличие у обратившегося в суд предпосылок для реализации права на судебную защиту и соблюдение им условий, при которых исковое заявление может быть принято конкретным судом к своему рассмотрению.

За стадией возбуждения дела следует *стадия подготовки дела к судебному разбирательству*. Цель этой стадии заключается в том, чтобы обеспечить своевременное и правиль-

ное разрешение дела в одном судебном заседании. В этой стадии также принимаются меры к примирению сторон.

Следующая стадия процесса — *судебное разбирательство*. Эта стадия занимает центральное место среди иных стадий, поскольку она призвана разрешить дело по существу с вынесением законного и обоснованного решения.

Дальнейшие стадии направлены на проверку законности и обоснованности судебных постановлений (решений и определений), не вступивших в законную силу. Эта проверка осуществляется в рамках *апелляционного* или *кассационного рассмотрения дела*, по которому вынесен судебный акт суда первой инстанции. Причем решения и определения мировых судей обжалуются в апелляционном порядке в районный суд, а решения и определения иных судов, в частности районных судов, рассмотревших дело по первой инстанции, — в кассационную коллегия по гражданским делам вышестоящих судов.

При проверке и пересмотре судебных решений, определений и постановлений, вступивших в законную силу, предусмотрена такая стадия, как *пересмотр решений, определений и постановлений суда, вступивших в законную силу, в порядке судебного надзора*.

Необходимо также назвать стадию *пересмотра по вновь открывшимся обстоятельствам решений, определений и постановлений суда, вступивших в законную силу*. Ее наличие обусловлено существованием обстоятельств, не учтенных при вынесении судебного акта в связи с тем, что о них не было и не могло быть известно заявителю и суду.

Участники гражданского процесса. Процессуальные действия совершаются участниками дела в пределах предоставленных им прав и возложенных на них обязанностей. Правовое положение участников процесса неодинаково, что обусловлено различием их места и роли в процессе.

Всех участников гражданского процесса можно разделить на три основные группы. Прежде всего, это *суд*, который занимает главенствующее, основное положение. Статус суда определяется тем, что он руководит ходом процесса, определяет, направляет и контролирует процессуальные действия иных участников процесса. Его распоряжения носят властный характер. Суд выступает гарантом осуществления прав и выполнения обязанностей каждым участником процесса. Именно он разрешает материально-правовой спор по существу и выносит по нему обязательное к испол-



нению судебное решение, защищая тем самым нарушенное или оспариваемое право истца или ответчика.

Вторую группу участников процесса составляют *лица, участвующие в деле*. От процессуальных действий этих лиц во многом зависит движение процесса, переход его из одной стадии в другую, конкретное содержание каждой стадии.

Статус лица, участвующего в деле, приобретает с момента возбуждения дела или привлечения его судом в качестве конкретного участника, процессуальное положение которого определяется законом.

Лица, участвующие в деле, делятся на две группы в зависимости от характера той заинтересованности, которую они имеют в исходе дела. К первой группе относятся стороны (истцы, ответчики), третьи лица. Интерес этих лиц, прежде всего, направлен на материально-правовую сторону судебного конфликта. Указанные лица всегда участвуют в процессе в защиту своих интересов и выступают от своего имени.

Стороны наделены определенными процессуальными правами. Так, они имеют право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, снимать копии, заявлять отводы, представлять доказательства, участвовать в исследовании доказательств, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, свидетелям и экспертам, заявлять ходатайства, давать устные и письменные объяснения суду, представлять свои доводы и соображения по всем вопросам, возникающим в ходе судебного разбирательства, возражать против ходатайств, доводов и соображений других лиц, участвующих в деле, обжаловать решения и определения суда и пользоваться другими процессуальными правами, предоставленными им законом.

Истец вправе отказаться от иска, изменить предмет или основание иска, размер своих требований. В свою очередь ответчик может признать иск полностью или частично. Стороны обладают правом на заключение мирового соглашения. Своими правами стороны обязаны пользоваться добросовестно. Суд должен содействовать сторонам в реализации их прав, разъяснять последствия тех или иных процессуальных действий.

Что касается третьих лиц, то они делятся на две группы: третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора, и третьих лиц, не заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора.



В самом наименовании уже присутствует признак их отличия. Так, если лицо, защищая свое субъективное право, претендует на тот предмет, относительно которого идет спор между истцом и ответчиком, оно занимает в процессе положение третьего лица, заявляющего самостоятельные требования относительно предмета спора. Например, при разделе имущества между супругами мать жены заявила о своем праве собственности на один из предметов, включенных в список вещей, относящихся к общей собственности супругов.

Третье лицо, не заявляющее самостоятельного требования относительно предмета спора, не является субъектом спорного материального правоотношения. Однако принятое по делу решение может повлиять впоследствии на его права и обязанности по отношению к одной из сторон. Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора, пользуются процессуальными правами и несут процессуальные обязанности сторон, кроме права на изменение основания и предмета иска, увеличение или уменьшение размера исковых требований, а также на отказ от иска, признание иска или заключение мирового соглашения.

Вторую группу лиц, участвующих в деле, составляют *прокуроры, органы государственного управления, а также другие лица, которым предоставлено законом право выступать в защиту чужих интересов*. Эти лица, участвующие в деле от своего имени и в защиту иных лиц, имеют только процессуально-правовую заинтересованность в результатах разрешения спора.

Особую группу участников процесса составляют лица, которые *оказывают содействие в осуществлении правосудия*. К их числу относятся свидетели, эксперты, специалисты, переводчики. К этой же группе принято относить и судебных представителей, хотя роль последних достаточно разнообразна с точки зрения реальной защиты интересов тех лиц, в качестве представителей которых они выступают.

Граждане могут вести свои дела лично или через своих *представителей*. Дела недееспособных лиц ведут их *законные представители*. От имени юридических лиц в гражданском процессе выступают их органы, действующие в пределах полномочий, установленных законом, уставом или положением, либо представители этих юридических лиц.

Участие в процессе судебного представителя не влияет на право представляемого (истца, ответчика, третьего лица) самостоятельно участвовать в рассмотрении дела.

Суд назначает адвоката в качестве представителя в случае отсутствия представителя у ответчика, место жительства которого неизвестно, а также в других предусмотренных федеральным законом случаях (ст. 50 ГПК).

Доказывание и доказательства. В процессе рассмотрения гражданского дела решаются две взаимосвязанные задачи. Первая — установление фактических обстоятельств дела. Вторая — правильное применение положений материального права к установленным фактическим обстоятельствам дела.

Первая из этих задач решается путем судебного доказывания, основным инструментом которого являются судебные доказательства.

При судебном доказывании особое значение придается фактам, носящим материально-правовой характер. Совокупность этих фактов, подлежащих доказыванию по конкретному делу, обозначается термином *«предмет доказывания»*.

По общему правилу каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основание своих требований и возражений.

По требованию об оспаривании решений и действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений, должностных лиц обязанность доказывать, что эти решения, действия (бездействие) имели место и привели к нарушению прав и свобод лица, обратившегося в суд, лежит на последнем, а ответная сторона должна доказать законность принятого ею решения, совершенного действия либо отказа в совершении.

Доказательствами по делу являются полученные в предусмотренном законом порядке сведения о фактах, на основании которых суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения сторон, а также иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела.

Эти сведения могут быть получены из объяснений сторон, третьих лиц, иных лиц, участвующих в деле, показаний свидетелей, письменных и вещественных доказательств, звукозаписей и видеозаписей, заключений экспертов.



С практической точки зрения весьма важно уяснить, что те или иные сведения приобретают характер судебного доказательства только в том случае, если они:

- несут информацию об обстоятельствах, имеющих значение для дела;

- получены из тех источников (средств доказывания), которые перечислены в законе;

- получены из перечисленных в законе источников в строгом соответствии с установленными процессуальными нормами порядком.

Весьма важно обеспечение того порядка, который установлен процессуальным законодательством для работы с источниками (средствами) доказывания. Так, при допросе свидетеля он должен быть предупрежден от уголовной ответственности за дачу заведомо ложных показаний и за отказ от дачи показаний (при достижении им 16 лет), при допросе свидетеля в возрасте до 14 лет обязательно должен присутствовать педагог, свидетель может пользоваться письменными заметками только в случае, когда его показания связаны с какими-либо цифровыми или иными данными, которые трудно удержать в памяти, показания свидетелей, собранные в порядке судебного поручения или при допросе свидетеля в другом судебном заседании при отложении дела, требуют обязательного их оглашения в судебном заседании, в котором дело рассмотрено по существу.

Письменные доказательства (документы, акты, договоры, справки, деловая и личная корреспонденция, иные документы и материалы, выполненные в форме словесной, цифровой, графической записи, в том числе полученные посредством факсимильной, электронной или другой связи либо иным способом, позволяющим установить содержание документа) представляются в подлиннике или в форме надлежащим образом заверенной копии. Письменные доказательства оглашаются в судебном заседании и представляются лицам, участвующим в деле, их представителям, а при необходимости — специалистам, свидетелям. При этом лица, участвующие в деле, могут дать объяснения относительно этих доказательств, в частности, касающиеся их содержания.

Вещественные доказательства (различные предметы, которые своими свойствами, признаками как внутреннего, так и внешнего характера, местом нахождения, принадлежностью способны подтвердить или опровергнуть существо-

вание фактов, необходимых для правильного разрешения дела) осматриваются судом и предъявляются лицам, участвующим в деле, и их представителям, а в необходимых случаях — экспертам, специалистам, свидетелям. Эти лица могут обратить внимание суда на те или иные обстоятельства, связанные с осмотром. Эти заявления, как и результаты осмотра вещественного доказательства, заносятся в протокол судебного заседания.

Воспроизведение звукозаписи, видеозаписи производится в зале судебного заседания либо в ином, специально оборудованном для этого помещении. В протоколе судебного заседания отражаются отличительные признаки воспроизведенных источников доказательств с указанием времени воспроизведения. После этого заслушиваются объяснения лиц, участвующих в деле.

Особое место среди источников доказательств, занимает *заключение эксперта*. Экспертиза назначается судом в тех случаях, когда при рассмотрении дела возникают вопросы, ответы на которые могут быть получены только при использовании специальных знаний в области науки, искусства, техники или ремесла. Под специальными познаниями принято понимать такие знания, которые находятся за пределами правовых знаний, общеизвестных обобщений, вытекающих из опыта людей. Этими знаниями профессионально владеет лишь узкий круг людей, которые и привлекаются в качестве экспертов.

Судебное доказывание завершается оценкой доказательств. Каждое доказательство оценивается с точки зрения: а) его относимости к делу, т.е. насколько содержащиеся в источнике сведения относятся к обстоятельствам, имеющим значение для дела; б) допустимости этого доказательства для подтверждения конкретного обстоятельства дела (например, не допускаются свидетельские показания для подтверждения факта заключения сделки, требующей простой письменной формы); в) достоверности, т.е. того, насколько оно подлинно, надежно и не вызывает сомнений в истинности тех сведений, которые получены в ходе исследования конкретного источника доказательств; г) достаточности собранных по делу доказательств для рассмотрения и разрешения дела. Доказательство также оценивается по связи с иными доказательствами в их совокупности, что позволяет выявить противоречия в их содержании, уста-



новить причины таких противоречий и принять меры к их устранению.

Суд оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном, объективном и непосредственном исследовании имеющихся в деле доказательств. При этом никакие доказательства не имеют для суда заранее установленной силы.

Результаты оценки суд отражает в своем решении, в котором должны быть приведены мотивы, по которым одни доказательства приняты в качестве средств обоснования выводов суда, а другие отвергнуты судом, а также основания, по которым одним доказательствам отдано предпочтение перед другими.

Подготовка дела к судебному разбирательству. После принятия искового заявления к производству суда процесс переходит в стадию подготовки дела к судебному разбирательству.

Сама подготовка складывается из определенных процессуальных действий судьи, конкретное содержание и последовательность которых обусловлены общими задачами судопроизводства.

Лица, участвующие в деле, призваны содействовать эффективной подготовке дела к судебному разбирательству, в частности, путем активного в ней участия. Это вытекает из принципа состязательности, из прав и обязанностей сторон и других лиц, участвующих в деле, представлять доказательства либо указывать место их нахождения, их обязанности добросовестно пользоваться всеми предоставленными им процессуальными правами.

Что касается действий судьи, то они носят разнообразный характер и направленность: вызов истца, а в необходимых случаях и ответчика на собеседование; разрешение вопроса о вступлении в дело соответчиков и третьих лиц; истребование по просьбе лиц, участвующих в деле, письменных и вещественных доказательств; определение круга свидетелей, которые подлежат вызову в судебное заседание для дачи показаний; назначение экспертизы и экспертов для ее проведения; направление судебных поручений; принятие мер обеспечения иска; соединение нескольких связанных между собой требований в одно производство либо выделение одного или нескольких из соединенных требований в отдельное производство, а также совершение иных необходимых процессуальных действий.



С целью закрепления распорядительных действий сторон (например, при отказе истца от иска, заключения мирового соглашения), совершенных при подготовке дела к судебному разбирательству, для определения обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела, определения достаточности доказательств по делу, а также для исследования фактов пропуска сроков обращения в суд и сроков исковой давности в рамках стадии подготовки проводится *предварительное судебное заседание*. При этом, установив факт пропуска указанных сроков без уважительных причин, судья принимает решение об отказе в иске без исследования иных фактических обстоятельств по делу.

Признав дело подготовленным, судья своим определением назначает его к разбирательству в состязательном процессе в судебном заседании.

Судебное разбирательство и постановления суда первой инстанции. Судебное разбирательство занимает главенствующее положение среди других стадий гражданского процесса. Именно эта стадия предназначена для решения главной задачи гражданского судопроизводства — рассмотрение и разрешение дела по существу с вынесением законного и обоснованного решения. Судебное заседание состоит из нескольких сменяющих друг друга этапов, каждый из которых имеет свои специфические задачи, свое содержание, место в судебном разбирательстве и предназначен для разрешения определенного круга вопросов.

Так, первая часть — *подготовительная* — призвана определить, имеются ли необходимые условия для рассмотрения дела по существу в этом судебном заседании. Перед другой частью — собственно *рассмотрение дела по существу* — стоят такие задачи, как уточнение исковых требований и возражений на иск, выявление возможности окончания дела миром, всестороннее, полное и объективное исследование собранных по делу доказательств с целью установления обстоятельств подлежащего разрешению спора. Последующая часть — *судебные прения* — предоставляет всем лицам, участвующим в деле, и их представителям возможность на основе анализа исследованных доказательств, с учетом требований закона, регулирующего спорное правоотношение, и положений руководящей судебной практики высказать свою позицию по делу и предложить суду свой вариант



решения по делу. В *заключительной части* судебного заседания суд разрешает дело по существу, составляет в совещательной комнате решение, объявляет и разъясняет его содержание в судебном заседании.

Руководство ходом судебного разбирательства возложено на председательствующего, функции которого при рассмотрении дела в суде первой инстанции выполняет профессиональный судья (мировой судья, федеральный судья).

Рассматривая и разрешая гражданское дело по существу, суд высказывает свое суждение относительно обстоятельств дела, их доказанности, тех правоотношений, которые существуют между сторонами, закона, их регулирующего, содержания прав и обязанностей участников этих правоотношений и на основе этого суждения делает вывод о том, как должен быть разрешен спор, и кто (при удовлетворении иска) и по отношению к кому присуждается к выполнению обязанности, и в чем эта обязанность заключается. Указанное суждение суда и его выводы относительно разрешения спора отражаются в судебном документе — решении суда.

Решение суда является актом правосудия, который носит властный характер, обязателен для всех лиц, участвующих в деле, и для других лиц, так или иначе соприкасающихся в своей деятельности с этим актом, исполнение которого при необходимости может быть обеспечено особыми мерами государственного принуждения.

Содержание судебного решения имеет четыре части: вводную, описательную, мотивировочную и резолютивную. В *вводной части* решения указывается время и место его вынесения, наименование суда и состав суда, вынесшего решение; сведения о секретаре судебного заседания, прокуроре, если он участвовал в процессе; о сторонах и иных лицах, участвующих в деле, о представителях. Завершается вводная часть указанием на то, какое дело было предметом рассмотрения.

Описательная часть решения содержит краткое изложение того, кто и с какими требованиями обратился в суд, к кому эти требования предъявлены, чем они обосновываются, какова позиция ответной стороны, на чем она основана. Если исковые требования были изменены либо признаны ответчиком, а также при предъявлении встречного иска — это тоже должно найти отражение в описательной части решения.



В *мотивировочной части решения* указываются обстоятельства, установленные судом; доказательства, на которых основаны выводы суда относительно этих обстоятельств; доводы, по которым суд отвергает те или иные доказательства; законы, которыми руководствовался суд, разрешая спор. В мотивировочной части решения различают фактическое и правовое его основание. В фактическое основание включаются те обстоятельства, которые суд считает установленными. При этом приводятся суждения относительно всех доказательств, исследованных в связи тем или иным обстоятельством, дается оценка этим доказательствам и указывается на то, почему отдано предпочтение одним доказательствам перед другими. На основе анализа установленных обстоятельств делается вывод о характере взаимоотношений сторон и юридической их квалификации. Последнее вместе с выбором нормативного акта, который подлежит применению к данному правоотношению, составляет юридическую основу решения суда.

В случае признания ответчиком иска и принятия его судом мотивировочная часть решения может состоять лишь из указания на это обстоятельство.

Резолютивная часть решения содержит краткий и окончательный вывод суда по делу, его ответ на исковые требования: удовлетворение иска (полностью или частично), отказ в иске (полностью или в одной из частей). Эта часть решения излагается четко, в императивной форме, чтобы у сторон и других лиц, участвующих в деле, у судебного пристава-исполнителя не было сомнений в ее содержании. Это требование обусловлено также тем, что резолютивная часть судебного решения переносится в исполнительный лист.

В резолютивной части решения указывается на распределение судебных расходов между сторонами. В тех случаях, когда решение подлежит немедленному исполнению, не ожидая вступления его в законную силу, об этом делается соответствующее указание. При необходимости резолютивная часть решения может содержать предписание о порядке или сроках исполнения решения. Здесь же разъясняется, в какой суд может быть обжаловано судебное решение (в апелляционном или кассационном порядке), каков срок подачи жалобы.

Помимо решений суд первой инстанции оформляет свое волеизъявление в виде определения. Этот судебный акт,



в отличие от решения, касается вопросов, возникающих в связи и по поводу разбирательства дела, и не направлен на разрешение дела по существу. Их содержание определяется вопросами, которые они разрешают.

Обжалование решений и определений мировых судей.

Проверка правильности судебного постановления, вынесенного мировым судьей по рассмотренному им гражданском делу, в апелляционном порядке является самостоятельной стадией гражданского процесса. В качестве объекта проверки выступают решение и определение мирового судьи, не вступившие в законную силу. Апелляционной инстанцией является районный суд. Именно в этот суд должна быть адресована апелляционная жалоба. Однако подача жалобы осуществляется через мирового судью, который постановил оспариваемый судебный акт.

Правом на подачу апелляционной жалобы обладают все лица, участвующие в деле. Жалоба подается в течение десяти дней со дня вынесения решения (определение) мировым судьей. В случае если она подана с нарушением указанного срока, может быть поставлен вопрос о восстановлении срока на ее подачу. Срок на подачу апелляционной жалобы подлежит восстановлению при условии его пропуска по уважительной причине. В ином случае жалоба подлежит возврату.

К жалобе прилагаются необходимые документы, в частности копии жалобы по числу лиц, участвующих в деле, квитанция об оплате государственной пошлины, если ее податель не освобожден от судебных расходов, а также другие материалы, подтверждающие обоснованность содержащихся в ней утверждений. Жалоба подписывается лицом, ее подавшим, либо его представителем, уполномоченным на подачу жалобы от имени представляемого лица.

По истечении десятидневного срока обжалования мировой судья направляет дело с апелляционной жалобой и поступившими на нее объяснениями в районный суд.

Рассмотрение гражданского дела по апелляционной жалобе осуществляется судьей районного суда единолично по правилам, установленным гражданским процессуальным законодательством для разбирательства дела в суде первой инстанции. Все доказательства, как ранее собранные, так и вновь представленные, исследуются и оцениваются в судебном заседании апелляционного суда.



По результатам рассмотрения по существу дела апелляционный суд вправе: 1) оставить решение мирового судьи без изменения, апелляционную жалобу без удовлетворения; 2) изменить решение мирового судьи или отменить его и вынести новое решение; 3) отменить решение мирового судьи полностью или частично и прекратить производство по делу либо оставить заявление без рассмотрения (в объеме отмененного).

Основание к отмене или изменению решения мирового судьи с вынесением нового решения может возникнуть в случаях неправильного определения судом первой инстанции юридически значимых обстоятельств; недоказанности обстоятельств, имеющих значение для дела, которые суд считает установленными; несоответствия выводов суда, изложенных в решении, установленным обстоятельствам; нарушения или неправильного применения норм материального права или норм процессуального законодательства.

При оставлении апелляционной жалобы без удовлетворения апелляционная инстанция обязана указать мотивы, по которым доводы жалобы признаны неправильными и не являющимися основанием к отмене решения мирового судьи.

Постановление суда апелляционной инстанции относительно решения или определения мирового судьи вступает в законную силу после его вынесения и в кассационном порядке обжалованию не подлежит.

Производство в кассационной инстанции. Если судебные решения и определения мирового судьи, не вступившие в законную силу, проверяются в апелляционном порядке, то решения и определения иных судов первой инстанции, также не вступившие в законную силу, могут быть проверены в кассационном порядке в суде второй инстанции.

К судам второй инстанции относятся:

- судебная коллегия по гражданским делам суда субъекта РФ по отношению к районному суду этого субъекта РФ;

- судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ по отношению к судебной коллегии по гражданским делам субъекта РФ, рассмотревшей дело по первой инстанции с соблюдением правил подсудности;

- кассационная коллегия Верховного Суда РФ по отношению к Судебной коллегии по гражданским делам Вер-

ховного Суда РФ, рассмотревшей дело по первой инстанции с соблюдением правил подсудности.

Право на кассационное обжалование принадлежит сторонам и другим лицам, участвующим в деле. Судебные представители, действующие на договорной основе, приносят кассационную жалобу, если они имеют на это полномочия от своих доверителей. Законные представители самостоятельно решают вопрос о подаче кассационной жалобы.

Срок обращения установлен в десять дней с момента оглашения судебного решения в судебном заседании, если оно было изготовлено полностью перед оглашением, или со дня изготовления решения в окончательной форме, если в судебном заседании была оглашена лишь его резолютивная часть.

При пропуске срока за подачу кассационной жалобы по уважительной причине этот срок подлежит восстановлению судом первой инстанции, куда и следует обратиться по этому вопросу.

Кассационная жалоба (представление прокурора) должна содержать в себе данные о том, в какой кассационный суд она адресуется, кем она подана, на какое судебное решение суда первой инстанции, каким образом суд разрешил спор, в чем неправильность принятого по спору решения, на чем основано утверждение о незаконности и необоснованности решения. Если в обоснование этих утверждений положены новые доказательства, не исследованные судом первой инстанции, то в жалобе должны быть приведены эти доказательства, а также указано, почему они не могли быть представлены при рассмотрении дела по существу либо в чем причина отказа суда первой инстанции в их исследовании. В заключительной части жалобы обычно содержится просьба к кассационной инстанции об отмене решения и направлении дела на новое рассмотрение либо о вынесении нового решения, противоположного первоначальному. Жалоба (представление) подписывается лицом, ее подающим.

Кассационная жалоба оплачивается государственной пошлиной, если подающее ее лицо не освобождено от этих судебных расходов в доход государства. Прилагаются также копии кассационной жалобы (представления) по числу лиц, участвующих в деле, и другие материалы, необходимые, по мнению подателя жалобы (представления), для правильного разрешения дела в кассационном порядке.

Заседание суда второй инстанции принято делить на следующие три части: 1) подготовительную; 2) рассмотрение жалобы или представления; 3) постановление и оглашение определения суда кассационной инстанции.

В *первой части* решается вопрос о возможности рассмотрения дела по жалобе (представлению) в данном составе (судебная коллегия состоит из трех профессиональных судей); возможности рассмотрения дела в отсутствие не явившихся в судебное заседание лиц. Разъясняются права и обязанности участвующим в деле лицам, разрешаются заявленные ими ходатайства. Во *второй части* после доклада по делу предоставляется слово для объяснений явившимся в судебное заседание лицам.

При оставлении решения без изменения, а жалобы (представления) без удовлетворения в определении указываются мотивы, по которым суд пришел к выводу о законности и обоснованности обжалуемого судебного постановления.

При отмене решения полностью или частично с передачей дела на новое рассмотрение в определении указывается, в чем состоит ошибка суда первой инстанции при применении материального и (или) процессуального права, почему эти дефекты не могут быть исправлены в кассационном производстве, что следует предпринять суду первой инстанции при новом рассмотрении с целью постановления законного и обоснованного решения (проверить наличие иных обстоятельств, имеющих значение для дела; истребовать и исследовать новые доказательства; применить иной закон к установленным при новом рассмотрении дела обстоятельствам).

Если суд второй инстанции отменяет решение с прекращением производства по делу или оставлением заявления без рассмотрения, в определении указываются установленные обстоятельства, с которыми закон связывает обязанность суда прекратить производство по делу или оставить заявление без рассмотрения (например, при отказе истца от иска или заключении между сторонами мирового соглашения).

Суд второй инстанции вправе при отмене решения, не передавая дело на новое рассмотрение, вынести новое решение.

Основаниями к отмене или изменению решения суда первой инстанции в кассационном порядке, аналогично апелляционному производству, являются: неправильное



определение юридически значимых обстоятельств; недоказанность обстоятельств, имеющих значение для дела, которые суд считает установленными; несоответствие выводов суда, изложенных в решении, обстоятельствам дела; нарушение или неправильное применение норм материального или процессуального права.

Определения суда первой инстанции также могут быть предметом проверки суда кассационной инстанции. Жалоба, которая подается на эти определения, называется *частной жалобой*. Подача и рассмотрение частной жалобы происходит в том же порядке, что и кассационной. Определение суда кассационной инстанции вступает в законную силу немедленно после его вынесения и может быть оспорено только в надзорном порядке.

Пересмотр в порядке надзора вступивших в законную силу судебных актов. Пересмотр в порядке надзора как стадия процесса представляет собой совокупность процессуальных действий с целью проверки в суде надзорной инстанции законности судебных решений, определений, постановлений, вступивших в законную силу.

Пересмотр вступивших в законную силу судебных актов осуществляется только указанными в законе судами надзорной инстанции. К ним относятся президиумы судов субъектов РФ (верховных судов республик, краев, областных и г. Москвы и Санкт-Петербурга, судов автономной области и автономных округов); Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ; Президиум Верховного Суда РФ.

Право на обжалование в порядке надзора принадлежит лицам, участвующим в деле, и другим лицам, если их права и законные интересы нарушены судебными постановлениями. С представлением о пересмотре вступивших в законную силу решений судов в Российской Федерации вправе обратиться:

- Генеральный прокурор РФ и его заместители — в любой суд надзорной инстанции;
- Прокурор субъекта РФ — соответственно в президиум суда субъекта РФ.

Судебные постановления в порядке надзора могут быть обжалованы в течение полугода со дня их вступления в законную силу.

Надзорная жалоба или представление прокурора, поданные в соответствующий суд надзорной инстанции, вна-



чале рассматривается судьей данного суда. По результатам рассмотрения жалобы (представления) этот судья выносит определение либо об истребовании дела (если имеются сомнения в законности судебного постановления), либо об отказе в истребовании дела (если изложенные в жалобе или представлении доводы в соответствии с федеральным законом не могут повлечь за собой возможность отмены судебного постановления).

Истребованное дело рассматривается судьей не более чем два месяца, а судьей Верховного Суда РФ — не более четырех месяцев. По результатам рассмотрения дела судья выносит определение либо об отказе в передаче дела на рассмотрение в суд надзорной инстанции, либо о передаче дела для рассмотрения надзорной жалобы или представления прокурора по существу в суд надзорной инстанции.

Все судебные органы, относящиеся к судам надзорной инстанции, рассматривают поступившие к ним гражданские дела в коллегиальном составе.

В заседание суда надзорной инстанции допускаются стороны и другие лица, участвующие в деле, а также не участвующие в деле лица, по надзорной жалобе которых рассматривается дело. Все они могут дать свои объяснения относительно законности и обоснованности оспариваемых судебных постановлений.

При рассмотрении дела в надзорном порядке суд проверяет правильность применения и толкования норм материального и процессуального права судами первой, второй и надзорной инстанций, если дело раньше им рассматривалось.

По результатам проверки дела суд надзорной инстанции выносит постановление. При этом суды наделены следующими полномочиями:

- оставить решение, определение или постановление без изменения;
- отменить решение, определение или постановление полностью или в части и направить дело на новое рассмотрение в суд первой инстанции или кассационной инстанции;
- отменить решение, определение или постановление полностью или в части и прекратить производство по делу или оставить заявление без рассмотрения;
- оставить в силе одно из ранее вынесенных по делу решений, определений или постановлений;



— отменить или изменить решение суда первой, апелляционной или надзорной инстанций и вынести новое решение, не передавая дело на новое рассмотрение, если допущена ошибка в применении и толковании норм материального права.

16.2. Арбитражный процесс

Наряду с судами общей юрисдикции защита нарушенных или оспариваемых прав организаций и граждан-предпринимателей, а в ряде случаев и иных образований, не имеющих статуса юридического лица, граждан, не относящихся к индивидуальным предпринимателям, осуществляется арбитражными судами.

Подведомственность дел арбитражному суду. Создание арбитражных судов как самостоятельной ветви всей судебной системы потребовало разграничения компетенции между ними и судами общей юрисдикции.

Общее правило подведомственности дел арбитражному суду содержится в ст. 27 АПК, согласно которой арбитражные суды разрешают экономические и иные дела с участием организаций, являющихся юридическими лицами, граждан, имеющих статус индивидуального предпринимателя, а в случаях, предусмотренных АПК и иными федеральными законами, с участием Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований, государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, образований, не имеющих статуса юридического лица, и граждан, не обладающих статусом индивидуального предпринимателя.

Споры, разрешаемые третейскими судами, решения которых могут быть оспорены в арбитражные суды или по которым ими могут быть выданы исполнительные листы, должны отличаться признаками предпринимательской и иной экономической деятельности. Такой же критерий лежит в основе разграничения подведомственности между судами общей юрисдикции и арбитражными судами дел о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений.

Особого внимания заслуживает так называемая специальная подведомственность дел арбитражным судам. К ней



относятся дела о несостоятельности (банкротстве); дела по спорам о создании, реорганизации и ликвидации организаций, дела по спорам об отказе в государственной регистрации, уклонении от государственной регистрации юридических лиц, индивидуальных предпринимателей; дела по спорам между акционерами и акционерным обществом, участниками иных хозяйственных товариществ и обществ, вытекающим из деятельности хозяйственных товариществ и обществ (за исключением трудовых споров); дела о защите деловой репутации в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности. Одна из особенностей перечисленных дел заключается в том, что они рассматриваются арбитражными судами независимо от того, кто является участниками правоотношений, из которых возникли спор или требование: юридические лица, индивидуальные предприниматели или иные организации и граждане.

Подсудность дел арбитражному суду. Институт подсудности в арбитражном процессе служит решению вопроса о распределении дел, подведомственных арбитражным судам, между различными судами арбитражной судебной системы.

Подсудность арбитражных судов принято делить на *родовую* (предметную) и *территориальную*. Общее положение родовой подсудности выражено в том, что все дела, подведомственные арбитражным судам, по первой инстанции рассматриваются судами субъектов РФ, кроме дел, подсудных исключительно Высшему Арбитражному Суду РФ (ч. 1 ст. 34 АПК).

Территориальная подсудность означает разграничение компетенции арбитражных судов одного уровня в зависимости от места рассмотрения дела. Территориальная подсудность делится на общую, альтернативную, исключительную и договорную. Согласно *общей территориальной подсудности* иски предъявляются в арбитражный суд по месту нахождения или месту жительства ответчика (ст. 35 АПК). Законом (ст. 36 АПК) предусмотрена возможность обращения истца в арбитражный суд по месту нахождения ответчика или в арбитражный суд, обслуживающий другую территорию (*альтернативная подсудность*). Иск к ответчику, место нахождения которого неизвестно, может быть предъявлен в арбитражный суд, обслуживающий территорию, на которой находится имущество ответчика. В ст. 38



АПК указаны и иные случаи исключительной подсудности.

Правила *договорной подсудности*, определенные ст. 37 АПК, позволяют участникам договора по соглашению предусматривать место разрешения спора, который может возникнуть из этого договора. Однако такое соглашение возможно лишь в отношении общей территориальной или альтернативной подсудности.

Порядок предъявления иска и последствия его нарушения. Обращение в арбитражный суд с иском требует определенного процессуального порядка, соблюдение которого проверяется судьей на стадии принятия искового заявления. Так, выясняется, нет ли обстоятельств, существование которых исключает возможность принятия заявления. В соответствии со ст. 129 АПК судья возвращает исковое заявление и приложенные к нему документы, если:

- дело неподсудно данному арбитражному суду;
- в одном исковом заявлении соединено несколько требований к одному или нескольким ответчикам, но если эти требования не связаны между собой;
- до вынесения определения о принятии искового заявления к производству арбитражного суда от истца поступило ходатайство о возвращении заявления.

АПК содержит положения, касающиеся возможности *оставления искового заявления без движения* (ст. 128 АПК). Применение указанных положений обусловлено требованиями о соблюдении формы и содержания искового заявления, а также обязанности приложения к заявлению соответствующих документов (ст. 125 и 126 АПК). Невыполнение указаний судьи об исправлении недостатков искового заявления в определенный им срок влечет за собой возвращение искового заявления.

О возвращении искового заявления судья арбитражного суда выносит определение, в котором указывается на то, каким образом должны быть устранены обстоятельства, препятствующие принятию искового заявления. Определение о возврате искового заявления может быть обжаловано.

Установив, что исковое заявление может быть принято к производству арбитражного суда, судья *выносит определение о принятии искового заявления*.

Закон предоставляет лицам, участвующим в деле, право направить в арбитражный суд отзыв на исковое заявление, в котором излагается отношение к заявленному требова-



нию. В частности, в случае возражения против иска в отзыве указываются мотивы полного или частичного несогласия с заявленными требованиями со ссылкой на закон и иные нормативные правовые акты, а также на доказательства, обосновывающие возражения. Отзыв подписывается лицом, участвующим в деле, или его представителем. В последнем случае прилагается доверенность, подтверждающая полномочия представителя.

Доказывание и доказательства в арбитражном процессе. Доказательственная деятельность направлена на установление фактических обстоятельств дела, т.е. юридических фактов, с наличием или отсутствием которых закон связывает возможность возникновения, изменения или прекращения материально-правовых отношений между участниками спора, и, как следствие, с содержанием прав и обязанностей их по отношению друг к другу.

Общее правило по распределению обязанности по доказыванию закреплено в ст. 65 АПК, согласно которой каждое лицо, участвующее в деле, должно доказать то обстоятельство, на которое оно ссылается как на основание своих требований и возражений против этих требований. При рассмотрении споров об оспаривании актов государственных органов, органов местного самоуправления обязанность доказывания обстоятельств, послуживших основанием для принятия указанных актов, возлагается на орган, принявший акт.

В нормах материального права могут содержаться специальные правила, в силу которых те или иные указанные в законе обстоятельства доказываются определенной стороной. Так, отсутствие вины должно доказать лицо, нарушившее обязанность (п. 2 ст. 401 ГК).

В ст. 64 АПК перечисляются источники сведений о фактах: письменные и вещественные доказательства, объяснения лиц, участвующих в деле, заключения экспертов, показания свидетелей, аудио- и видеозаписи, а также иные документы и материалы.

Любое лицо, которое располагает сведениями об обстоятельствах, имеющих значение для дела, может быть привлечено в качестве свидетеля. Арбитражное процессуальное законодательство указывает на две основные обязанности свидетеля: явиться по вызову суда и дать правдивые показания об известных ему обстоятельствах; при этом он предупреждается об ответственности за дачу заведомо ложных

показаний. Свидетель дает показания устно, однако, по предложению суда им представляются объяснения также в письменном виде.

Лица, участвующие в арбитражном процессе. Независимо от того, какие правоотношения лежат в основе спора, в нем имеются как минимум две стороны. Одной из сторон (истцом) является лицо, обратившееся в арбитражный суд за защитой своего нарушенного или оспариваемого права или охраняемого законом интереса. Второй стороной (ответчиком) является лицо, к которому предъявлены требования (ст. 34 АПК).

Стороны имеют право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, снимать с них копии, заявлять отводы, представлять доказательства, участвовать в их исследовании, задавать вопросы, заявлять ходатайства, делать заявления, давать объяснения арбитражному суду, представлять свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам, возражать против ходатайств, доводов других лиц, участвующих в деле, обжаловать судебные акты.

Помимо перечисленных прав, которыми обладают все лица, участвующие в деле, ряд полномочий принадлежит исключительно сторонам. Например, только истец может до принятия судом решения изменить предмет или основания иска, увеличить или уменьшить размер исковых требований, а также отказаться от иска. В свою очередь со стороны ответчика может последовать признание иска в полном объеме или частично. Стороны вправе закончить дело мировым соглашением.

Предоставляя сторонам широкие процессуальные права, закон в то же время указывает на их обязанности, подчеркивая при этом, что они должны добросовестно пользоваться всеми принадлежащими им правами. Стороны не могут совершать действия, противоречащие закону либо нарушающие чьи-либо права и интересы.

Неблагоприятные последствия уклонения от выполнения процессуальных обязанностей возлагаются на нарушившую сторону.

Закон предусматривает возможность участия в деле помимо сторон также других лиц. К последним относятся третьи лица, прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы, выступающие в защиту чужих интересов в силу возложенных на них законом обязанностей.



Отдельную группу участников арбитражного процесса образуют представители, свидетели, эксперты, переводчики, помощник судьи и секретарь судебного заседания, которые призваны содействовать осуществлению правосудия, нормальному ходу разрешения спора. Все они наделены определенными правами и обязанностями, обусловленными той функцией, которую они выполняют в арбитражном процессе.

Арбитражный суд, выступая в качестве главного и обязательного субъекта арбитражных процессуальных правоотношений, наделен соответствующими правами и обязанностями, которые не противостоят правам и обязанностям других участников процесса, а напротив направлены на максимальное обеспечение их реального осуществления.

Подготовка дела к судебному разбирательству, судебное разбирательство и решение арбитражного суда. После принятия искового заявления к производству арбитражный суд проводит подготовку дела к судебному разбирательству. Подготовка дела к судебному разбирательству складывается из определенных действий судьи, обусловленных задачами подготовки:

- определение характера спорного правоотношения и подлежащего применению законодательства;
- определение обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения дела;
- разрешение вопроса о составе лиц, участвующих в деле, и других участников процесса;
- оказание содействия лицам, участвующим в деле, в представлении необходимых доказательств;
- принятие мер для примирения сторон.

В ст. 135 АПК приведены наиболее значимые и часто встречающиеся в практике действия по подготовке к судебному разбирательству. К ним относятся: рассмотрение вопроса о привлечении к участию в деле другого ответчика или третьего лица; извещение заинтересованных лиц о производстве по делу; предложение лицам, участвующим в деле, выполнить определенные действия, в том числе представить документы и сведения, имеющие значение для разрешения спора; проверка относимости и допустимости доказательств; вызов свидетелей; рассмотрение вопроса о назначении экспертизы; вызов лиц, участвующих в деле; принятие мер к примирению сторон; мер к обеспечению иска и др.



О подготовке дела к судебному разбирательству судья выносит определение, в котором перечисляются необходимые процессуальные действия. В определении судья назначает время и место судебного заседания по рассмотрению дела.

Судебное разбирательство является центральной стадией арбитражного процесса, в ходе которой судом на основании всестороннего, полного и объективного исследования собранных по делу доказательств выясняется обоснованность требований и возражений сторон и других участвующих в деле лиц, устанавливаются их действительные права и обязанности.

Руководство ходом судебного заседания возложено на председательствующего, который обязан обеспечить полное, всестороннее и объективное выяснение всех обстоятельств дела, соблюдение прав и обязанностей всех участников процесса, которые в свою очередь, как и иные лица, присутствующие в зале, должны соблюдать установленный порядок поведения и подчиняться распоряжениям председательствующего.

Дело в первой инстанции рассматривается, как правило, единолично, за исключением случаев, перечисленных в ст. 17 АПК. Так, арбитражный суд первой инстанции в составе судьи и двух арбитражных заседателей рассматривает экономические споры и иные дела, возникающие из гражданских и иных правоотношений, если какая-либо из сторон заявит ходатайство о рассмотрении дела с участием арбитражных заседателей.

Глава 19 АПК содержит четкую регламентацию хода судебного разбирательства. В нем можно выделить четыре последовательно сменяющие друг друга части:

- подготовительную;
- рассмотрение дела по существу с исследованием доказательств;
- судебные прения;
- принятие решения.

Каждая из частей имеет содержание и предназначена для разрешения определенного круга вопросов. Так, подготовительная часть призвана определить, имеются ли необходимые условия для рассмотрения дела по существу в данном судебном заседании. При рассмотрении дела по существу уточняются исковые требования и возражения на иск, является возможность окончания дела миром, обеспечи-



вается всестороннее, полное и объективное исследование доказательств. В судебных прениях всем лицам, участвующим в деле, предоставляется возможность на основе анализа исследованных доказательств высказать свое мнение относительно к рассматриваемому делу и предложить суду свой вариант решения по спору. Четвертая часть судебного разбирательства заключается в составлении арбитражным судом в совещательной комнате решения и объявлении его в зале судебного заседания.

Решение излагается в письменной форме судьей, председательствующим в деле, и подписывается всеми судьями, входящими в состав суда при коллегиальном рассмотрении дела. Решение арбитражного суда состоит из четырех частей: вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной.

Судебное заседание заканчивается разъяснением порядка обжалования решения арбитражного суда.

Решение арбитражного суда должно быть законным и обоснованным. Ошибки, которые обусловлены неправильным применением закона или несоответствием выводов суда фактическим обстоятельствам дела либо недосказанностью наличия или отсутствия этих обстоятельств, могут быть исправлены посредством пересмотра решения.

Пересмотр решений арбитражного суда. В целях обеспечения законности постановлений арбитражных судов и исправления допущенных ими при рассмотрении дела ошибок арбитражное законодательство включает в себя четыре института, объединенных под общим наименованием «производство по пересмотру решений».

Пересмотр решений может быть осуществлен в четырех самостоятельных стадиях арбитражного процесса:

- производство в апелляционной инстанции по жалобам на не вступившие в законную силу решения и определения арбитражного суда первой инстанции;
- производство в суде кассационной инстанции по жалобам на вступившие в законную силу решения, определения, постановления арбитражного суда;
- пересмотр решений, определений, постановлений арбитражного суда в порядке судебного надзора;
- пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам решений, определений, постановлений арбитражных судов, вступивших в законную силу.



Наиболее доступный и быстрый способ проверки законности и обоснованности судебных постановлений, решений и определений суда первой инстанции, не вступивших в законную силу, — это обращение с жалобой в апелляционную инстанцию.

Правом на подачу апелляционной жалобы обладают все лица, участвующие в деле, независимо от их фактического участия в судебном заседании. Таким же правом обладают и лица, не привлеченные к участию в деле, но относительно прав и обязанностей которых было принято решение суда. Осуществление права на подачу с соблюдением установленного порядка и сроков обращения влечет за собой обязательное рассмотрение дела апелляционной инстанцией. Жалоба подается в месячный срок с момента вынесения решения. Апелляционная жалоба оплачивается государственной пошлиной в размере 50% ставки, установленной для оплаты заявлений о возбуждении дела.

Другая сторона по получении копии жалобы вправе составить и направить в суд апелляционной инстанции отзыв на жалобу с приложением документов, которые ранее не представлялись.

О принятии жалобы к производству судом выносится определение, в котором указывается время и место рассмотрения дела по жалобе. Указанное определение направляется лицам, участвующим в деле, заказным письмом с уведомлением о вручении.

Суд апелляционной инстанции проверяет законность и обоснованность решения в полном объеме, независимо от доводов жалобы, не ограничиваясь материалами, положенными в обоснование решения суда первой инстанции. Проверка правильности решения производится путем повторного рассмотрения дела с использованием доказательств, как уже находящихся в деле, так и вновь представленных. При этом дополнительные доказательства принимаются судом к исследованию, если заявитель, просящий о их исследовании, обосновал невозможность представления этих доказательств в суд первой инстанции по причинам, не зависящим от него.

По результатам рассмотрения дела по жалобе суд апелляционной инстанции вправе: оставить решение суда первой инстанции без изменения; изменить это решение; отменить решение и принять новое решение; отменить решение



с прекращением производства по делу либо оставлением иска без рассмотрения.

Рассмотрение дела в апелляционной инстанции завершается вынесением постановления, которое по своему содержанию должно отвечать требованиям ст. 271 АПК и вступает в силу с момента его принятия.

Срок рассмотрения дела в апелляционной инстанции установлен в один месяц со дня поступления жалобы в арбитражный суд апелляционной инстанции.

Объектом кассационной проверки выступают судебные решения и определения суда первой инстанции, а также судебный акт апелляционной инстанции, если дело было предметом ее рассмотрения по апелляционной жалобе. Все эти указанные судебные акты к моменту кассационной проверки должны приобрести законную силу.

В качестве судов, на которые возложена функция проверки законности решений и постановлений, принятых по первой инстанции и в апелляционном порядке, выступают *федеральные арбитражные суды округов*.

Содержание кассационной жалобы должно отвечать требованиям ст. 277 АПК. При этом, поскольку пределы рассмотрения кассационной жалобы, в отличие от апелляционной проверки, ограничены проверкой правильности применения нижестоящими судами норм материального права либо норм процессуального права, ссылка в жалобе на недоказанность обстоятельств дела или на несоответствие взаимоотношений лиц, участвующих в спорном правоотношении, обстоятельствам дела, не допускается.

Жалоба подписывается лицом, ее подавшим, или его представителем. К жалобе также прилагаются документы, подтверждающие уплату государственной пошлины и направление копий другим лицам, участвующим в деле.

Срок на подачу кассационной жалобы установлен в один месяц со дня вступления обжалуемых судебных актов в законную силу.

Кассационная жалоба рассматривается в срок, не превышающий со дня ее поступления вместе с делом в суд кассационной инстанции.

Суд в составе трех профессиональных судей, проверяя законность решений и постановлений, вправе: оставить решение первой инстанции или постановления апелляционной инстанции без изменения, а жалобу без удовлетворения; отменить решение первой инстанции или постанов-

ление апелляционной инстанции полностью или частично и принять новое решение; отменить решение первой инстанции и постановление апелляционной инстанции и передать дело на новое рассмотрение суда, решение или постановление которого отменено, если принятое решение или постановление недостаточно обосновано; изменить решение первой инстанции или постановление апелляционной инстанции; отменить решение первой инстанции или постановление апелляционной инстанции полностью или в части и прекратить производство по делу или оставить иск без рассмотрения полностью или в части; оставить в силе одно из ранее принятых решений или постановлений.

По результатам рассмотрения дела в кассационном порядке принимается постановление, содержание которого определено ст. 289 АПК. Постановление подписывается всеми судьями.

Вступившие в законную силу решения и постановления всех арбитражных судов РФ могут быть пересмотрены в порядке надзора Высшим Арбитражным Судом РФ.

Лица, участвующие в деле, а также иные лица в случаях, предусмотренных АПК, вправе оспорить в порядке надзора судебные акты, если полагают, что этими судебными актами существенно нарушены их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности в результате нарушения или неправильного применения арбитражными судами, принявшими эти акты, норм материального или процессуального права.

Заявление или представление прокурора может быть подано в надзорную инстанцию в срок, не превышающий трех месяцев со дня вступления в законную силу последнего судебного акта, принятого по данному делу, если исчерпаны иные возможности для проверки в судебном порядке законности указанного акта.

Вопрос о принятии заявления или представления к производству рассматривается единолично соответствующим судьей Высшего Арбитражного Суда РФ. Если заявление или представление прокурора не отвечает определенным требованиям, в частности, относительно их формы и содержания, срока на их подачу, то Высший Арбитражный Суд РФ возвращает представленные документы. Возвращение заявления или представления не препятствует повторному обращению в общем порядке после устранения обстоятельств, послуживших основанием для возвращения.



В случае принятия заявления или представления вопрос о направлении дела в Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ для пересмотра судебного акта в порядке надзора разрешается в судебном заседании коллегиальным составом судей этого суда. Если эта коллегия судей придет к выводу о том, что доводы, содержащихся в заявлении или представлении, а также содержание судебного акта дают основания для пересмотра оспариваемого судебного акта, то выносится определение о передаче заявления или представления вместе с истребованным из арбитражного суда делом в Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ. В противном случае выносится определение об отказе в передаче дела для пересмотра судебного акта в порядке надзора. Повторное обращение того же лица по тем же основаниям с заявлением или представлением о пересмотре судебного акта в порядке надзора не допускается.

Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ принимает дело на основании определения коллегии судей и выносит его на рассмотрение в судебном заседании не позднее, чем в срок, не превышающий трех месяцев со дня вынесения определения о передаче его в Президиум.

Рассмотрев дело в порядке надзора, Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ вправе:

- оставить оспариваемый судебный акт без изменения, а заявление или представление прокурора без удовлетворения;
- отменить судебный акт полностью или в части и передать дело на новое рассмотрение в арбитражный суд, судебный акт которого отменен или изменен;
- отменить судебный акт полностью или в части и принять новый судебный акт, не передавая дело на новое рассмотрение;
- отменить судебный акт полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить иск без рассмотрения полностью или в части;
- оставить без изменения один из ранее принятых судебных актов.

По результатам рассмотрения дела о пересмотре судебного акта в порядке надзора Президиум Высшего Арбитражного суда РФ выносит постановление.



Вопросы и задания для самоконтроля

1. Что такое родовая и территориальная подсудность гражданских дел?
2. Каковы требования закона к форме и содержанию искового заявления?
3. Какие виды доказательств по гражданскому делу вам известны?
4. Определите правовое положение лиц, участвующих в деле.

Литература

1. Научно-практический комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации / под ред. В. М. Жуйкова, В. К. Пучинского, М. К. Треушникова — М., 2003.
2. Комментарий к Арбитражному процессуальному кодексу Российской Федерации / под ред. В. Ф. Яковлева, М. К. Юкова — М., 2003.
3. Арбитражный процесс : учебник / под ред. М. К. Треушникова. — М., 2005.
4. Гражданский процесс : учебник / под ред. М. К. Треушникова. — М., 2006.
5. Особенности рассмотрения и разрешения отдельных категорий гражданских дел (исковое производство) / под ред. И. К. Пискарева. — М., 2005.



Глава 17

АДМИНИСТРАТИВНОЕ ПРАВО И АДМИНИСТРАТИВНЫЙ ПРОЦЕСС

17.1. Административное право

Административное право — самостоятельная отрасль публичного права. Основу его предмета составляют общественные отношения, возникающие в процессе организации и осуществления исполнительной власти, т.е. государственного управления. Поэтому данные отношения называются управленческими.

Ввиду юридически властной сущности деятельности исполнительной власти управленческие отношения характеризуются:

юридическим неравенством сторон: основаны на административном или ином властном подчинении одной стороны другой. В них доминирует воля субъекта исполнительной власти;

организационным содержанием: выражают целенаправленное упорядочивающее воздействие исполнительной власти на общественные отношения в процессе организации исполнения законов, относящихся к руководству экономикой, социально-культурным развитием, административно-политической деятельностью;

безвозмездностью: по общему правилу они не имеют денежного выражения и оценки. При совершении исполнительными органами строго определенных юридически значимых действий на платной основе правовое неравенство и организационный характер отношений сохраняются (например, при получении паспорта, лицензии и т.д.).

В предмет административного права входят управленческие отношения, связанные не только с осуществлением



исполнительной власти как ветви единой государственной власти, но и исполнительных органов местного самоуправления в их отношениях с гражданами, различными муниципальными организациями.

К предмету административного права относятся также отношения управленческого характера, возникающие в системе законодательных (представительных), судебных органов, органов прокуратуры, в частности в связи с комплектованием их аппарата, руководством его деятельностью и т.д.

Субъектами управленческих отношений могут быть физические лица и их различные организации: государственные органы исполнительной власти и органы местного самоуправления; государственные и муниципальные служащие; коммерческие и некоммерческие организации; их должностные лица и др.

Предметом административного права определяется *специфика метода административно-правового регулирования его отношений*. Данный метод основан на признании:

- юридического неравенства сторон, в которых одна сторона обладает властными полномочиями в отношении другой стороны;

- юридической независимости стороны, наделенной властными полномочиями, от другой стороны, в принятии решения и выборе его варианта;

- права стороны, принявшей решение, обеспечивать и контролировать его исполнение;

- возможности применения уполномоченными органами принуждения за неисполнение такого решения;

- императивности правового регулирования. Вариант или варианты поведения сторон устанавливаются административно-правовыми нормами.

Под *административным правом* понимается совокупность правовых норм, регулирующих управленческие отношения, возникающие в связи с организацией и осуществлением исполнительной власти в целях реализации законов в процессе руководства экономикой, социально-культурным развитием, административно-политической деятельностью.

Административно-правовая норма — правило поведения, установленное органами государства и местного самоуправления для регулирования управленческих отношений, возникающих в процессе организации и функционирования исполнительной власти, а также специфических отношений административной ответственности. Нормы администра-

тивного права устанавливают статус его субъектов, прежде всего управленческого процесса, основу которого (статуса) составляет комплекс их прав и обязанностей. Властной природой управления обусловлен императивный характер административно-правовых норм: они предписывают определенный вариант, либо варианты поведения субъектов административного права.

Административно-правовые нормы подразделяются на *виды* по различным критериям.

В зависимости от адресатов выделяются нормы, устанавливающие административно-правовой статус конкретных видов субъектов управленческих отношений: граждан, органов исполнительной власти, государственных служащих и др.

По *форме* выражения содержащихся в них предписаний они подразделяются на обязывающие, запрещающие, уполномочивающие и стимулирующие.

В зависимости от юридических особенностей различают:

- материальные нормы, определяющие содержание прав, обязанностей и ответственность субъектов административного права;

- процессуальные нормы, устанавливающие порядок реализации материальных норм, например, порядок рассмотрения дела об административном правонарушении.

Гражданин — приоритетный субъект административного права, ибо в структуре публичного интереса, выражаемого данной отраслью публичного права, стержневым является обеспечение прав и свобод гражданина.

Права и обязанности граждан в сфере административного права в основном производны от конституционных и конкретизируются во многих законах и подзаконных актах.

Содержание административно-правового статуса гражданина составляют:

- административная правосубъектность;
- комплекс прав и обязанностей, закрепленных нормами административного права;
- гарантии реализации этих прав и обязанностей, включая их охрану законом и механизм защиты органами государства и местного самоуправления.

Однако не все права и обязанности человека и гражданина производны от его конституционного правового статуса. Некоторые находятся за пределами такого статуса

и устанавливаются конкретными нормативными актами, соответствующими конституционной концепции положения человека и гражданина в Российской Федерации. Например, права и обязанности, связанные с управлением транспортными средствами, приобретением оружия, донорством и др.

В формировании и осуществлении данного статуса значительную роль играют *органы исполнительной власти и местного самоуправления*.

В пределах предоставленной компетенции они:

- издают правовые акты, влияющие на содержание статуса граждан, влекущие приобретение ими прав и обязанностей в той или иной сфере (например, реализация права на образование предполагает издание акта о зачислении в учебное заведение);

- организуют исполнение законов, имеющих непосредственное отношение к административно-правовому положению граждан;

- помогают, содействуют гражданам в реализации их конкретных субъективных прав, например, в вопросах социальной защиты;

- осуществляют охрану прав и свобод граждан.

Органы государственного управления в пределах своей компетенции непосредственно устанавливают определенные права и обязанности граждан, в том числе административно-правового характера. Например, они предусмотрены Правилами дорожного движения Российской Федерации, утвержденными Правительством РФ от 23.10.1993 № 1090.

Административное право также устанавливает исключительные случаи временного лишения или ограничения отдельных граждан некоторых прав за административные правонарушения. Так, КоАП предусматривает возможность лишения гражданина специально предоставленного ему права управления транспортным средством, права охоты.

Система исполнительной власти остается важнейшей сферой реализации административной правоспособности граждан, т.е. возможности вступать в административные правоотношения. При этом другой стороной в таких правоотношениях является орган исполнительной власти (должностное лицо) либо организация или ее представитель, обладающие полномочиями административно-правового характера.



Момент возникновения административной дееспособности гражданина единообразно и четко не определен законодательством. В полном объеме она возникает по достижении 18-летнего возраста. В различных сферах частичная дееспособность может возникать до достижения 18-летнего возраста. Так, субъектами административных правонарушений признаются лица, достигшие 16 лет; обязанность гражданина получить паспорт возникает по достижении 14-летнего возраста.

Права и обязанности граждан, входящие в содержание административной правоспособности, разнообразны. Во взаимодействии с исполнительными органами реализуются прежде всего *права* на участие в управлении государственными делами; проведение публичных мероприятий; объединение; обращение в государственные органы и органы местного самоуправления; передвижение; сбор и распространение информации; *обязанности* сохранять природу и окружающую среду; бережно относиться к природным богатствам; защищать Отечество и т.д.

Гарантии прав и свобод граждан. Важнейшим элементом статуса граждан являются организационно-правовые гарантии прав и свобод граждан. Они подразделяются на *судебные* и *внесудебные*.

Суды рассматривают дела, так или иначе затрагивающие права и свободы человека (об административных правонарушениях, обжаловании правовых актов органов исполнительной власти и местного самоуправления, их должностных лиц и др.). Некоторые правовые акты и действия могут быть совершены только на основании судебного решения (ограничение права на тайну переписки, проникновение в жилище и др.).

Защита прав и свобод граждан — приоритетная обязанность государственных органов и органов местного самоуправления, их должностных лиц. Обеспечивая реализацию прав и свобод граждан, указанные органы и должностные лица, во-первых, создают (либо участвуют в создании) необходимые материальные, организационные, правовые условия деятельности органов, предприятий и учреждений для реализации гражданами их прав и свобод; во-вторых, разрешают конкретные индивидуальные дела, возникающие по инициативе граждан (например, в связи с их обращениями). Как уже говорилось, Конституцией предусмотрено учреждение должности Уполномоченного по правам в Рос-



сийской Федерации. Его полномочия, связанные с защитой прав и свобод граждан, подразделяются на две группы: а) по выявлению нарушений прав — проведение проверок по жалобам, истребование необходимых для этого материалов, привлечение к проверкам представителей государственных органов и др.; б) по устранению выявленных нарушений.

Одним из направлений деятельности органов прокуратуры является рассмотрение и проверка заявлений, жалоб и иных сообщений о нарушении прав и свобод человека и гражданина. В случае выявленных нарушений принимаются меры по их пресечению и предупреждению, привлечению к ответственности виновных в нарушении лиц.

Защиту прав и свобод граждан осуществляет на профессиональной основе адвокатура, а также другие негосударственные организации: профессиональные союзы, общества по защите прав потребителей и др.

Специфическим способом защиты прав и свобод служит право граждан на обжалование в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан. В настоящее время судебное обжалование регулируется Законом РФ от 27.04.1993 № 4866-1 «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан». Он закрепляет право граждан обжаловать в суд коллегиальные и единоличные действия (решения) государственных органов, органов местного самоуправления, предприятий, учреждений и их объединений или должностных лиц, государственных служащих.

Действие закона в отношении государственных служащих распространяется также на муниципальных служащих в случае приравнивания их федеральным законодательством к государственным служащим.

Органы исполнительной власти. Данные органы представляют собой разновидность государственных органов; их главное назначение — осуществление исполнительной власти.

В систему органов исполнительной власти входят:

- федеральные органы исполнительной власти;
- органы исполнительной власти субъектов РФ.

Правительство РФ — высший исполнительный орган государственной власти РФ. Оно осуществляет исполнительную власть Российской Федерации и возглавляет единую систему исполнительной власти в Российской Федерации.



Правительство РФ формируется в установленном порядке Президентом РФ в составе Председателя Правительства РФ, его заместителей и федеральных министров.

На Правительство РФ возложено руководство работой федеральных органов исполнительной власти и контроль их деятельности. Оно организует реализацию внутренней политики РФ, осуществляет регулирование в социально-экономической сфере; обеспечивает единство системы исполнительной власти в Российской Федерации, направляет и контролирует деятельность ее органов; формирует федеральные целевые программы и обеспечивает их реализацию; реализует предоставленное ему право законодательной инициативы.

Федеральное министерство — федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в установленной актами Президента РФ и Правительства РФ сфере деятельности. В этой сфере оно самостоятельно осуществляет правовое регулирование, за исключением вопросов, правовое регулирование которых осуществляется исключительно федеральными законами, актами Президента РФ и Правительства РФ. На федеральное министерство возложены координация и контроль деятельности подведомственных ему федеральных служб и федеральных агентств.

Федеральная служба, федеральное агентство являются федеральными органами исполнительной власти, осуществляющими специальные (исполнительные, контрольные, регулирующие и др.) функции в установленных сферах.

В систему органов исполнительной власти субъекта РФ входят:

- высший орган исполнительной власти;
- иные органы исполнительной власти.

Образование, формирование и деятельность исполнительных органов государственной власти субъектов РФ регулируется Конституцией, федеральными законами, а также конституцией республики, уставом субъекта РФ, законами и иными нормативными правовыми актами субъектов РФ.

Государственные служащие. Наиболее общие вопросы государственной службы в Российской Федерации регламентируются Федеральным законом от 27.05.2003 № 58-ФЗ «О системе государственной службы Российской Федерации», согласно которому государственная служба



Российской Федерации — профессиональная служебная деятельность граждан Российской Федерации по обеспечению исполнения полномочий Российской Федерации, субъектов РФ, их государственных органов и лиц, замещающих определенные государственные должности.

Система государственной службы включает государственную гражданскую службу; военную службу; правоохранительную службу.

Государственная гражданская служба подразделяется на федеральную государственную гражданскую службу и государственную гражданскую службу субъектов РФ.

Федеральным государственным служащим признается гражданин, осуществляющий профессиональную служебную деятельность на должности федеральной государственной службы и получающий денежное содержание (вознаграждение, довольствие) за счет средств федерального бюджета.

Гражданский служащий субъекта РФ — гражданин, осуществляющий профессиональную служебную деятельность на должности государственной гражданской службы субъекта РФ и получающий денежное содержание (вознаграждение) за счет средств субъекта РФ.

Нанимателем федерального государственного служащего является Российская Федерация, государственного гражданского служащего субъекта РФ — соответствующий субъект РФ.

Административная правосубъектность государственного служащего включает в себя не только его права, обязанности и ответственность, но и установленные нормативными правовыми актами для них ограничения, запреты, требования к служебному поведению государственного служащего. Их перечни установлены законом либо иными федеральными нормативными правовыми актами.

Ограничения, запреты, требования к поведению государственных служащих обусловлены особенностями государственной службы, не отделимой от государственной власти.

Требования к служебному поведению гражданского служащего включают в себя обязанность: исполнять должностные обязанности добросовестно, на высоком профессиональном уровне; осуществлять профессиональную служебную деятельность в рамках установленной законодательством РФ компетенции государственного органа; не оказывать



предпочтение каким-либо общественным или религиозным объединениям, профессиональным или социальным группам, организациям и гражданам; не совершать действия, связанные с влиянием каких-либо личных, имущественных (финансовых) и иных интересов, препятствующих добросовестному исполнению должностных обязанностей; соблюдать ограничения, установленные федеральными законами для гражданских служащих; соблюдать нейтральность и т.д.

На гражданскую службу вправе поступать граждане Российской Федерации, достигшие возраста 18 лет, владеющие государственным языком РФ и соответствующие установленным квалификационным требованиям. Как правило, должности гражданской службы замещаются по результатам конкурса.

С гражданином, претендующим на замещение должности гражданской службы, заключается служебный контракт на основе акта государственного органа о назначении на соответствующую должность. В контракте должны обязательно содержаться его существенные условия, кроме которых могут быть и иные условия.

Профессиональная служебная деятельность гражданского служащего осуществляется в соответствии с должностным регламентом. Данный регламент должен содержать: квалификационные требования к уровню и характеру знаний и навыков, предъявляемые к гражданскому служащему, замещающему соответствующую должность гражданской службы, а также к образованию, стажу гражданской службы или опыту работы по специальности; должностные обязанности, права и ответственность гражданского служащего за неисполнение или ненадлежащее исполнение должностных обязанностей; перечень вопросов, по которым гражданский служащий вправе или обязан принимать управленческие и иные решения, участвовать при подготовке проектов нормативных правовых актов и проектов управленческих и иных решений и т.д.

Прохождение гражданской службы связано с аттестацией гражданских служащих, сдачу ими квалификационных экзаменов, присвоением классных чинов. Предельный возраст пребывания на гражданской службе — 65 лет.

Правовые акты управления органов исполнительной власти — разновидность правовых актов, представляющих собой официальное управленческое решение компетентных



исполнительных органов, влекущее за собой определенные юридические последствия: установление, изменение, прекращение норм права либо конкретных правоотношений. Это одна из правовых форм осуществления исполнительной власти.

Правовые акты управления принято подразделять на виды по различным критериям.

По юридической природе они делятся на нормативные и индивидуальные, которые нередко именуются административными.

Нормативный правовой акт — письменный официальный документ, принятый в определенной форме уполномоченным исполнительным органом в пределах его компетенции и направленный на установление, изменение или отмену правовых норм. Его главная особенность в том, что он содержит правовые нормы, регулирующие соответствующие отношения. Нормативный правовой акт управления может содержать правовые нормы как административного, так и других отраслей российского права.

Индивидуальный (административный акт) — юридическое одностороннее властное предписание уполномоченного исполнительного органа, адресованное конкретному лицу, направленное на разрешение конкретного вопроса. Он представляет собой правовую форму реализации норм права, представляя собой юридический факт, влекущий возникновение, изменение, прекращение административных, гражданских, трудовых и других конкретных правоотношений.

Правовые акты управления делятся *по формам*. Их формы разнообразны. Они могут приниматься в форме постановлений, распоряжений, приказов, инструкций, правил, положений и др. Каждый исполнительный орган вправе издавать акты лишь в определенной форме, предусмотренной актом, устанавливающим его статус: Конституцией, уставом, положением. Так, Правительство РФ издает постановления и распоряжения. При этом постановления имеют нормативный характер, а распоряжения принимаются по оперативным вопросам и не носят нормативного характера.

Федеральные министерства и другие федеральные органы исполнительной власти чаще всего издают акты в виде

приказов, инструкций, хотя отдельные из них могут принимать постановления, правила, положения и др.

Высшее должностное лицо субъекта РФ издает указы, постановления и распоряжения, а иные исполнительные органы — приказы, инструкции и др.

Порядок официального опубликования и вступления в силу правовых актов федеральных органов исполнительной власти определен Федеральным конституционным законом «О Правительстве Российской Федерации», а также указом Президента РФ от 23.05.1996 № 763 «О порядке опубликования и вступления в силу актов Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации и нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти».

Административная ответственность — вид юридической ответственности, которая выражается в применении уполномоченным органом или должностным лицом административного взыскания к лицу, совершившему административное правонарушение.

Административная ответственность характеризуется комплексом следующих черт:

— административная ответственность устанавливается законами РФ и не противоречащими им законами субъектов РФ. Основным актом, регламентирующим ответственность за административные правонарушения, является КоАП. Его действие распространяется не только на физических лиц, но также на юридических лиц за указанные в нем правонарушения;

— основанием административной ответственности является совершение административного правонарушения, под которым понимается противоправное, виновное (умышленное или неосторожное) действие или бездействие физического или юридического лица, за которое КоАП или законами субъектов РФ установлена административная ответственность;

— за административные правонарушения предусмотрены административные наказания. Административным наказанием признается мера ответственности за административное правонарушение. КоАП определяет следующие виды административных наказаний: предупреждение; административный штраф; возмездное изъятие орудия совершения или предмета административного правонарушения;



конфискация орудия совершения или предмета административного правонарушения; лишение специального права, предоставленного физическому лицу; административный арест; административное выдворение за пределы Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства; дисквалификация; административное приостановление деятельности.

КоАП исходит из необходимости индивидуализации назначения наказаний. Это означает, в частности, что при назначении наказания учитываются характер правонарушения, личность виновного, имущественное положение, обстоятельства, смягчающие и отягчающие ответственность.

Административное наказание может быть назначено не позднее двух месяцев со дня совершения правонарушения, и лишь за отдельные виды административных правонарушений, указанные в п. 1 ст. 4.5 КоАП, — не позднее одного года со дня совершения правонарушения. При длящемся административном правонарушении указанные сроки исчисляются со дня обнаружения правонарушения. В случае отказа в возбуждении уголовного дела или его прекращения, если в действиях нарушителя имеются признаки административного правонарушения, наказание может быть назначено в пределах указанных сроков, исчисляемых со дня принятия решения об отказе в возбуждении уголовного дела либо о его прекращении;

— субъектами административной ответственности могут быть как физические лица (вменяемые, достигшие 16-летнего возраста), так и юридические;

— административные наказания назначаются широким кругом уполномоченных органов и должностных лиц: исполнительной власти, местного самоуправления, а также судами (судьями). Их компетенция установлена КоАП;

— меры административной ответственности применяются в соответствии с законом, регламентирующим производство по делам об административных правонарушениях (КоАП);

— применение административной ответственности не влечет судимости. Лицо, которому назначено административное наказание, считается подвергнутым данному наказанию в течение одного года со дня окончания исполнения постановления о назначении наказания.



17.2. Административный процесс

Административный процесс — это урегулированный административно-процессуальными нормами порядок разрешения индивидуальных дел, возникающих при реализации исполнительной власти, имеющий целью укрепление правопорядка в обществе. Видами такого рода дел являются дела об административных правонарушениях; обжалование действий должностных лиц; земельные споры; о защите прав потребителей; о нарушениях антимонопольного законодательства и др.

Субъектами, разрешающими индивидуальные дела в рамках административного процесса, признаются суды, судьи (мировые судьи); органы исполнительной власти и местного самоуправления, должностные лица, комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав; уполномоченные органы исполнительной власти и их учреждения, структурные подразделения, должностные лица.

Административный процесс включает совокупность административных производств по разрешению конкретных дел независимо от того, к какой отрасли материального права они относятся. Среди них важное место занимает *производство по делам об административных правонарушениях*. Оно регламентируется КоАП.

Производство может осуществляться:

- в упрощенном порядке, без составления протокола, а взыскание налагается и исполняется одновременно (например, взыскание штрафа за безбилетный проезд в общественном транспорте). Случаи, когда допускается упрощенный порядок производства, предусмотрены в ст. 28.6 КоАП;

- в порядке, включающем несколько стадий: возбуждение и расследование дела об административном правонарушении; рассмотрение дела об административном правонарушении; вынесение постановления об административном правонарушении; пересмотр дела об административном правонарушении.

Основанием возбуждения дела является совершение административного правонарушения, которое, как правило, оформляется протоколом об административном правонарушении. Прокурор свое решение о возбуждении дела об административном правонарушении выносит в форме по-



становления. Протокол об административном правонарушении должен быть составлен по установленной форме, содержать обязательные реквизиты. В нем указываются: дата и место составления протокола, должность, фамилия, инициалы, составившего протокол др. (ст. 28.2 КоАП). В порядке расследования дела собираются и фиксируются доказательства, выявляются обстоятельства, которые могут служить основанием прекращения или приостановления производства по делу.

Важной стадией является рассмотрение дела. КоАП определяет круг субъектов уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях: судьи (мировые судьи), комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав, уполномоченные органы исполнительной власти, их учреждения, структурные подразделения и территориальные органы, иные государственные органы (органы внутренних дел, налоговые органы, таможенные органы и др.), административные комиссии.

Законом определены порядок подготовки к рассмотрению дела, место и порядок его рассмотрения.

Обычно дело рассматривается по месту его совершения. Дела об отдельных видах правонарушений могут рассматриваться по месту их совершения или по месту жительства нарушителя (например, о распитии спиртных напитков в общественных местах или появлении в общественных местах в состоянии опьянения).

Административные комиссии и комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав рассматривают дела по месту жительства нарушителя.

Как правило, дело подлежит рассмотрению в пятнадцатидневный срок со дня получения органом (должностным лицом), правомочным рассматривать дела, протокола (постановления) об административном правонарушении и другие материалы. Этот срок может быть продлен не более чем на один месяц.

Дела об административных правонарушениях, совершение которых влечет административный арест, рассматриваются в день получения протокола об административном правонарушении и других материалов дела, а отношении лица, подвергнутого административному задержанию, — не позднее 48 часов.

Дело об административном правонарушении рассматривается в присутствии лица, привлекаемого к ответственно-



сти. В отсутствие этого лица дело может быть рассмотрено лишь в случаях, когда имеются данные о своевременном его извещении о месте и времени рассмотрения дела и если от него не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела.

По результатам рассмотрения дела орган (должностное лицо) выносит постановление о назначении административного наказания или о прекращении дела производством, если имеются обстоятельства, исключающие производство по делу (ст. 24.5 КоАП), либо при объявлении нарушителю устного замечания, либо передаче материалов на рассмотрение общественности, прокурору, органу предварительного следствия или дознания.

Постановление по делу объявляется немедленно, его копия вручается или высылается в течение трех дней лицу, в отношении которого оно вынесено, а также потерпевшему по его просьбе.

Стадия обжалования и опротестования постановления является факультативной.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано лицом, в отношении которого оно вынесено, и потерпевшим. Порядок обжалования, сроки рассмотрения жалоб, виды решений, принимаемых по жалобе определены гл. 30 КоАП.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Какова специфика метода административно-правового регулирования?
2. Охарактеризуйте содержание административно-правового статуса гражданина.
3. Дайте характеристику системе органов исполнительной власти Российской Федерации.
4. Назовите виды правовых актов управления органов исполнительной власти.

Литература

1. *Алехин, А. П.* Административное право России : учебник для вузов / А. П. Алехин, А. А. Кармолицкий, Ю. М. Козлов. — М., 2001.
2. *Овсянко, Д. М.* Административное право : учеб. пособие / Д. М. Овсянко. — М., 2002.
3. *Бахрах, Д. Н.* Административное право России : учебник для вузов / Д. Н. Бахрах. — М., 2001.



Глава 18

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ОХРАНЫ ОКРУЖАЮЩЕЙ ПРИРОДНОЙ СРЕДЫ (ЭКОЛОГИЧЕСКОЕ ПРАВО)

Понятие экологического права. Правовое регулирование охраны окружающей среды осуществляется при помощи установленных государством специальных правил поведения людей по отношению к окружающей среде, природным объектам, природным ресурсам и природным комплексам — экологических правовых норм. Система этих норм и возникающих в процессе их применения правовых отношений образует *экологическое право* — самостоятельную отрасль права.

Исторически сформировались три вида таких отношений, взаимодействия общества и природы:

- рациональное использование природных ресурсов (природопользование);

- охрана окружающей среды;

- обеспечение экологической безопасности человека и других объектов (общество, государство). Их также называют формами экологической деятельности, т.е. такой деятельности, которую осуществляют человек и человеческое общество по отношению к естественной среде своего обитания.

Рациональное использование природных ресурсов означает поддержание такого качества окружающей среды и природных ресурсов, с одной стороны, достижение такой национальной модели производства и потребления и такой международной экономической системы — с другой, при которых разработка природных ресурсов обеспечивает экономический рост и устойчивое развитие общества.

Под *охраной окружающей природной среды* понимается сохранение такого ее качества, при котором возможны,



во-первых, сохранение, защита и восстановление здорового состояния и целостности экосистемы Земли, во-вторых, сохранение биоразнообразия.

Обеспечение экологической безопасности человека и других объектов (общество, государство) заключается в достижении и поддержании такого качества окружающей среды, при котором достигается состояние защищенности жизненно важных интересов этих объектов от угроз экологического характера. Так, применительно к человеку — это состояние защищенности его здоровья от влияния неблагоприятных факторов окружающей среды. По отношению к обществу речь идет о защите его материальных и духовных ценностей. Например, общеизвестно разрушающее воздействие загрязненного атмосферного воздуха на здания, строения и сооружения (экономические ценности), памятники архитектуры (культурные и исторические ценности), а воздействие потребительского отношения к живой природе — на духовность общества (духовные ценности). Применительно к государству можно говорить о защите его конституционного строя, суверенитета. В частности, очевидно, что без наличия достаточных природных ресурсов (в первую очередь, топливно-энергетических), без организации их разумного и устойчивого использования суверенитет государства, его экономическая и, следовательно, политическая независимость могут быть поставлены под угрозу.

Экологическое право регулирует *общественные экологические отношения*. Они и составляют *предмет экологического права*. Общественные экологические отношения понимаются двояко. В узком смысле слова — это отношения по охране окружающей среды. Общественные экологические отношения в широком смысле слова представляют собой отношения не только по охране окружающей среды, но и по обеспечению экологической безопасности человека и других объектов, использованию природных ресурсов.

Объектами общественных экологических отношений являются: природа, окружающая среда, природные объекты, природные ресурсы.

Природа рассматривается как совокупность естественных условий существования живых организмов и их сообществ, человека и общества, на которую они прямо или косвенно воздействуют в процессе своей жизнедеятельности.

Под *окружающей средой* понимают совокупность компонентов природной среды, природных и природно-антропогенных объектов, а также антропогенных объектов.



Природный объект выступает как естественная экологическая система, природный ландшафт и составляющие их элементы, сохранившие свои природные свойства.

Природный ресурс составляет часть природного объекта, потребляемую, используемую для удовлетворения экономических, социальных и экологических потребностей человека и общества или предназначенную для такого использования.

Большинство природных объектов рассматриваются законодательством одновременно и как одноименные природные ресурсы. Например, животный мир является «...неотъемлемым элементом природной среды и биологического разнообразия Земли, возобновляющимся природным ресурсом...» (преамбула Федерального закона от 24.04.1995 № 52-ФЗ «О животном мире»). Природные ресурсы (кроме атмосферного воздуха) могут рассматриваться и как объекты собственности, гражданского оборота.

Экологические правовые нормы (эколого-правовые нормы) — основной инструмент регулирования общественных экологических отношений.

Будучи урегулированными правовыми нормами, экологические общественные отношения приобретают характер правовых отношений. Их называют *экологическими правовыми (или эколого-правовыми) отношениями*.

Экологические правовые отношения предопределяются особенностями объектов экологического права, которыми являются природные объекты, природные ресурсы, природные комплексы. Специфика объектов, по поводу которых возникают общественные отношения, предопределяет специфику самих этих отношений. Особенности данных отношений отражаются в специальных целях, для достижения которых стороны экологического правоотношения наделяются юридическими правами и обязанностями, взаимодействуют между собой. Эти цели установлены в экологическом законодательстве и отличаются от целей других отраслей законодательства. Цель определяет характер связей (набор юридических прав и обязанностей) участников правоотношения и характер их взаимодействия между собой.

Объектами экологических правоотношений являются определенные части природных объектов и природных ресурсов: земельные участки, участки недр (в виде горного и геологического отводов), участки лесов, водные объекты, объекты животного мира и т.п.



Объекты экологических правоотношений отграничиваются от объектов других видов правоотношений при помощи ряда критериев. Первый из них — *естественный характер происхождения*. По общему правилу, все, что является продуктом человеческого труда, не является объектом экологических правоотношений. Исключение составляют, например, древесная и кустарниковая растительность, выращенная для восстановления лесов; молодь рыбы, выпущенная в естественные водные объекты для восстановления рыбных запасов, и т.п.

Второй критерий — *нахождение объекта в системе естественных экологических связей*. Например, дикие животные в состоянии естественной свободы, лесные деревья на корню, атмосферный воздух суть объекты экологических правоотношений. Домашние и сельскохозяйственные животные или животные, находящиеся в полувольных условиях (например, в зоопарке), являются объектами гражданских правоотношений, а в части санитарных условий их содержания — административных правоотношений. Воздух в производственных и иных помещениях (в отличие от атмосферного воздуха) составляет объект правоотношений в сфере охраны труда и техники безопасности и т.п.

Экологическое законодательство представляет собой систему законодательных и подзаконных нормативных правовых актов, регулирующих общественные отношения в сфере «общество — природа». Согласно Конституции природопользование, охрана окружающей среды и обеспечение экологической безопасности, особо охраняемые природные территории, а соответственно, и земельное, водное, лесное законодательство, законодательство о недрах, об охране окружающей среды отнесены к совместному ведению Российской Федерации и субъектов РФ (ст. 72). В силу этого экологическое законодательство делится на федеральное законодательство и законодательство субъектов РФ. В соответствии с Конституцией принятые по предмету совместного ведения законы и иные нормативные правовые акты субъектов РФ не могут противоречить федеральным законам.

Конституция устанавливает ряд положений, составляющих конституционные основы правового регулирования экологических прав и обязанностей граждан; отношений собственности на природные ресурсы как основы жизни и деятельности народов, проживающих на соответствующей территории; отношений по разграничению предметов



ведения и полномочий в сфере охраны окружающей среды между Российской Федерацией и ее субъектами и др. Систему *федеральных законодательных актов* экологического законодательства составляют:

— законодательные акты об охране окружающей среды («природоохранные») — Федеральный закон от 10.01.2002 № 7-ФЗ «Об охране окружающей среды», Федеральные законы от 23.02.1995 № 26-ФЗ «О природных лечебных ресурсах, лечебно-оздоровительных местностях и курортах»; от 14.03.1995 № 33-ФЗ «Об особо охраняемых природных территориях»; от 23.11.1995 № 174-ФЗ «Об экологической экспертизе»; от 04.05.1999 № 96-ФЗ «Об охране атмосферного воздуха»;

— природоресурсные законодательные акты — Земельный кодекс РФ; Закон РСФСР от 11.10.1991 № 1738-1 «О плате за землю»; Закон РФ от 21.02.1992 № 2395-1 «О недрах»; Федеральный закон от 24.04.1995 № 52-ФЗ «О животном мире»; Водный кодекс РФ; Федеральный закон от 30.11.1995 № 187-ФЗ «О континентальном шельфе Российской Федерации»; Лесной кодекс РФ; Федеральные законы от 31.07.1998 № 155-ФЗ «О внутренних морских водах, территориальном море и прилежащей зоне Российской Федерации»; от 17.12.1998 № 191-ФЗ «Об исключительной экономической зоне Российской Федерации»;

— законодательные акты, регулирующие смежные отношения в сфере хозяйственной, управленческой и иной деятельности, ряд норм которых одновременно регулирует отношения в сфере «общество — природа»: Основы законодательства РФ об охране здоровья граждан; ГК; Федеральные законы от 21.12.1994 № 68-ФЗ «О защите населения и территорий от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера»; от 21.11.1995 № 170-ФЗ «Об использовании атомной энергии»; от 09.01.1996 № 3-ФЗ «О радиационной безопасности населения»; от 30.03.1999 № 52-ФЗ «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения»; Градостроительный кодекс РФ и др.

Соотношение актов экологического законодательства с актами иных отраслей законодательства базируется на признании двух фактов. Во-первых, экологическое законодательство РФ состоит из специальных актов, т.е. актов, изданных для регулирования отношений в сфере «общество — природа». Во-вторых, правовые нормы, регулирующие эти отношения, могут одновременно содержаться и в актах дру-



гих отраслей законодательства — конституционного, гражданского, административного, уголовного и др.

Более того, специфика правового регулирования экологических отношений состоит в том, что в ряде случаев норма, регулирующая экологические отношения, действует не непосредственно, а через нормы, регулирующие конкретную хозяйственную и иную деятельность. Такие нормы, содержащие их акты и совокупности последних, принято называть «экологизированными».

Экологические права и обязанности граждан. Действующее законодательство устанавливает: а) экологические права граждан; б) экологические права общественных объединений; в) экологические обязанности граждан; г) нормы, определяющие экологические обязанности государства; д) гарантии и способы защиты экологических прав граждан и иных субъектов.

Конституция РФ предусматривает, что «каждый имеет право на благоприятную окружающую среду, достоверную информацию о ее состоянии и на возмещение ущерба, причиненного его здоровью или имуществу экологическим правонарушением» (ст. 42). Эти права принято называть *экологическими правами граждан в узком смысле слова*.

Кроме того, федеральные законы устанавливают:

— право каждого гражданина «на благоприятную окружающую среду, на ее защиту от негативного воздействия, вызванного хозяйственной и иной деятельностью, чрезвычайными ситуациями природного и техногенного характера, на достоверную информацию о состоянии окружающей среды и на возмещение вреда окружающей среде» (ст. 11 Федерального закона «Об охране окружающей среды»);

— право граждан «на радиационную безопасность» (ст. 22 Федерального закона «О радиационной безопасности населения»);

— право граждан «запрашивать и получать от соответствующих органов исполнительной власти, организаций ... информацию по безопасности намечаемых к сооружению, проектируемых, сооружаемых, эксплуатируемых и выводимых из эксплуатации ядерных установок, радиационных источников и пунктов хранения, за исключением сведений, составляющих государственную тайну ... получать информацию о радиационной обстановке в данном регионе от организации системы государственного контроля за радиационной обстановкой»; право граждан, подвергшихся облу-



чению, «на получение соответствующего документа о дозе полученного облучения» (ст. 13 Федерального закона «Об использовании атомной энергии»);

— право каждого гражданина «на благоприятную среду жизнедеятельности» (ст. 7 Градостроительного кодекса РФ); право граждан «на благоприятную среду обитания, факторы которой не оказывают вредного воздействия на человека» (ст. 8 Федерального закона «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения»). Эти права в совокупности с перечисленными выше могут рассматриваться как *экологические права в широком смысле слова*.

В Конституции и федеральных законодательных актах также установлены: право на охрану здоровья (ч. 1 ст. 41 Конституции; ст. 17 Основ законодательства РФ об охране здоровья граждан); право на труд в условиях, отвечающих требованиям безопасности и гигиены (ч. 3 ст. 37 Конституции). Они могут именоваться *смежными с экологическими правами граждан*.

Согласно Федеральному закону «Об охране окружающей среды» граждане имеют право: создавать общественные объединения, фонды и иные некоммерческие организации, осуществляющие деятельность в области охраны окружающей среды; направлять обращения в органы государственной власти, органы местного самоуправления, иные организации и должностным лицам о получении своевременной, полной и достоверной информации о состоянии окружающей среды в местах своего проживания, мерах по ее охране; принимать участие в собраниях, митингах, демонстрациях, шествиях и пикетировании, сборе подписей под петициями, референдумах по вопросам охраны окружающей среды; выдвигать предложения о проведении общественной экологической экспертизы и участвовать в ее проведении; оказывать содействие органам государственной власти и местного самоуправления в решении вопросов охраны окружающей среды; обращаться в органы государственной власти и местного самоуправления и иные организации с жалобами, заявлениями и предложениями по вопросам, касающимся охраны окружающей среды, негативного воздействия на окружающую среду, и получать своевременные и обоснованные ответы; предъявлять в суд иски о возмещении вреда окружающей среде. Согласно Конституции граждане имеют право на объединение (ч. 1 ст. 30); право проводить собрания, митинги и демонстрации, шествия и пикетиро-



вание (ст. 31); право искать, получать, производить и распространять информацию любым законным способом (ч. 4 ст. 29) и др. Перечисленные права, являясь самостоятельными видами прав граждан, одновременно служат правами — гарантиями экологических прав граждан.

В последние годы активно формируется система правовых норм, регулирующих отношения по участию граждан (общественности) в принятии экологически значимых решений. Конституция и федеральные законы устанавливают право граждан и общественных организаций участвовать в управлении делами государства (ч. 1 ст. 32 Конституции).

Экологические права общественных объединений. В соответствии с Федеральным законом «Об охране окружающей среды» общественные и иные некоммерческие объединения, осуществляющие деятельность в области охраны окружающей среды, имеют право: разрабатывать, пропагандировать и реализовывать в установленном порядке программы в области охраны окружающей среды, защищать права и законные интересы граждан в области охраны окружающей среды, привлекать на добровольной основе граждан к осуществлению деятельности в области охраны окружающей среды; за счет собственных и привлеченных средств осуществлять и пропагандировать деятельность в области охраны окружающей среды, воспроизводства природных ресурсов, обеспечения экологической безопасности; оказывать содействие органам государственной власти и органам местного самоуправления в решении вопросов охраны окружающей среды; организовывать собрания, митинги, демонстрации, шествия и пикетирование, сбор подписей под петициями и принимать участие в указанных мероприятиях в соответствии с законодательством РФ, вносить предложения о проведении референдумов по вопросам охраны окружающей среды и об обсуждении проектов, касающихся охраны окружающей среды; обращаться в органы государственной власти и местного самоуправления, иные организации и к должностным лицам о получении своевременной, полной и достоверной информации о состоянии окружающей среды, о мерах по ее охране, об обстоятельствах и о фактах хозяйственной и иной деятельности, создающих угрозу окружающей среде, жизни, здоровью и имуществу граждан; участвовать в установленном порядке в принятии хозяйственных и иных решений, реа-



лизация которых может оказать негативное воздействие на окружающую среду, жизнь, здоровье и имущество граждан; организовывать и проводить в установленном порядке слушания по вопросам проектирования, размещения объектов, хозяйственная и иная деятельность которых может нанести вред окружающей среде, создать угрозу жизни, здоровью и имуществу граждан, и др.

В законодательстве РФ закреплены следующие экологические обязанности граждан: сохранять природу и окружающую среду, бережно относиться к природным богатствам; соблюдать иные требования законодательства (ст. 11 Федерального закона «Об охране окружающей среды»).

Экологические обязанности государства. В законодательстве РФ имеются правовые нормы, устанавливающие круг экологических обязанностей государства. К ним можно отнести конституционные положения о поощрении деятельности, способствующей укреплению здоровья человека, экологическому и санитарно-эпидемиологическому благополучию; об ответственности за сокрытие должностными лицами фактов и обстоятельств, создающих угрозу для жизни и здоровья граждан; о праве на возмещение государством вреда, причиненного незаконными действиями (или бездействием) органов государственной власти или их должностных лиц; положения ст. 13 Федерального закона «Об охране окружающей среды», закрепляющей государственные гарантии экологических прав, и др.

Гарантии и защита экологических прав. Законодательство РФ устанавливает несколько видов *гарантий экологических прав граждан и иных субъектов*: конституционные гарантии; государственные гарантии согласно Федеральному закону «Об охране окружающей среды» (ст. 13); права-гарантии согласно Федеральному закону «Об охране окружающей среды»: нормирование, планирование, экологическое страхование и др.; гарантии (условия и возможности), закрепленные в отдельных законодательных и иных нормативных правовых актах: оповещение общественности и учет высказанных замечаний при принятии решений в процессе предоставления в пользование земли, осуществления общественного контроля, общественной экспертизы и иных функций экологического управления.

Одновременно имеется ряд норм, направленных на *защиту экологических прав граждан и иных субъектов*. Такая защита может осуществляться как гражданско-правовыми,



так и административными способами. Из них наибольшее практическое значение имеют установление в законе способов защиты экологических прав, включая возможность пресечения действий, нарушающих экологические права или создающих угрозу их нарушения (как в судебном, так и в административном порядке).

В силу специфики объектов экологических правоотношений защита экологических прав имеет ряд особенностей по сравнению с защитой иных, например гражданских, прав. Так, невозможно, затруднено или ограничено применение таких способов защиты, как восстановление положения, существовавшего до нарушения права, присуждение к исполнению обязанности в натуре и др.

Функции органов исполнительной власти в сфере охраны природной среды. К функциям указанных органов относятся: обеспечение экологической информацией; оценка воздействия на окружающую среду; экологическая экспертиза; экологический контроль, экологическое нормирование; экологическое лицензирование, экологическое планирование, экологический мониторинг, государственный учет в сфере охраны окружающей среды; экологическая паспортизация; экологический аудит, экологическая сертификация, экологическое лицензирование.

Государство предоставляет экологическую информацию в определенных формах. Основной формой является публикация ежегодного Государственного доклада о состоянии окружающей среды Российской Федерации, соответствующих докладов субъектов РФ, ежегодных государственных докладов о состоянии использования и охраны земель в Российской Федерации. Публикуются и другие документы.

Подлежат опубликованию международные юридические документы, включая резолюции или рекомендации конференций с участием Российской Федерации, о процедурах обеспечения доступа общественности к экологической информации или правах, касающихся участия общественности в принятии экологически значимых решений, и др.

Поощряется добровольное регулярное представление общественности информации организациями, деятельность которых оказывает значительное негативное воздействие на окружающую среду.

Наконец, экологическая информация предоставляется по заявлениям граждан и их организаций независимо от



гражданства, подданства или места жительства гражданина.

Оценка воздействия намечаемой хозяйственной и иной деятельности на окружающую среду (ОВОС) может пониматься как стадия принятия экологически ориентированного управленческого решения о намечаемой хозяйственной и иной деятельности. Одновременно ОВОС — процедура определения возможных неблагоприятных воздействий на окружающую среду, оценки экологических последствий, учета общественного мнения, разработки мер по уменьшению и предотвращению этих воздействий.

Целью ОВОС является предотвращение или смягчение воздействия хозяйственной и иной деятельности на окружающую среду и связанных с ней социальных, экономических и иных последствий.

Принципы и этапы проведения ОВОС, требования к материалам ОВОС, порядок информирования и участия общественности в ОВОС устанавливаются законодательством.

Экологическая экспертиза в законодательстве понимается как процедура установления соответствия намечаемой хозяйственной и иной деятельности экологическим требованиям и определение допустимости реализации объекта экологической экспертизы.

Цель экологической экспертизы — предупреждение возможных неблагоприятных воздействий этой деятельности на окружающую среду и связанных с ними социальных, экономических и иных последствий реализации объекта экологической экспертизы.

По *видам* экологическая экспертиза подразделяется на государственную и общественную.

Государственную экологическую экспертизу осуществляют специально уполномоченные государственные органы: федеральные, территориальные (на уровне субъектов РФ), их подразделения, специализированные в области организации и проведения государственной экологической экспертизы, а также экспертные комиссии, эксперты.

Экспертами государственной экологической экспертизы могут быть специалисты, обладающие научными и (или) практическими познаниями по рассматриваемому вопросу и привлеченные в порядке, установленном Федеральным законом «Об экологической экспертизе», к проведению государственной экологической экспертизы. Перечень лиц,



которые не могут выступать в качестве экспертов, установлен в названном Федеральном законе.

Государственная экологическая экспертиза обязательна в отношении всех объектов, указанных в Федеральном законе «Об экологической экспертизе».

Заключение государственной экологической экспертизы может быть положительным или отрицательным. Положительное заключение — условие финансирования и реализации объекта государственной экологической экспертизы. Правовым последствием отрицательного заключения является запрет реализации объекта государственной экологической экспертизы.

Общественная экологическая экспертиза организуется и проводится по инициативе граждан и общественных объединений, органов местного самоуправления общественными организациями (объединениями), основным направлением деятельности которых в соответствии с их уставами является охрана окружающей среды, в том числе организация и проведение экологической экспертизы, и которые зарегистрированы в установленном порядке. Общественная экологическая экспертиза может проводиться независимо от государственной экологической экспертизы тех же объектов.

Общественная экологическая экспертиза осуществляется при условии государственной регистрации заявления общественных организаций (объединений) о ее проведении. В государственной регистрации заявления о проведении общественной экологической экспертизы может быть отказано только в случаях, указанных в Федеральном законе «Об экологической экспертизе».

В качестве объектов общественной экологической экспертизы могут выступать любые объекты государственной экологической экспертизы, за исключением тех, сведения о которых составляют государственную, коммерческую или иную охраняемую законом тайну.

Общественная экологическая экспертиза проводится экспертными комиссиями и экспертами. Заключение общественной экологической экспертизы приобретает юридическую силу после утверждения его специально уполномоченным государственным органом в области экологической экспертизы.

Нормирование в сфере охраны окружающей среды.
Цель экологического нормирования — установление предель-



но допустимых норм воздействия на окружающую среду, гарантирующих экологическую безопасность человека, сохранение генетического фонда и биоразнообразия, обеспечения устойчивое использование природных ресурсов.

Различают следующие *виды* экологических нормативов. Прежде всего, нормативы, ориентированные на здоровье человека, по сути являющиеся санитарно-гигиеническими нормативами, используемыми в экологической деятельности: предельно допустимые концентрации вредных веществ, а также вредных микроорганизмов и других биологических веществ, загрязняющих атмосферный воздух, воды, почвы. Эти нормативы характеризуют и нормируют качество окружающей среды. Вторая группа нормативов — нормативы допустимого воздействия на окружающую среду, которые устанавливаются для природопользователей в целях предотвращения негативного воздействия на окружающую среду хозяйственной и иной деятельности. К ним относятся нормативы допустимых выбросов и сбросов веществ и микроорганизмов; нормативы образования отходов производства и потребления и лимиты на их размещение и др.

Любая деятельность, связанная с воздействием на окружающую среду, характеризующаяся превышением установленных нормативов, при соблюдении ряда условий (факт причинения вреда или реальной угрозы его причинения и др.) будет рассматриваться как противоправная.

Экологический контроль, по общему правилу, понимается как самостоятельная функция государственных органов исполнительной власти и одновременно как гарантия реализации большинства других их экологических функций.

Цель экологического контроля — обеспечение достижения и поддержания качества (состояния) окружающей среды как места и условия жизни и деятельности живущего и будущих поколений.

В зависимости от задач контроля и органов, их осуществляющих, различают следующие *виды* экологического контроля: государственный; общественный; органов местного самоуправления; производственный. Одновременно контроль бывает предупредительным, текущим и последующим.

Основным видом экологического контроля является *государственный*. Его задача — обеспечить выполнение всеми гражданами и юридическими лицами независимо от их ведомственной подчиненности и форм собственности выполнение экологических программ, планов, проведение не-

обходимых экологических мероприятий, соблюдение установленных экологических требований, правил и норматив.

Осуществление государственного экологического контроля возложено на специально уполномоченные государственные органы. Федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере природопользования, охраны окружающей среды и обеспечения экологической безопасности, является Министерство природных ресурсов и экологии РФ. Министерство осуществляет координацию и контроль деятельности находящихся в его ведении Федеральной службы по надзору в сфере природопользования, Федерального агентства водных ресурсов, Федеральной службы по гидрометеорологии и мониторингу окружающей среды и Федерального агентства по недропользованию.

Федеральная служба по надзору в сфере природопользования является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по контролю и надзору в сфере экологии и природопользования. Служба осуществляет следующие функции: государственный контроль за геологическим изучением, рациональным использованием и охраной недр, за использованием, охраной, защитой лесного фонда и воспроизводством лесов, за использованием и охраной водных объектов; государственный контроль в области охраны, использования и воспроизводства объектов животного мира и среды их обитания; государственный контроль в области охраны окружающей среды; контроль за деятельностью в области обращения с отходами производства и потребления, трансграничным перемещением отходов и др.

Ряд федеральных органов исполнительной власти и их территориальные органы выполняют смежные функции. Это Федеральная служба по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека, Федеральная служба по экологическому, технологическому и атомному надзору, Федеральное агентство водных ресурсов, Федеральное агентство лесного хозяйства, Федеральное агентство по недропользованию.

Регулирование экономического механизма окружающей среды. Под экономическим механизмом охраны окружающей среды понимается формирующаяся система взаимосвязанных и взаимоприспособленных элементов, функционирующих для достижения целей охраны окружающей



среды. Это один из видов механизмов регулирования экологических отношений, применяемый наряду с юридическим, организационным, идеологическим механизмами.

Ключевым элементом экономического механизма охраны окружающей среды являются плата за загрязнение окружающей среды, размещение отходов, другие виды вредного воздействия — *экологические платежи*. Они направлены на стимулирование: а) разработки и реализации программ и мероприятий по охране окружающей среды, обеспечение экологической безопасности человека и иных объектов; б) формирования экологических и иных фондов для финансирования этих программ и мероприятий; в) снижения или поддержания выбросов и сбросов в пределах нормативов; г) страхования гражданской ответственности за экологический вред, экологических рисков; д) возмещения затрат на проектирование и строительство природоохранных объектов.

Ответственность за экологические правонарушения.

За нарушение законодательства в области охраны окружающей среды устанавливается имущественная, дисциплинарная, административная и уголовная ответственность в соответствии с законодательством. Наиболее распространенными из них являются административная и уголовная ответственность.

Административная ответственность установлена в КоАП за следующие экологические правонарушения: загрязнение окружающей среды, порчу, повреждение, уничтожение природных объектов, невыполнение предписаний органов экологического контроля и др. Она применяется преимущественно в виде штрафа, налагаемого в административном порядке государственными органами исполнительной власти (государственного контроля) в пределах предоставленной им компетенции. Штраф может налагаться как на граждан и должностных лиц, так и на юридических лиц. Закон устанавливает нижние и верхние пределы размера штрафа, исчисляемого в кратном отношении к минимальной заработной плате.

Административная ответственность наступает, если экологическое правонарушение по характеру не влечет за собой уголовной ответственности.

Уголовную ответственность несут должностные лица и граждане в случае, если совершенное ими деяние подпадает под признаки экологического преступления, предусмотренного УК.

В гл. 26 УК «Экологические преступления» указаны 17 составов экологических преступлений (ст. 246–262): нарушение правил охраны окружающей среды при производстве работ; нарушение правил обращения экологически опасных веществ и отходов; нарушение правил безопасности при обращении с микробиологическими либо другими биологическими агентами или токсинами; нарушение ветеринарных правил и правил, установленных для борьбы с болезнями и вредителями растений; загрязнение вод; загрязнение атмосферы; загрязнение морской среды; порча земли; нарушение режима особо охраняемых природных территорий и природных объектов и др.

Возмещение вреда, причиненного экологическим правонарушением. Вред, причиненный экологическим правонарушением, обладает определенной спецификой.

Во-первых, он причиняется не только окружающей среде, природным объектам (экологический вред), но и в результате воздействия неблагоприятных факторов здоровью человека (социальный вред), влечет гибель посевов, преждевременное старение зданий, строений, сооружений под воздействием загрязненного атмосферного воздуха (экономический вред) и т.п.

Во-вторых, экологический вред характеризуется рядом особенностей. В силу отсутствия стоимости природных объектов (как общественно необходимых затрат на их создание) причиненный им вред может получить лишь субъективную оценку. Такой вред не может быть исчислен полностью, так как невозможно рассчитать и оценить все последствия загрязнения, повреждения или уничтожения одного из элементов экосистемы для других ее элементов, а также для экосистемы в целом. Экологический вред зачастую не может быть возмещен в натуре (невозможно заменить исчезнувшие виды животных и растений другими; вырубленные леса воспроизвести можно лишь через несколько десятилетий и т.п.).

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Что понимается под охраной окружающей среды?
2. Назовите основные экологические права и обязанности граждан и общественных объединений.
3. Перечислите функции органов исполнительной власти в сфере охраны окружающей среды.
4. Что такое экологический контроль?



Литература

1. *Петров, В. В.* Экологическое право России : учебник для вузов / В. В. Петров. — М., 2006.
2. Практикум по экологическому праву России : учеб. пособие / под ред. А. К. Голиченкова. — М., 2004.
3. Экологическое право России : сборник нормативных правовых актов и документов / под ред. А. К. Голиченкова / сост. А. К. Голиченков, М. А. Миндзаев, О. А. Миняев. — М., 2004.



Глава 19

ОСНОВНЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ ЗЕМЕЛЬНОГО ПРАВА

Понятие земельного права как отрасли права. Земля является основой жизни человеческого общества, она — главный объект хозяйственной деятельности человека. Как природный объект земля выполняет две важнейшие функции: выступает как средство производства в сельском и лесном хозяйстве и как пространственно-территориальный базис — место размещения зданий, строений и сооружений.

Земельное право, являясь самостоятельной отраслью российского права, регулирует особую сферу общественных отношений, складывающихся по поводу земли. Эта отрасль права регулирует широкий комплекс вопросов, связанных с использованием поверхности земли и охраной почвенного плодородия земель. Экономическая и социальная сущность земельных отношений, их характер и особенности обуславливают выделение сферы земельных отношений в качестве предмета самостоятельного правового регулирования.

В земельном праве применяются свойственные данной отрасли методы правового регулирования, т.е. способы правового воздействия на участников земельных отношений. Специфика таких способов правового воздействия заключается в особом сочетании административного (императивного) и гражданско-правового методов (диспозитивного) правового регулирования земельных отношений, что в значительной степени обусловлено публичным характером регулирования отношений по поводу земли.

Земельное право обладает кодифицированными источниками правового регулирования, а также обширным комплексом нормативных правовых актов, составляющих систему земельного законодательства. Возглавляет систему земельного законодательства ЗК.



Земельное право является отраслью российского права, представляющей собой систему правовых норм, регулирующих земельные отношения в целях обеспечения рационального использования земель и их охраны, защиты прав граждан и юридических лиц на землю и соблюдения установленного правопорядка в области земельных отношений.

Категории земель. Одним из принципиально важных положений земельного права является деление всех земель в нашей стране на соответствующие категории. Это необходимо для организации рационального использования и охраны земель. В основе разграничения земель на категории лежит их целевое назначение. Определение целей, для которых могут использоваться земли, является той базой, посредством которой устанавливаются положения правового режима соответствующей категории земель.

Земельное законодательство выделяет следующие категории земель:

- земли сельскохозяйственного назначения;
- земли поселений;
- земли промышленности, энергетики, транспорта, связи, радиовещания, телевидения, информатики, земли для обеспечения космической деятельности, земли обороны, безопасности и земли иного специального назначения;
- земли особо охраняемых территорий и объектов;
- земли лесного фонда; земли водного фонда и земли запаса.

Право собственности и иные права на земельные участки. Право собственности — это наиболее полное по объему вещное право, которое предоставляет его обладателю возможность по своему усмотрению в пределах, установленных законом, решать вопросы использования принадлежащего ему имущества — земельного участка, осуществлять свои правомочия владения, пользования и распоряжения. В наиболее общем виде содержание права собственности на землю и другие природные ресурсы сформулировано в ч. 2 ст. 36 Конституции. Владение, пользование и распоряжение землей и другими природными ресурсами осуществляются их собственниками свободно, если это не наносит ущерба окружающей среде и не нарушает прав и законных интересов иных лиц.

Существуют две формы права собственности: публичная и частная. *Публичной собственностью* являются земли,



находящиеся в государственной или муниципальной собственности.

Объектами права *частной собственности* могут быть земли сельскохозяйственного назначения, земли поселений и других категорий в соответствии с ЗК, а также иными законодательными актами, предоставляющими гражданам Российской Федерации право иметь в собственности земельные участки, которые могут использоваться для ведения личного подсобного хозяйства; дачного строительства; садоводства; огородничества; индивидуального жилищного строительства и др.

В законодательстве определены категории и виды земель, земельные участки, которые не могут находиться в частной собственности. К ним относятся земли лесного фонда, земли водного фонда, земли особо охраняемых природных территорий и др.

Следует заметить, что право пользования земельным участком — это не только право, но и обязанность собственника. На всех собственников земельных участков возлагается *обязанность* эффективно использовать землю в соответствии с ее целевым назначением. Собственники земельных участков *вправе*: самостоятельно хозяйствовать на земле; использовать в установленном порядке для нужд хозяйства имеющиеся на земельном участке общераспространенные полезные ископаемые, торф, лесные угодья, водные объекты, пресные подземные воды; возводить жилые, производственные, культурно-бытовые и иные строения и сооружения и т.д.

Особенностью содержания правомочия владения земельным участком, предусмотренной в земельном законодательстве, является то, что собственники земельных участков обязаны не нарушать права других собственников земельных участков, землевладельцев, землепользователей и арендаторов.

Кроме права собственности на землю гражданское и земельное законодательство предусматривает иные права на земельные участки, на основании которых лица — не собственники земельных участков вправе их использовать. Все эти права делятся на два основных вида: вещные права и обязательственные права. К вещным правам относятся: право пожизненного наследуемого владения земельным участком (ст. 265 ГК, ст. 21 ЗК), право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком (ст. 264, 268 ГК,

ст. 20 ЗК) и сервитут (ст. 216 ГК, ст. 23 ЗК). Вещные права могут принадлежать лицам, не являющимся собственниками земельных участков. Переход права собственности на это имущество к другому лицу не является основанием для прекращения иных вещных прав на это имущество. Вещные права подлежат защите от нарушения в порядке, предусмотренном для защиты права собственности (ст. 301—304 ГК).

К числу *обязательственных* прав относятся права, возникающие в результате совершения договоров и сделок: ренты и пожизненного содержания с иждивением, временного (срочного) пользования, аренды, безвозмездного пользования, доверительного управления, залога (ипотеки).

Право пожизненного наследуемого владения земельным участком впервые было закреплено в Основах законодательства Союза ССР и союзных республик о земле (ст. 5), принятых 28 февраля 1990 г. Право пожизненного наследуемого владения фактически представляет собой форму ограниченного права частной собственности. Обладать землей на этом титуле могут только граждане. По общему правилу землевладелец вправе определить юридическую судьбу своего земельного участка (т.е. распорядиться им) только путем передачи его по наследству.

На праве постоянного (бессрочного) пользования землю могут использовать как граждане, так и юридические лица. Все граждане-землепользователи имеют право приватизировать свой земельный участок.

Основной категорией лиц, которые используют землю на праве постоянного (бессрочного) пользования, являются государственные и муниципальные учреждения, федеральные казенные предприятия и органы государственной власти и местного самоуправления. Эти лица пользуются на данном титуле земельными участками, находящимися в государственной или муниципальной собственности.

Сервитут представляет собой право ограниченного пользования чужим земельным участком. Могут быть установлены частные и публичные сервитуты. Правила установления сервитутов закреплены в ст. 274—277 ГК. Обременение земельного участка сервитутом не лишает собственника участка прав владения, пользования и распоряжения этим участком. Сервитут сохраняется в случае перехода прав на земельный участок, который обременен этим сервитутом, к другому лицу.



Право безвозмездного срочного пользования земельным участком представляет собой пользование землей в течение какого-либо срока, установленного в законе или договоре. В одних случаях срок пользования землей может быть определен, в других — нет. Однако в любом случае право пользования земельным участком на данном титуле ограничено временными рамками. Случаями безвозмездного срочного пользования земельным участком ст. 24 ЗК признает также предоставление земельных участков в качестве служебных земельных наделов.

Служебный земельный надел — это земельный участок, предоставленный для сельскохозяйственного использования отдельным категориям лиц, работающим в организациях транспорта, лесного хозяйства, лесной промышленности, водного, рыбного, охотничьего хозяйства. Законодательство связывает право на служебный земельный надел с периодом трудовых отношений лица с соответствующей организацией.

Отношения по аренде земельных участков регулируются гражданским законодательством (нормами гл. 34 ГК), которое предусматривает общие требования к совершению таких сделок. Договоры аренды земельных участков регулируются земельным законодательством.

Правовое регулирование использования земель гражданами. Земельные участки могут использоваться гражданами для организации крестьянских (фермерских) хозяйств.

Федеральный закон от 11.06.2003 № 74-ФЗ «О крестьянском (фермерском) хозяйстве» в ст. 1 определяет крестьянское (фермерское) хозяйство как объединение граждан, связанных родством и (или) свойством, имеющих в общей собственности имущество и совместно осуществляющих производственную и иную хозяйственную деятельность (производство, переработку, хранение, транспортировку и реализацию сельскохозяйственной продукции), основанную на их личном участии. Фермерское хозяйство может быть создано одним гражданином. Фермерское хозяйство осуществляет предпринимательскую деятельность без образования юридического лица.

В состав имущества фермерского хозяйства могут входить земельный участок, насаждения, хозяйственные и иные постройки, мелиоративные и другие сооружения, продуктивный и рабочий скот, птица, сельскохозяйствен-



ные и иные техника и оборудование, транспортные средства, инвентарь и иное необходимое для осуществления деятельности фермерского хозяйства имущество.

Важно отметить то, что имущество (в том числе и земельный участок) фермерского хозяйства принадлежит его членам на праве совместной собственности, если соглашением между ними не установлено иное.

Действует следующий порядок получения земель для организации фермерских хозяйств. Право на создание фермерского хозяйства имеют дееспособные граждане Российской Федерации, иностранные граждане и лица без гражданства. Чтобы получить землю для организации крестьянского хозяйства следует соблюсти следующие условия. В соответствии со ст. 11 Федерального закона «О крестьянском (фермерском) хозяйстве» для создания фермерского хозяйства и осуществления его деятельности могут предоставляться и приобретаться земельные участки из земель сельскохозяйственного назначения и иных категорий земель.

Граждане, которые заинтересованы в предоставлении им земельных участков из земель сельскохозяйственного назначения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, подают в исполнительный орган государственной власти или орган местного самоуправления заявления. Эти органы в течение 14 дней принимают решение о предоставлении земельного участка в собственность за плату или бесплатно либо в аренду с приложением проекта его границ. Затем заключается договор купли-продажи либо аренды земельного участка для фермерского хозяйства. Решение исполнительного органа государственной власти или органа местного самоуправления об отказе в предоставлении земельного участка может быть оспорено в судебном порядке.

Особенностью правового режима земель крестьянских (фермерских) хозяйств является принцип неделимости земельного участка, закрепленный в ст. 258 ГК. Согласно ст. 9 Федерального закона «О крестьянском (фермерском) хозяйстве» при выходе из фермерского хозяйства одного из его членов земельный участок и средства производства фермерского хозяйства разделу не подлежат. В этом случае гражданин имеет право на денежную компенсацию, соразмерную его доле в праве общей собственности на имущество фермерского хозяйства.



Правовой режим земельных участков для личного подсобного хозяйства определен в Федеральном законе от 07.07.2003 № 112-ФЗ «О личном подсобном хозяйстве». Такое хозяйство представляет собой форму непредпринимательской деятельности по производству и переработке сельскохозяйственной продукции. Личное подсобное хозяйство ведется гражданином или гражданином и совместно проживающими с ним членами его семьи в целях удовлетворения личных потребностей на земельном участке, предоставленном или приобретенном для данной цели. Произведенная и переработанная сельскохозяйственная продукция является собственностью граждан, ведущих личное подсобное хозяйство. Реализация такой продукции не является предпринимательской деятельностью.

Согласно ст. 3 Федерального закона «О личном подсобном хозяйстве» право на ведение личного подсобного хозяйства имеют дееспособные граждане, которым земельные участки предоставлены или которыми земельные участки приобретены для ведения такого хозяйства.

Земельные участки, находящиеся в государственной или муниципальной собственности, для ведения личного подсобного хозяйства предоставляются гражданам, которые зарегистрированы по месту постоянного проживания в сельских поселениях при условии наличия свободных участков.

Особенность правового режима земельных участков для ведения личного подсобного хозяйства заключается в том, что для ведения хозяйства могут использоваться земельный участок в черте поселений (приусадебный земельный участок) и земельный участок за чертой поселений (полевой земельный участок).

Приусадебный земельный участок используется для производства сельскохозяйственной продукции, а также для возведения жилого дома, производственных, бытовых и иных зданий, строений, сооружений. Полевой земельный участок должен использоваться исключительно для производства сельскохозяйственной продукции без права возведения на нем зданий и строений.

Ведение личного подсобного хозяйства прекращается в случае прекращения прав на земельный участок, на котором ведется личное подсобное хозяйство.

Правовой режим земель, которые используются для ведения садоводства и огородничества регулируется Фе-



деральным законом от 15.04.1998 № 66-ФЗ «О садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан».

Земельные участки для коллективного садоводства и огородничества состоят из земель общего пользования и из земель членов некоммерческих объединений. К землям общего пользования относятся земельные участки, занятые охранными зонами, дорогами, проездами, другими сооружениями и объектами общего пользования. Земли общего пользования предоставляются садоводческому, огородническому некоммерческому объединению как юридическому лицу в собственность либо на ином вещном праве.

Граждане вправе в индивидуальном порядке приватизировать закрепленные за ними садовые и огородные земельные участки. Собственники садовых и огородных земельных участков вправе их продать, подарить, передать в залог, аренду, срочное пользование, обменять, заключить договор аренды или договор пожизненного содержания с иждивением, а также добровольно отказаться от указанных участков. Такие земельные участки, находящиеся в собственности граждан, наследуются по закону или по завещанию.

Правовое регулирование приватизации земель. Основания и порядок приватизации земельных участков урегулированы в ЗК и некоторых иных нормативных правовых актах. К их числу относятся:

а) приобретение права собственности на земельный участок в результате перехода права собственности на здание, строение, сооружение, находящиеся на этом земельном участке;

б) приобретение права собственности на земельный участок, находящийся в государственной или муниципальной собственности собственником расположенного на нем объекта недвижимости;

в) приватизация земельного участка при приватизации объектов недвижимости, находящихся на них;

г) приватизация земельных участков, занятых товариществами собственников жилья;

д) предоставление земельных участков, находящихся в государственной или муниципальной собственности в собственность гражданам и юридическим лицам, для строительства путем их продажи на торгах (ст. 30–32 ЗК) или для целей, не связанных со строительством (ст. 34 ЗК);

е) приватизация земельных участков землепользователями (ст. 20 ЗК), землевладельцами (ст. 21 ЗК) и арендаторами (ст. 22 ЗК).



В качестве примера можно отметить порядок приобретения права собственности на земельный участок в результате перехода права собственности на здание, строение, сооружение, находящиеся на этом земельном участке. Согласно ст. 35 ЗК в этом случае приобретатель имеет право на использование соответствующей части земельного участка, занятой зданием, строением, сооружением и необходимой для их использования, на тех же условиях и в том же объеме, что и прежний их собственник. Если земельный участок находится в государственной или муниципальной собственности, то новый собственник здания или строения имеет исключительное право на приватизацию земельного участка (ст. 36 ЗК).

Порядок предоставления и изъятия земельных участков. Объективно существующие потребности определяют необходимость изменять целевое назначение земель, переводить земельные участки из состава одной категории в другую, изымать земельные участки, в том числе и те, которые находятся в частной собственности, владении, пользовании или аренде, для использования их в государственных или муниципальных целях. Как правило, такая необходимость возникает для строительства различных объектов и сооружений.

Принудительное отчуждение имущества для государственных нужд может быть произведено только при условии предварительного и равноценного возмещения. Изъятие земельного участка у собственника для государственных и общественных нужд производится в установленном законом порядке путем выкупа с учетом интересов собственника, включая возмещение стоимости земли по договорной цене и причиненных убытков, в том числе упущенную выгоду.

Прекращение прав на земельные участки. ЗК предусматривает основания прекращения права собственности на землю и иных прав на земельные участки. Так, право собственности на земельный участок прекращается при отчуждении собственником своего земельного участка другим лицам (т.е. в случаях продажи, дарения и совершения иных сделок), отказе собственника от права собственности на земельный участок, в силу принудительного изъятия у собственника его земельного участка (ст. 44 ЗК).

Право постоянного бессрочного пользования, право пожизненного наследуемого владения земельным участком

может быть прекращено в случае отказа лица от принадлежащего ему права, а также в принудительном порядке. Речь идет о таких случаях, когда земельный участок используется не в соответствии с его целевым назначением, а также способами, приводящими к существенному снижению его плодородия или значительному ухудшению экологической обстановки. Возможно изъятие участка, когда лицо, умышленно допустившее нарушения земельного законодательства, не устраняет последствия таких нарушений и т.д.

Предусмотрены также особые основания прекращения аренды, права безвозмездного срочного пользования земельным участком и сервитута.

В ст. 49 ЗК определен правовой механизм изъятия, в том числе путем выкупа земельных участков, когда это необходимо для государственных или муниципальных нужд. Принудительное изъятие (выкуп) допускается только в исключительных случаях, например для выполнения международных обязательств Российской Федерации. Правовым основанием для изъятия соответствующих земельных участков является международный договор РФ.

Возможно изъятие (выкуп) земельного участка для размещения объектов государственного или муниципального значения. Для этих целей изъятие допускается только при отсутствии других вариантов возможного размещения объектов. Изъятие (выкуп) земельного участка допускается только в том случае, если нельзя разметить какой-либо объект, не изымая при этом земли, которые находятся в пользовании, владении, аренде или собственности граждан и юридических лиц.

Согласно ст. 79 ЗК для строительства промышленных объектов и иных несельскохозяйственных нужд должны предоставляться земли, не пригодные для ведения сельскохозяйственного производства либо сельскохозяйственные угодья из состава земель сельскохозяйственного назначения худшего качества по кадастровой стоимости. Особо ценные продуктивные сельскохозяйственные угодья, которые указаны в ст. 79 ЗК могут быть на основании законодательства субъектов РФ включены в перечень земель, использование которых для других целей не допускается.

В соответствии с п. 3 ст. 83 ЗК земельные участки в городах и иных поселениях могут быть изъятые (выкуплены) для государственных или муниципальных нужд под



застройку только в соответствии с генеральными планами и правилами землепользования и застройки.

Согласно ч. 3 ст. 35 Конституции никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда. Принудительное отчуждение имущества для государственных нужд может быть произведено только при условии предварительного и равноценного возмещения. Это означает, что земельный участок может быть изъят у собственника только по решению суда и в целях использования изымаемого земельного участка в публичных интересах, т.е. для удовлетворения государственных или муниципальных нужд; убытки должны быть возмещены собственнику до момента фактического изъятия; размер возмещенных убытков должен быть равноценным, т.е. справедливым — соответствующим рыночным ценам на данный земельный участок. Земельный кодекс РФ признал, что в случае несогласия собственника участка с изъятием у него земли единственным основанием прекращения права собственности на землю является судебное решение.

Правовой режим недр и земельных участков для разработки полезных ископаемых. Правовой режим таких земельных участков для разработки полезных ископаемых определяется земельным законодательством и законодательством о недрах.

Законодательство предусматривает особые условия предоставления земельных участков для нужд недропользования и порядок их использования (ст. 88 ЗК). По общему правилу предоставление организациям земельных участков для разработки полезных ископаемых производится после оформления *горного отвода* — геометризованного блока недр (ст. 7 Закона РФ от 21.02.1992 № 2395-1 «О недрах»), утверждения проекта рекультивации земель и восстановления ранее обработанных площадей. В соответствии с лицензией на право добычи полезных ископаемых, строительства и эксплуатации подземных сооружений, не связанных с добычей полезных ископаемых, образования особо охраняемых объектов участок недр предоставляется пользователю в виде горного отвода.

Основная особенность правового режима земельных участков для разработки полезных ископаемых заключается в следующем. Поскольку основанием для получения земельного участка является право на горный отвод, право на земельный участок сохраняется до тех пор, пока сохраня-



ется право на горный отвод. Утрата права на горный отвод прекращает и право на земельный участок. К числу других особенностей правового режима земельных участков для разработки полезных ископаемых относится право недропользователя ограничивать застройку площадей залегания полезных ископаемых в границах предоставленного ему горного отвода (ст. 22 Закона РФ «О недрах»). Земельное законодательство возлагает на горные предприятия обязанности по рекультивации нарушенных земель, восстановлению их плодородия и других полезных свойств земли и своевременному вовлечению их в хозяйственный оборот, а также снятию, использованию и сохранению плодородного слоя почвы при проведении работ, связанных с нарушением земель.

Для обеспечения рационального использования и охраны недр важное значение имеет четкое закрепление в законодательстве прав и обязанностей недропользователей (ст. 22 Закона РФ «О недрах»). Пользователь недр имеет *право*:

- использовать предоставленный ему участок недр для любой формы предпринимательской или иной деятельности, соответствующей цели обозначенной в лицензии или в соглашении о разделе продукции;

- самостоятельно выбирать формы этой деятельности, не противоречащие действующему законодательству;

- использовать результаты своей деятельности, в том числе добытое минеральное сырье, в соответствии с лицензией и действующим законодательством или соглашением о разделе продукции;

- использовать отходы своего горнодобывающего и связанных с ним перерабатывающих производств, если иное не оговорено в лицензии или соглашении о разделе продукции;

- ограничивать застройку площадей залегания полезных ископаемых в границах предоставленного ему горного отвода;

- проводить без дополнительных разрешений геологическое изучение недр за счет собственных средств в границах горного отвода, предоставленного ему в соответствии с лицензией или соглашением о разделе продукции и др.

Одновременно на недропользователя возлагаются следующие *обязанности*:

- соблюдать требования законодательства, а также утвержденных в установленном порядке стандартов (норм,

правил) по технологии ведения работ, связанных с использованием недр, и при первичной переработке минерального сырья;

- соблюдать требования технических проектов, планов и схем развития горных работ;

- представлять достоверные данные о разведанных, извлекаемых и оставляемых в недрах запасах полезных ископаемых, содержащихся в них компонентах, об использовании недр в целях, не связанных с добычей полезных ископаемых, в федеральный и соответствующий территориальный фонды геологической информации, в органы государственной статистики;

- обеспечивать безопасное ведение работ, связанных с использованием недр, и др.

Право пользования недрами прекращается: по истечении установленного в лицензии срока ее действия; при отказе владельца лицензии от права пользования недрами; при возникновении определенного условия (если оно зафиксировано в лицензии), с наступлением которого прекращается право пользования недрами; в случае переоформления лицензии с нарушением условий, предусмотренных законодательством о недрах.

Ответственность за нарушения земельного законодательства. Законодательство предусматривает гражданско-правовую, административную и уголовную ответственность за нарушение земельного законодательства.

Общие положения, касающиеся возмещения вреда, причиненного собственнику земли, землевладельцу, землепользователю или арендатору земельного участка в результате нарушения земельного законодательства, определяется нормами гражданского законодательства. Положения гражданского законодательства о возмещении вреда находят свое отражение и в земельном законодательстве. Согласно ст. 62 ЗК убытки, причиненные нарушением прав собственников земельных участков, землепользователей, землевладельцев и арендаторов земельных участков, подлежат возмещению в полном объеме, в том числе упущенная выгода, в порядке, предусмотренном гражданским законодательством. Условиями, необходимыми для взыскания убытков, являются: противоправность поведения лица, наличие вреда, причинная связь между поведением правонарушителя и наступившими негативными последствиями и вина правонарушителя.



Административная ответственность за нарушение земельного законодательства согласно КоАП установлена в виде предупреждения или административного штрафа и наступает за самовольное занятие земельных участков, самовольное строительство, загрязнение земель, порчу и уничтожение плодородного слоя почвы и др.

УК предусматривает уголовную ответственность за регистрацию незаконных сделок с землей (ст. 170). Состав этого преступления образует регистрация заведомо незаконных сделок с землей, искажение учетных данных государственного земельного кадастра, а равно умышленное занижение размеров платежей за землю, если эти деяния совершены из корыстной или иной личной заинтересованности должностным лицом с использованием своего служебного положения.

Статья 254 УК устанавливает уголовную ответственность за порчу земли, т.е. за отравление, загрязнение или иную порчу земли вредными продуктами хозяйственной или иной деятельности вследствие нарушения правил обращения с удобрениями, стимуляторами роста растений, ядохимикатами и другими опасными химическими или биологическими веществами при их хранении, использовании и транспортировке, повлекшие причинение вреда здоровью человека или окружающей среде.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Что такое категории земель?
2. Раскройте особенности права собственности и иных прав на земельные участки.
3. Каков порядок предоставления и изъятия земельных участков?
4. Какие меры ответственности за нарушение земельного законодательства вы знаете?

Литература

1. *Крассов, О. И.* Земельное право / О. И. Крассов. — М., 2004.
2. *Волков, Г. А.* Комментарий к Земельному кодексу Российской Федерации / Г. А. Волков, А. К. Голиченков, М. И. Козырь. — М., 2003.



Заключение

В современных условиях правовые знания представляют обязательную составную часть профессиональной подготовки, служебной компетенции лиц в любой сфере деятельности. Серьезное, глубокое освоение материала, изложенного в настоящем учебнике, само по себе способно повысить квалификацию, расширить жизненный кругозор обучающихся. Такой эффект значительно повышается, если изучение лекционного материала и работа с учебником дополняются ознакомлением с законами и иными нормативными правовыми актами, относящимися к соответствующим вопросам.

Следует, однако, учитывать, что учебная дисциплина «Правоведение» рассчитана на предоставление обучающимся лишь начальных знаний о праве. Поэтому при решении конкретных правовых вопросов необходимо опираться на помощь профессиональных юристов — адвокатов, юрисконсультов фирм, имеющих не только более фундаментальную подготовку, но и опыт практического применения правового инструментария.

Важно иметь в виду также следующее. Законодательство, на основе которого написан настоящий учебник, не является неизменным. Более того, оно представляет собой систему установлений, непрерывно изменяющихся с учетом потребностей жизни общества. Соответственно, и знания о праве не являются раз и навсегда установившимися. Данное обстоятельство предполагает регулярную правовую переподготовку, систематическое обновление работниками своих юридических знаний с учетом характера основной специальности. Этому способствует чтение юридической литературы, которая сейчас достаточно широко издается, прослушивание циклов лекций по правовым вопросам, организуемых в системах повышения квалификации и переподготовки специалистов.

Авторы были бы благодарны преподавателям, ведущим занятия по этой книге, и самим обучающимся за любые предложения и пожелания о дальнейшем совершенствовании учебника.

