

ОГЛАВЛЕНИЕ

Введение	1
РАЗДЕЛ I	
ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О ГОСУДАРСТВЕ И ПРАВЕ	
Глава 1. Сущность и основные черты государства	
§ 1. Понятие и признаки государства	3
§ 2. Социальное назначение и функции государства	5
§ 3. Формы государства	6
Глава 2. Сущность и основные характеристики права	
§ 1. Понятие и признаки права	9
§ 2. Система права	10
§ 3. Источники права	12
§ 4. Действие нормативно-правового акта	13
§ 5. Понятие и формы реализации права. Правовые отношения	15
§ 6. Правомерное поведение. Правонарушение и юридическая ответственность	19
РАЗДЕЛ II	
ОСНОВЫ ГОСУДАРСТВЕННО-ПРАВОВОГО УСТРОЙСТВА РОССИИ	
Глава 3. Основные положения конституционного права России	
§ 1. Понятие конституционного права России	23
§ 2. Основы конституционного строя	23
§ 3. Конституционный статус личности в Российской Федерации	27
§ 4. Россия - федеративное государство	30
§ 5. Органы государственной власти Российской Федерации и местного самоуправления	36
§ 6. Избирательное право и избирательная система Российской Федерации	38
§ 7. Президент Российской Федерации	42
§ 8. Федеральное Собрание Российской Федерации	44
§ 9. Правовой статус депутата Государственной Думы и члена Совета Федерации Федерального Собрания Российской Федерации	46
§ 10. Правительство Российской Федерации	47
§ 11. Органы государственной власти в субъектах Российской Федерации	49
§ 12. Конституционно-правовые основы местного самоуправления в Российской Федерации	50
Глава 4. Судебная система и иные правоохранительные органы	
§ 1. Построение судебной системы в России	52
§ 2. Суды общей юрисдикции	54
§ 3. Система арбитражных судов	57
§ 4. Суды субъектов Российской Федерации	60
§ 5. Прокуратура и иные правоохранительные органы	62
§ 6. Адвокатура	65
РАЗДЕЛ III	
ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВООТНОШЕНИЙ И ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВА	
Глава 5. Общие положения гражданского права	
§ 1. Понятие и источники гражданского права	67
§ 2. Граждане как субъекты гражданского права	74
§ 3. Юридические лица	79
§ 4. Виды юридических лиц	83

§ 5. Несостоятельность (банкротство) юридических лиц и граждан	93
§ 6. Основания возникновения и прекращения гражданско-правовых отношений	101
§ 7. Объекты гражданских прав	109
§ 8. Защита гражданских прав	119
Глава 6. Право собственности и ограниченные вещные права	
§ 1. Понятие и содержание права собственности	124
§ 2. Право общей собственности	128
§ 3. Ограниченные вещные права	131
Глава 7. Договор и отдельные виды обязательств	
§ 1. Общие положения о договоре	140
§ 2. Договоры о передаче имущества в собственность, пользование	153
§ 3. Договоры на выполнение работ, оказание услуг, договор простого товарищества	172
§ 4. Внедоговорные обязательства	193
Глава 8. Исключительные права	
§ 1. Авторское право и смежные права	204
§ 2. Патентное право	219
§ 3. Договоры об использовании исключительных прав и ноу-хау	233
Глава 9. Обеспечение и защита гражданских прав	
§ 1. Способы обеспечения исполнения обязательств	245
§ 2. Ответственность за неисполнение обязательств	256
Глава 10. Правовое регулирование предпринимательской деятельности	260
РАЗДЕЛ IV	
ПРАВОВОЕ ОБЕСПЕЧЕНИЕ ЧАСТНЫХ ИНТЕРЕСОВ ГРАЖДАН	
Глава 11. Основные положения семейного права	282
Глава 12. Правовое регулирование жилищных отношений	295
Глава 13. Наследственное право	313
Глава 14. Реализация гражданами их личных прав во взаимоотношениях с административными органами	325
РАЗДЕЛ V	
ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ДРУГИХ ВИДОВ ОТНОШЕНИЙ	
Глава 15. Правовое регулирование трудовых отношений	
§ 1. Предмет и понятие трудового права	342
§ 2. Социальное партнерство в сфере труда	350
§ 3. Трудовой договор	355
§ 4. Рабочее время и время отдыха	370
§ 5. Заработная плата и нормирование труда	378
§ 6. Дисциплина труда и ответственность	388
§ 7. Материальная ответственность сторон трудового договора	393
§ 8. Охрана труда	399
§ 9. Защита трудовых прав работников	405
РАЗДЕЛ V	
ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ДРУГИХ ВИДОВ ОТНОШЕНИЙ	
Глава 16. Уголовное право	
§ 1. Понятие, задачи и принципы уголовного права	425
§ 2. Уголовный закон и его действие	426
§ 3. Преступление	428
§ 4. Уголовная ответственность	430

§ 5. Обстоятельства, исключаящие преступность деяния	432
§ 6. Понятие и виды наказаний	434
§ 7. Общая характеристика Особенной части Уголовного кодекса РФ	438
Глава 17. Уголовный процесс	444
Глава 18. Гражданский и арбитражный процесс	454
Глава 19. Административное право и процесс	502
Глава 20. Основные положения таможенного права	521
Глава 21. Правовое регулирование охраны окружающей природной среды (экологическое право)	538
Глава 22. Основные положения земельного права	555
Глава 23. Общие вопросы международного права	569
Алфавитно-предметный указатель	593
1 :: 2 :: Содержание	

ВВЕДЕНИЕ

Вы взяли в руки учебник по учебной дисциплине "Правоведение". Может возникнуть вопрос: "Зачем студенту-неюристу изучать право, и какие юридические знания могут понадобиться вам в будущей практической деятельности?" Попробуем кратко ответить на этот вопрос.

Россия переживает трудный и очень ответственный период своей истории. За последнее десятилетие произошли и происходят огромные изменения во всех сферах нашей жизни. Полным ходом идет процесс формирования рыночной экономики. Радикальные изменения осуществлены в общественно-политическом строе, государстве, правовой системе.

В таких условиях резко возрастает роль права, о чем свидетельствует и мировой опыт. Так происходило и происходит во всех странах с рыночной экономикой. Именно с помощью права решаются здесь важные задачи развития экономики и общества в целом: признание равенства участников товарно-денежных отношений; обеспечение неприкосновенности собственности, беспрепятственного осуществления гражданских прав при эффективной системе их судебной защиты; охрана частных дел от вмешательства кого-либо и др. Правовые средства активно влияют на развитие демократического процесса, формирование гражданского общества.

В преобразовании России особое место принадлежит выпускникам высшей школы. Это наиболее передовая, творческая часть нашего общества. Его элита. Поэтому так велико значение правовой подготовки специалистов с высшим образованием.

Потребность в юридических знаниях ощущает сегодня практически каждый. Причем как в профессиональной, так и в общественно-политической, а также частной жизни. Например, на работе возникла необходимость прочитать юридический документ (договор, приказ министра, решение арбитражного суда и т.п.) с тем, чтобы выполнить содержащиеся в нем требования. Или идут выборы в Государственную Думу, вы хотите принять участие, а на избирательном участке выясняется, что вас нет в списках избирателей. Захотели встать на очередь за получением бесплатного жилья, а вам отказали. Как быть в приведенных в качестве примера и многих других случаях? Обратиться к юристу за консультацией? Да, в сложных ситуациях это неизбежно. Однако в большинстве случаев это весьма затруднительно (и организационно, и с финансовой точки зрения). Вы можете помочь себе сами, изучив предлагаемый правовой курс. И тогда на вопросы, наподобие приведенных выше, сможете отвечать самостоятельно.

1

Учебная дисциплина "Правоведение", по которой написан данный учебник, ставит три главные цели:

- - на основе овладения юридическим инструментарием (т.е. основными правовыми понятиями и

- категориями) научить студентов-неюристов читать и понимать законы;
- дать студентам неюридических специальностей "общегражданский" минимум правовых знаний, т.е. сумму знаний и навыков их использования, необходимых в современных условиях каждому гражданину России;
- максимально помочь студентам овладеть теми правовыми знаниями, которые, прежде всего, понадобятся им в будущей профессиональной деятельности.

Материал учебника композиционно построен в соответствии с действующей программой и содержит как общетеоретические знания, так и основанные на новейших нормативно-правовых актах знания по основным отраслям российского права.

Следует иметь в виду, что юридическая "материя" весьма непростая, овладение ею требует упорного труда. Для настойчивых и любознательных студентов в конце учебника помещена дополнительная литература (по каждому разделу учебника отдельно).

2

[1 :: 2 :: Содержание](#)
[3 :: 4 :: Содержание](#)

РАЗДЕЛ I ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О ГОСУДАРСТВЕ И ПРАВЕ

Глава 1. СУЩНОСТЬ И ОСНОВНЫЕ ЧЕРТЫ ГОСУДАРСТВА

§ 1. Понятие и признаки государства

С момента своего возникновения в глубокой древности человеческое общество нуждается в регулировании, в управлении. Эта потребность многократно возрастает с появлением классов и с обособлением главных сфер общественной жизни - экономической, политической, идеологической (культурной). Решение задач 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 аппараты власти, управления и принуждения. Аппарат власти и управления - это особый слой выделившихся из общества и соединенных 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 первобытнообщинном 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

3

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 организуется государственная власть и управление. В разных государствах административные единицы называются по-разному: области, края, провинции, округа и т.д.

Налоги - 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.

Признаком любого государства является **право** как система общеобязательных правил поведения. Право дает возможность власти делать свои решения общеобязательными для всех лиц, проживающих на территории данного государства.

Суверенитет - один из важнейших признаков государства. Он означает *верховенство* государственной власти, ее *единство* (целостность) и *независимость*.

Верховенство государственной власти в стране проявляется в ее способности самостоятельно решать важнейшие вопросы жизни общества, издавая общеобязательные для всех членов общества правила поведения, устанавливая 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.

4

[3 :: 4 :: Содержание](#)

[5 :: 6 :: Содержание](#)

§ 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 постоянно и масштабно осуществляло важную общесоциальную деятельность по строительству ирригационных сооружений.

Многие из современных государств также ведут активную общесоциальную работу в области экологии и защиты окружающей среды, по стимулированию технического прогресса, по 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 внутривнутриполитической 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 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.

5

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, прежде всего, 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.

К внешним функциям Российского государства относятся:

Функция защиты Отечества. Это направление относится к внешним функциям, защите государства 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 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).

6

[5 :: 6 :: Содержание](#)

[6 :: 7 :: 8 :: Содержание](#)

§ 3. Формы государства

Для характеристики государства наряду с такими понятиями, как социальное назначение и функции государства, большое значение

6

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 Англия, Япония, Бельгия, Швеция, Норвегия, Испания, Голландия, 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 (Афинская республика в Древней Греции, например), в период феодализма (Венеция, Псков, Новгород), 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 сосредоточивает 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

7

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.

Еще одним важным элементом формы государства является государственный режим, 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.

8

[6 :: 7 :: 8 :: Содержание](#)
[9 :: 10 :: Содержание](#)

Глава 2. СУЩНОСТЬ И ОСНОВНЫЕ ХАРАКТЕРИСТИКИ ПРАВА

§ 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. С такой точки зрения 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, санкционируя (т.е. возводя в ранг общеобязательных правовых норм) обычаи, договоры, религиозные нормы.

Обеспеченность силой государственного принуждения. Исполнение норм права обеспечивается государством, которое, в случае необходимости, применяет принуждение. Иные социальные нормы

9

поддерживаются государством лишь при условии, если они соответствуют его законам или иным нормам права.

10

[9 :: 10 :: Содержание](#)
[10 :: 11 :: 12 :: Содержание](#)

§ 2. Система права

Право охраняет и (или) регулирует разнообразные общественные отношения, которые взаимосвязаны между собой 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 свои 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 - 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 отраслью 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, как, 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*.

10

Система права современного российского общества включает следующие отрасли.

Государственное (конституционное) право - 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 в сфере финансовой деятельности государства (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 системы 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.

Гражданско-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.

11

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 осуществление 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 ^

12

[10 :: 11 :: 12 :: Содержание](#)

[12 :: 13 :: Содержание](#)

§ 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 на протяжении истории сложилось несколько разновидностей источников права. Это: правовой обычай, прецедент, правовой договор, религиозные нормы, нормативно-правовой акт.

Самым древним из источников права является **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 государствах и позднее в условиях феодализма. Правовые памятники тех исторических эпох - Законы XII таблиц, Салическая правда, Русская правда представляют собой собрания правовых обычаев.

12

В настоящее время обычаи как источники права довольно широко используются лишь в странах англосаксонской правовой системы (Англия, ее бывшие колонии, 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. По тому, кто выносил соответствующее решение, различают судебный (суд) или административный (административный орган) прецеденты.

Юридический прецедент как источник права 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** - продукта согласования воли, выражение компромисса 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 используется ограниченно в таких отраслях, как конституционное право, гражданское, трудовое право. Так, в трудовом праве источником является коллективный трудовой договор (государство санкционирует в качестве общеобязательной реальную договоренность между

трудовым коллективом и администрацией предприятия).

Источником права, известным с древности, могут быть **религиозные нормы**. В этом случае государство санкционирует в качестве общеобязательных нормы той или иной религии, содержащиеся в религиозных книгах. Например, основополагающим источником мусульманского права является Коран - собрание установлений, заповеди Аллаха и Сунна - собрание преданий о пророке Мухаммеде, и также сами его высказывания, повеления.

13

[12 :: 13 :: Содержание](#)

[13 :: 14 :: 15 :: Содержание](#)

§ 4. Действие нормативно-правового акта

Источником права, широко распространенным во всем мире, и основным источником права в России является **нормативно-правовой акт** - официальный юридический 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

13

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 Российской Федерации.

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 Российской Федерации, либо в результате непосредственного правотворчества всего народа на референдуме.

Основным законом России является принятая путем референдума Конституция, на основе которой развивается текущее законодательство. Федеральное Собрание - парламент Российской Федерации - принимает федеральные конституционные законы по вопросам, определенным Конституцией России, и федеральные законы в порядке текущего процесса законотворчества.

Российская Федерация состоит из республик, краев, областей, городов федерального значения, автономной области, автономных округов - равноправных субъектов Российской Федерации.

Республика (государство) имеет свои конституцию и законодательство. Край, область, город федерального значения, автономная область, автономный округ имеют свои уставы и законодательство. Субъекты Федерации 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 России как главы государства. Эти акты обязательны для исполнения на всей территории Российской Федерации и не должны противоречить ее Конституции

14

и федеральным законам. Лишь на основе Конституции и только в условиях чрезвычайного или военного положения Президент своими актами может приостанавливать или корректировать законы.

Правительство РФ издает обязательные на всей территории Российской Федерации **постановления и распоряжения**. Далее в системе 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, 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 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.

15

[13 :: 14 :: 15 :: Содержание](#)
[15 :: 16 :: 17 :: 18 :: 19 :: Содержание](#)

§ 5. 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, 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

15

норм права. Например, обязанность перевозчика доставить груз в пункт назначения, обязанность должника возвратить 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 реализация норм права происходит по их доброй воле. Однако если данные формы оказываются недостаточными для полной реализации правовых 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.

Ситуаций, когда требуется применение права, на практике довольно много. Например, если совершено правонарушение и нужно определить санкцию (штраф) за переход улицы в неположенном месте, исправительные работы за совершение преступления по приговору суда и др. или когда предусмотренные законом права и обязанности не могут возникнуть без соответствующего решения компетентного органа (например, для назначения пенсии нужно соответствующее решение органа социального обеспечения).

Необходимость в применении норм права возникает и в тех случаях, когда юридические обязанности не исполняются добровольно (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 и др.).

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.

16

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.

Акт применения нормы права - официальный юридический документ, издаваемый компетентным органом для разрешения конкретного юридического дела и содержащий государственно-властное предписание.

От нормативно-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 нормативно-правового акта распространяется на всех лиц, которые находятся в сфере его действия, а акт применения норм права относится к одному (или нескольким), но всегда конкретному лицу; в-третьих, если нормативно-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 инспекции и полиции, таможенных органов и др.).

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

17

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 - граждане, иностранцы, лица без гражданства (апатриды), лица с двойным гражданством (бипатриды). Юридические лица - организации (предприятия, 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, предусмотренных законом, с момента их образования (регистрации).

18

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 требования права).

19

[15](#) :: [16](#) :: [17](#) :: [18](#) :: [19](#) :: [Содержание](#)
[19](#) :: [20](#) :: [21](#) :: [22](#) :: [Содержание](#)

§ 6. Правомерное поведение. Правонарушение и юридическая ответственность

Поведение людей в обществе, требующее правового регулирования и 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, которое хотя и урегулировано нормами права, но совершается невменяемыми лицами, либо лицами, не достигшими указанного законом возраста. В правомерном поведении мы видим единство объективного - внешней деятельности человека (согласование своего поведения с требованиями норм права) и субъективного - сознание этого человека.

Объективную сторону составляют практически совершенные лицом действия или бездействия, 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.

19

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 категориям правонарушений и *проступков*. Они 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, гражданские правонарушения, дисциплинарные проступки.

Другим 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.

Правонарушения - разновидность аморального поведения. Однако если нарушение моральных норм наказывается моральным осуждением (других лиц, членов семьи, общества), то правонарушение влечет за собой применение мер государственного принуждения. Так, пьянство аморально, но если, например, на рабочем месте злоупотребляет спиртным водитель троллейбуса, то это уже правонарушение. Правонарушение имеет свой состав, в который входят объект правонарушения, субъект правонарушения, объективная и субъективная стороны правонарушения.

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* представляет собой 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, предупреждение правонарушений. Достижению указанных целей служат следующие основные принципы осуществления юридической ответственности: ответственность только за поведение, но не за мысли; ответственность лишь за деяния; законность, справедливость, неотвратимость, целесообразность и быстрота 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.

22

[19 :: 20 :: 21 :: 22 :: Содержание](#)

[23 :: Содержание](#)

РАЗДЕЛ II ОСНОВЫ ГОСУДАРСТВЕННО-ПРАВОВОГО УСТРОЙСТВА РОССИИ

Глава 3. ОСНОВНЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ КОНСТИТУЦИОННОГО ПРАВА РОССИИ

§ 1. Понятие конституционного права России

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 Российской Федерации 1993 г. В содержание отрасли конституционного права России входят также конституции и уставы субъектов Федерации, федеральные конституционные законы (например: "О Правительстве Российской Федерации"; "О Конституционном Суде Российской Федерации") и др.

Конституция РФ является центральным звеном правовой системы России. Ее нормы обладают высшей юридической силой. На основе Конституции и федеральных конституционных законов издаются все законы и все иные (подзаконные) нормативные правовые акты. Ни один издаваемый в стране правовой акт не может противоречить Конституции РФ.

23

[23 :: Содержание](#)

[23 :: 24 :: 25 :: 26 :: 27 :: Содержание](#)

§ 2. Основы конституционного строя

Основы конституционного строя - базовые принципы государственной и общественной жизни, закрепленные непосредственно в

23

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 Федерации - избираются народом.

Однако правовое государство в России только формируется. Идет процесс создания законодательной

базы рыночных экономических отношений. В обществе высок уровень преступности, низкая правовая культура населения, коррумпированность государственных служащих. Поэтому положения Конституции РФ о правовом государстве имеют для России программный характер. Они определяют перспективу развития 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 РФ закрепляет принцип народовластия, т.е. принадлежности власти народу. Это значит, что народ участвует в формировании органов государственной власти, принятии государственных решений и контроле за деятельностью органов государства.

Народовластие означает, что единственным источником власти в стране является народ. Он не делит ее ни с кем. Согласно ст. 3 Конституции РФ "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 референдума в 1990 г. решался вопрос о введении поста Президента в стране. Порядок подготовки и проведения референдума регулируется Федеральным конституционным законом от 10 октября 1995 г. № 2-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 высших и местных органов государственной власти.

Свободные выборы исключают какое-либо давление на волю избирателей, предусматривают свободу предвыборной агитации, возможность выбора одной из нескольких кандидатур при голосовании,

24

участие представителей общественности в контроле за ходом голосования.

Формами непосредственной демократии и воздействия на публичные власти являются 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 Федерации (Московская городская Дума, Государственное Собрание (Ил Тумэн) Республики Саха (Якутия) и др.), а также 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 и 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 *федерализм*. Он предполагает сложную асимметричную внутреннюю структуру РФ. В ее составе 89 разных по размерам территории, численности населения и уровню развития экономики, но юридически равноправных субъектов.

Федерализм в России - форма обеспечения государственного единства.

Основой конституционного строя России является *социальный и светский характер государства*.

Как социальное государство Россия осуществляет социальные функции 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.

К основам конституционного строя относится *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 Федерации).

25

Исполнительную ветвь власти представляют Правительство РФ, федеральные министерства, ведомства, федеральные службы 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 Федерации, 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. Закрепляется социальная роль частной собственности, которая должна служить в необходимой степени также 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 государственной идеологии. 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 сентября 1997 г. № 125-ФЗ "О свободе совести и о религиозных объединениях".

26

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

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.

27

[23](#) :: [24](#) :: [25](#) :: [26](#) :: [27](#) :: [Содержание](#)

[27](#) :: [28](#) :: [29](#) :: [30](#) :: [Содержание](#)

§ 3. Конституционный статус личности в Российской Федерации

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

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

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

Личные права затрагивают сферу частной жизни человека.

Это право:

1. на жизнь;
2. личную неприкосновенность;
3. неприкосновенность жилища;
4. тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений;
5. право свободно определять свою национальную принадлежность;
6. пользоваться родным языком;
7. свобода выбора воспитания, обучения и творчества;
8. свобода передвижения;
9. свобода совести.

Конституционные нормы, закрепляющие личные права и свободы, конкретизируются актами

текущего законодательства.

27

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:

- 1) право *на участие в управлении делами государства и общества;*
- 2) право *избирать и быть избранным;*
- 3) право *на участие в референдуме;*
- 4) свобода *собрания, митингов, шествий, пикетирования;*
- 5) право *на объединение;*
- 6) право *на равный доступ к государственной службе;*
- 7) право *на жалобы и петиции (коллективные обращения в государственные органы и органы местного самоуправления);*
- 8) право *на участие в отправлении правосудия.*

Политические права и свободы конкретизируются актами текущего законодательства. Так, в соответствии с Указом Президента РФ от 25 мая 1992 г. № 524 "О порядке организации и проведения митингов, уличных шествий, демонстраций и пикетирования" действует уведомительный порядок проведения публичных мероприятий. Инициаторы этих мероприятий, которыми могут быть граждане РФ не моложе 18 лет, обязаны подать заявление в письменной форме в местную администрацию за 10 дней до намеченного мероприятия. В заявлении указываются форма, место, время проведения мероприятия, маршрут движения, предполагаемое количество участников, данные об организаторах. Местная администрация может предложить организаторам изменить место проведения мероприятия, маршрут движения. Милиция должна обеспечить соблюдение охраны общественного порядка в местах проведения публичных мероприятий.

К социально -экономическим правам относятся:

1. *свобода предпринимательства;*
2. *право частной собственности, в том числе на землю;*
3. *свобода труда;*
4. *право на жилище;*
5. *право на отдых;*
6. *право на охрану здоровья и медицинскую помощь;*
7. *право на благоприятную окружающую среду;*
8. *право на образование;*
9. *свобода литературного, художественного, научного и технического творчества;*
10. *право на участие в культурной жизни и пользование учреждениями культуры.*

Важнейшее из этой группы прав - право частной собственности. Утверждение права частной собственности связано с перестройкой, реформированием общественных отношений на рыночных началах. При социализме за гражданами признавалось лишь право

28

личной собственности, объектом которой могли быть трудовые доходы и сбережения, жилой дом, подсобное домашнее хозяйство, предметы домашнего обихода и личного потребления. Собственность гражданина фактически была исключена из сферы общественного производства.

В Конституции закреплены не только права, свободы, но и обязанности граждан перед государством

и обществом. Обязанность - мера должного поведения, установленная государством.

Среди них следует выделить обязанности:

1. *соблюдать Конституцию и законы;*
2. *платить законно установленные налоги и сборы;*
3. *охранять природу и окружающую среду;*
4. *бережно относиться к природным богатствам;*
5. *обязанность родителей заботиться о своих детях и обязанность трудоспособных совершеннолетних детей заботиться о нетрудоспособных родителях;*
6. *воинская 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 - совокупность условий, средств и способов, обеспечивающих реальную возможность реализации конституционных прав и свобод личности.

Выделяются материальные, политические, юридические и организационные гарантии.

Материальные гарантии составляют экономический строй общества, признание многообразия и равная защита всех форм собственности, в том числе частной.

К *политическим гарантиям* относятся система народовластия, либерально-демократический политический режим, идеологическое многообразие.

Среди *юридических гарантий* следует выделить:

1. *право на судебную защиту;*
2. *возможность самозащиты своих прав через средства массовой информации и участие в правозащитных движениях;*
3. *право на возмещение материального ущерба, причиненного незаконными действиями (или бездействием) органов власти или их должностными лицами;*
4. *возможность получения квалифицированной юридической помощи;*
5. *право на рассмотрение уголовного дела, предусматривающего высшую меру наказания, судом присяжных;*
6. *презумпция невиновности;*
7. *непризнание обратной силы закона;*
8. *отмена цензуры;*

29

9. *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 государственных органов и должностных лиц контрольного характера, в том числе введение должности Уполномоченного по правам человека в РФ.

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.

30

[27](#) :: [28](#) :: [29](#) :: [30](#) :: [Содержание](#)
[30](#) :: [31](#) :: [32](#) :: [33](#) :: [34](#) :: [35](#) :: [36](#) :: [Содержание](#)

§ 4. Россия - федеративное государство

Как уже говорилось, по форме государственного устройства Россия является федеративным государством, в составе которого находятся 89 субъектов разного уровня: 21 республика (Адыгея, Коми, Саха (Якутия), Удмуртия и др.); 6 краев (Краснодарский, Красноярский, Ставропольский и др.); 49 областей (Архангельская, Астраханская, Вологодская, Магаданская и др.); 2 города федерального значения - Москва и Санкт-Петербург; 1 автономная область - Еврейская и 10 автономных округов (Ненецкий, Чукотский, Усть-Ордынский и др.).

Государственная целостность России обеспечивается неприкосновенностью ее территории; запретом на установление таможенных границ, пошлин и сборов, препятствующих свободному экономическому общению субъектов; отсутствием у субъектов Федерации права выхода из ее состава и изменения своего статуса без согласия центра; верховенством федерального закона; единым гражданством РФ; 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 и ведомства, Верховный Суд РФ, Высший Арбитражный Суд РФ, Конституционный Суд РФ, Генеральный прокурор, Уполномоченный по правам человека, Счетная палата, Центральный банк, а также аналогичные органы субъектов Федерации.

Субъекты Федерации решают вопрос об организации системы органов самостоятельно, руководствуясь федеральной Конституцией.

30

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 Федерации.

Субъекты РФ равноправны во взаимоотношениях с федеральным центром.

Каждый субъект Федерации пользуется правом законодательной инициативы, т.е. может вносить на рассмотрение Государственной Думы проекты законов, в том числе поправки к Конституции РФ.

Все субъекты имеют в Совете Федерации Федерального Собрания России двух представителей, которые пользуются одинаковыми правами.

Все субъекты РФ обладают учредительной властью на своей территории. Они издают законы, формируют систему органов государственной власти и местного самоуправления.

Основы конституционно-правового статуса РФ. Конституционно-правовой статус государства - его правовое положение, закрепленное законодательно.

Россия является суверенным правовым демократическим федеративным государством, субъектом мирового сообщества. Правовой статус Российской Федерации и ее субъектов определяется федеральной Конституцией, Декларацией о государственном суверенитете РСФСР от 12 июня 1990 г., Федеративным договором от 31 марта 1992 г. и иными правовыми актами.

Наименование государства "Российская Федерация - Россия" отражает историческую преемственность с дооктябрьской и послеоктябрьской Россией; национальную природу государства, 3/4 населения которого составляют русские; федеративную форму государственного устройства

Неотъемлемым элементом конституционно-правового статуса Российской Федерации является ее территориальное верховенство. Территория - 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.

31

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

В правовой системе Российской Федерации действуют также законодательные акты бывшего Союза ССР, поскольку это не противоречит законодательству России. *

Важной составной частью российского национального права служат общепризнанные нормы и принципы международного права и международные договоры, ратифицированные российским парламентом. 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*: Президент - глава государства, система 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 Государственной Думы Федерального Собрания присутствуют депутаты от всех субъектов Федерации.

Президент может использовать согласительные процедуры для разрешения разногласий между органами государственной власти Федерации и ее субъектов. В случае недостижения согласованного решения он может передать рассмотрение спора в Конституционный Суд РФ.

Важнейшим элементом конституционно-правового статуса Российской Федерации являются *федеральная государственная собственность, единая кредитно-денежная система*.

Российская Федерация распоряжается имуществом, которое отнесено к федеральной государственной собственности. В федеральной собственности находятся объекты общероссийского значения; имущество, приобретенное за счет средств Российской Федерации; особо ценные объекты

культурного наследия народов России.

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

В России существуют единое рублевое пространство, единые правила кредитования и кредитных расчетов, валютного регулирования

32

и контроля. К компетенции Федерации отнесены денежная эмиссия и основы ценовой политики.

Законным платежным средством на территории России является рубль. Республики в составе России и другие ее субъекты не могут устанавливать свою денежную единицу. Право собственности на валютные ценности защищается государством наряду с правом собственности на другие объекты.

Важным элементом конституционно-правового статуса России является федеральное гражданство. Каждому человеку, проживающему на территории России, в соответствии с Законом от 28 ноября 1991 г. "О гражданстве Российской Федерации" (с изм. и доп.) гарантируются свобода выбора гражданства, правовая защита и помощь со стороны государства.

Федерация определяет основания и процедуру приобретения и прекращения гражданства; административный и судебный порядок обжалования решений по вопросам гражданства. Гражданин РФ является одновременно гражданином республики в ее составе, на территории которой он проживает, и утрата гражданства Российской Федерации автоматически прекращает республиканское гражданство.

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

Важнейшим элементом конституционно-правового статуса Российской Федерации является наличие национальных Вооруженных Сил, на которые возложена защита государственных интересов, суверенитета и территориальной целостности Отечества. Федерация обеспечивает безопасность и обороноспособность страны, оснащение Вооруженных Сил всем необходимым. Республики в составе России и другие субъекты Федерации 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 Федерация обладает правом объявлять войну и заключать мир. Федерация проводит единую внешнюю политику и координирует внешнеполитический курс республик в составе России.

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

Важнейшим элементом конституционно-правового статуса Российской Федерации является *государственный язык*. Согласно федеральной

33

Конституции и Закону РФ от 25 октября 1991 г. "О языках народов Российской Федерации" статус государственного на всей территории России в соответствии со сложившимися историко-культурными

традициями имеет русский язык как основное средство межнационального общения народов России. Признаются равные права народов России на сохранение, развитие и государственную поддержку их языков.

Важнейшим элементом государственно-правового статуса Российской Федерации являются *государственные символы* - Государственный флаг, Государственный герб, Государственный гимн, столица.

Описание Государственного флага, Государственного герба России и текст государственного гимна и порядок их официального использования устанавливаются федеральными конституционными законами¹.

Новая государственная символика России имеет глубокие исторические корни.

Символом российской государственности является столица - г. Москва. В ней находится резиденция главы государства - Президента РФ, высших органов законодательной, исполнительной и судебной властей. Столица - место нахождения не только федеральных органов государственной власти, но и представительств республик в составе Федерации, автономной области, автономных округов, краев, областей, г. Санкт-Петербурга, а также дипломатических представительств иностранных государств в России.

Статус столицы определяется федеральным законом.

Конституционно-правовые признаки Российской Федерации как суверенного государства взаимосвязаны и взаимообусловлены и характеризуют его федеральный статус. Федеративное устройство России основано на ее государственной целостности, единстве системы государственной власти, разграничении предметов ведения и полномочий между государственной властью Федерации и ее субъектов, равноправии и самоопределении народов России.

Предметы ведения Российской Федерации охватывают отношения, складывающиеся между Федерацией и ее субъектами в различных сферах общественной жизни, а также отношения с гражданами и мировым сообществом.

Выделяются: 1) исключительные предметы ведения и полномочия Федерации; 2) совместные предметы ведения и полномочия Федерации и ее субъектов, в рамках которых осуществляется их взаимодействие; 3) предметы ведения субъектов Федерации.

Правовой основой разграничения предметов ведения между Российской Федерацией и ее субъектами являются Конституция России и Федеративный договор от 31 марта 1992 г. Объем полномочий

34

Федерации и ее субъектов может корректироваться договорами и соглашениями о перераспределении полномочий между ними.

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

В *сфере государственного строительства и правотворчества* Россия как суверенное государство принимает Конституцию, федеральные конституционные законы, федеральные законы (например, кодексы), вносит в них изменения, контролирует их соблюдение.

В исключительной компетенции Федерации находятся: определение территории России, обеспечение ее целостности; выбор формы правления и государственного устройства; утверждение образования

новых республик, краев, областей, городов федерального значения, автономных областей, автономных округов в составе Федерации и преобразования статуса субъектов Федерации по их инициативе; определение совместных с субъектами предметов ведения; делегирование полномочий субъектам Федерации путем заключения договоров и соглашений.

Федерация обеспечивает взаимодействие между субъектами; регулирует права и свободы человека и гражданина, защиту прав национальных меньшинств.

К исключительному ведению Федерации отнесены регламентация деятельности федеральных органов власти; управление федеральной государственной собственностью; финансовое, валютное, кредитное и таможенное регулирование; основы ценовой политики; федеральные налоги и сборы; федеральные банки.

В исключительном ведении Федерации находятся федеральная энергетическая система, ядерная энергетика, расщепляющиеся материалы; федеральный транспорт, пути сообщения; космические системы и деятельность в космосе; системы информации и связи; метеорологическая служба; стандарты, эталоны, метрическая система и исчисление времени; официальный статистический и бухгалтерский учет.

В сфере международных отношений и внешнеэкономических связей Федерация осуществляет самостоятельную внешнюю политику, свободно строит свои международные отношения с иностранными государствами, решает вопросы войны и мира, осуществляет внешнеэкономические связи.

К исключительному ведению Федерации отнесены такие сферы, как оборона и государственная безопасность.

Федерация ответственна за осуществление политики в области безопасности общества и государства, защиты государственного суверенитета, конституционного строя, территориальной целостности и обороноспособности страны.

35

Конституционно-правовой статус субъектов Российской Федерации. Российская Федерация и ее субъекты - это целое и его части. Они 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 - 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 Федерации определен федеральной Конституцией, Федеративным договором от 31 марта 1992 г.

В конституционно-правовом статусе субъектов Российской Федерации много общего:

1. субъекты Федерации являются ее составными частями;
2. все субъекты обладают элементами учредительной власти;

3. территория субъекта Федерации не может быть изменена без его согласия;
4. Конституция Федерации не предусматривает право субъектов Федерации на сепессию, т.е. на выход из ее состава;
5. субъекты Федерации равны во взаимоотношениях с федеральными органами власти.

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

36

¹ См.: Конституционное право России. Сборник конституционно-правовых актов. Том I.М., 2001. Документы № 56-58.

[30 :: 31 :: 32 :: 33 :: 34 :: 35 :: 36 :: Содержание](#)
[36 :: 37 :: 38 :: Содержание](#)

§ 5. Органы государственной власти Российской Федерации и местного самоуправления

Деятельность любого государства реализуется через систему его публичных органов. Орган государства - обособленная часть

36

государственного аппарата, наделенная в установленном законом порядке властными полномочиями.

Конституция РФ устанавливает основные принципы организации и деятельности государственных органов (разделение властей; участие граждан в управлении государством; законность деятельности); разграничивает полномочия органов государственной власти Федерации 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, 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, ведомства, службы и надзоры федерального и регионального уровней реализуют исполнительную власть; Конституционный Суд РФ, 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 РФ; полномочия Правительства РФ - ст. 114 Конституции РФ и Федеральным конституционным законом от 31 декабря 1997 г. "О Правительстве Российской Федерации".

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, урегулированном Регламентами Государственной Думы и Совета Федерации. Суды рассматривают гражданские, уголовные и административные дела в гражданском, уголовном и административном судопроизводстве.

Каждый орган государства издает присущие ему нормативно-правовые акты. Актами Федерального Собрания РФ являются законы и постановления; актами Президента РФ - указы и распоряжения; актами Правительства РФ - постановления и распоряжения;

37

суд выносит 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 РФ случаях может распустить Государственную Думу, а Дума, в свою очередь, может возбудить вопрос о досрочной отставке Президента или в Конституционном Суде РФ оспорить конституционность указов Президента.

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

38

[36 :: 37 :: 38 :: Содержание](#)
[38 :: 39 :: 40 :: 41 :: 42 :: Содержание](#)

§ 6. Избирательное право и избирательная система Российской Федерации

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 власти и местного самоуправления, принятие решений по важнейшим вопросам.

Процедура выборов в Федерации регламентируется такими Федеральными законами: от 19 сентября 1997 г., № 124-ФЗ "Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации", от 24 июня 1999 г. № 121-ФЗ "О выборах депутатов Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации", от 31 декабря 1999 г. № 228-ФЗ "О выборах Президента Российской Федерации" и др. В регионах выборы регламентируются законодательством субъектов Федерации.

Принципы избирательного права - 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 и сочетании мажоритарной и пропорциональной избирательных систем.

Выборы в России основываются на свободном 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

38

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.

Прямое избирательное право означает, что депутаты представительных органов государственной власти и местного самоуправления избираются непосредственно избирателями.

Тайное голосование означает, что 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 территориальным избирательным округам. По мажоритарной системе, например, избираются Президент Российской Федерации и половина депутатов Государственной Думы. При пропорциональной системе представительства места в выборном органе государственной власти распределяются между партиями и избирательными объединениями (блоками), преодолевшими избирательный барьер, т.е. набравшими не менее 5% голосов от общего числа избирателей.

Выборы в РФ 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 ходом проведения выборов.

Мероприятия, связанные с выборами, финансируются преимущественно за счет государственного бюджета. Помимо этого кандидаты и избирательные объединения вправе использовать для финансирования предвыборной кампании собственные средства и добровольные пожертвования. Кандидатам запрещается использовать денежные средства для предвыборной агитации, кроме средств, поступивших в их избирательные фонды. Не допускаются пожертвования в избирательные фонды кандидатов и избирательных объединений (блоков) со стороны: иностранных государств, организаций и граждан, а также некоторых других лиц

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

39

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

Избирательный процесс в Российской Федерации складывается из нескольких последовательных стадий:

1. назначение выборов;

2. формирование избирательных округов и избирательных участков;
3. образование избирательных комиссий;
4. составление списков избирателей;
5. выдвижение кандидатов и их регистрация;
6. предвыборная агитация;
7. голосование и подведение итогов выборов.

Выборы назначаются заблаговременно. С этого момента начинается избирательная кампания.

Кандидаты избираются по округам. Округ - территориальная единица, в которой баллотируется кандидат. Границы избирательных округов, их число, название и нумерацию устанавливает соответствующий законодательный орган не позднее, чем за 60 дней до выборов. Округа могут быть одно- и многомандатные. В одномандатном избирательном округе избирается один депутат, при этом число кандидатов, участвующих в выборах по данному округу, не ограничивается.

Избирательные участки - первичная территориальная единица. Они образуются не позднее, чем за 60 дней до выборов для проведения голосования и подсчета голосов избирателей с учетом создания для них максимальных удобств.

Подготовку и проведение выборов осуществляют избирательные комиссии. Образуются:

- а) Центральная избирательная комиссия Российской Федерации;
- б) избирательные комиссии субъектов Российской Федерации;
- в) окружные избирательные комиссии;
- г) территориальные (районные, городские и др.) избирательные комиссии;
- д) участковые избирательные комиссии.

В списки избирателей включаются граждане РФ, 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 производится непосредственно избирателями (их инициативными группами) или избирательными объединениями. К общероссийским избирательным объединениям относятся партии и иные общественные объединения (организации), которые зарегистрированы Министерством юстиции РФ не позднее,

40

чем за 6 месяцев до выборов, и если их уставы предусматривают участие в выборах органов государственной власти. Избирательными объединениями являются также блоки общефедеральных партий и общественно-политических движений, создаваемых на период проведения выборов. На уровне субъектов Федерации могут создаваться избирательные объединения, однако они могут выдвигать кандидатов только в субъектах Федерации.

Избирательное объединение, избирательный блок или инициативная группа избирателей, выдвинувшие кандидата, обязаны собрать в его поддержку подписи избирателей. Так, в поддержку кандидата на должность Президента РФ собирается не менее 1 миллиона подписей, при этом один субъект Федерации должен собрать не более 7% от требуемого общего числа подписей. Для поддержки кандидатов в депутаты Государственной Думы должен быть собран 1% от общего числа избирателей мажоритарного округа, по которому баллотируется кандидат. Для поддержки партийного списка требуется, чтобы каждое избирательное объединение (блок) собрало 200 тыс. голосов; при этом на территории одного субъекта Федерации может быть собрано не более 7% от общего числа избирателей. Сбор подписей может быть заменен внесением избирательного залога.

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. Подсчет голосов осуществляют члены участковых избирательных комиссий. Выборы признаются состоявшимися, если в них участвовало как минимум 25% от общего числа зарегистрированных избирателей, а при выборах Президента - 50%. В противном случае выборы признаются несостоявшимися.

При выборах депутатов Государственной Думы по общефедеральному избирательному округу победившими признаются избирательные объединения (блоки), получившие 5% голосов избирателей.

Результаты голосования по территориальным избирательным округам подводят окружные избирательные комиссии, по общефедеральному избирательному округу - Центральная избирательная комиссия.

Если в первом туре голосования никто из кандидатов не получит абсолютного большинства голосов избирателей (50% +1), то назначается повторное голосование по двум кандидатурам, набравшим наибольшее количество голосов. В этом случае победителю необходимо набрать относительное большинство голосов по сравнению с соперником.

41

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

42

[38](#) :: [39](#) :: [40](#) :: [41](#) :: [42](#) :: [Содержание](#)
[42](#) :: [43](#) :: [44](#) :: [Содержание](#)

§ 7. Президент Российской Федерации

Должность Президента Российской Федерации была учреждена по результатам всенародного референдума, проведенного 17 марта 1991 г.

Порядок избрания и полномочия Президента РФ урегулированы гл. 4 Конституции РФ 1993 г. 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 России избирается сроком на четыре года. Одно и то же лицо не может занимать должность Президента России более двух сроков подряд.

Президент России избирается 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 России в течение 10 лет.

Вновь избранный глава государства вступает в должность на тридцатый день со дня официального объявления Центральной избирательной комиссией результатов выборов. Обязательным атрибутом

вступления Президента РФ в должность является принесение в торжественной обстановке присяги, текст которой установлен Конституцией РФ (ч. 1 ст. 82).

Компетенция Президента РФ - совокупность его полномочий по предметам исключительного ведения Федерации и совместного ведения 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 федеральных министров и руководителей ведомств; 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, в субъектах Федерации и др. Президент РФ формирует свою Администрацию, которая выполняет функции аппарата главы государства.

42

Президент РФ тесно взаимодействует с парламентом. Он назначает выборы Государственной Думы (п. "а" ст. 84 Конституции), а также 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 РФ 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 действующих законов, в том числе Конституции РФ. 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 Совет Безопасности, утверждает военную доктрину России; в случае агрессии или непосредственной угрозы агрессии он вводит на территории всей страны или в отдельных ее местностях военное положение с незамедлительным сообщением об этом палатам Федерального Собрания. Президент России согласно международной практике является Верховным Главнокомандующим Вооруженными Силами Российской Федерации.

В области международных отношений Президент руководит внешней политикой России. Он ведет переговоры с руководителями иностранных государств и подписывает международные договоры, принимает верительные и отзывные грамоты аккредитованных при нем дипломатических представителей.

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

Актами Президента РФ являются указы и распоряжения, которые не должны противоречить Конституции РФ, федеральным конституционным и федеральным законам.

43

Согласно Конституции формами контроля за деятельностью Президента России являются общественное мнение и Конституционный Суд, рассматривающий в случае обжалования законность актов Президента с точки зрения соответствия их федеральной Конституции. Президент 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 Президента от должности (импичмент).

44

[42](#) :: [43](#) :: [44](#) :: [Содержание](#)

[44](#) :: [45](#) :: [46](#) :: [Содержание](#)

§ 8. Федеральное Собрание Российской Федерации

Согласно Конституции Федеральное Собрание является парламентом Российской Федерации (ст. 94). Оно - представительный и законодательный орган страны.

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

Нижняя палата Федерального Собрания РФ - *Государственная Дума* - состоит из 450 депутатов и избирается сроком на 4 года. Согласно Федеральному закону от 24 июня 1999 г. № 121-ФЗ половина состава депутатов избирается на основе мажоритарной системы по одномандатным избирательным округам, другая половина - по пропорциональной избирательной системе, т.е. по общефедеральному избирательному списку, составленному политическими партиями и общественно-политическими движениями федерального уровня.

Государственная Дума согласно ст. 103 Конституции РФ:

1. дает согласие Президенту России на назначение Председателя Правительства;
2. решает вопрос о доверии Правительству;
3. назначает на должность и освобождает от должности Председателя Центрального банка РФ;
4. участвует в формировании Счетной Палаты;
5. избирает Уполномоченного по правам человека;
6. объявляет амнистию;
7. выдвигает обвинение против Президента России для отрешения его от должности.

44

По всем вопросам своей компетенции палаты Федерального Собрания принимают постановления.

Важнейшей формой парламентской деятельности является законотворчество. Процедура принятия законов в Федеральном Собрании называется законодательным процессом.

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 Федерации. Это право принадлежит также Конституционному Суду, Верховному

Суду и Высшему Арбитражному Суду по вопросам их ведения. По законопроектам, требующим финансовых затрат из государственного бюджета, требуется 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 стадий обсуждения (до трех и четырех чтений).

Закон принимается простым большинством голосов от общего состава депутатов Государственной Думы, а по конституционным законам требуется квалифицированное большинство - 2/3 депутатов Государственной Думы и 3/4 членов Совета Федерации.

Принятый Государственной Думой федеральный закон в течение 5 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, кредитного и таможенного регулирования, денежной эмиссии, ратификации и денонсации международных договоров РФ, статуса и защиты государственной границы, войны и мира, а также 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 (2/3) подтверждает первоначальный вариант закона. В этом случае возражения Совета Федерации считаются преодоленными, и принятый таким образом закон поступает на подпись Президенту РФ.

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

Если Президент возвращает закон в Федеральное Собрание со своими поправками, то палаты либо учитывают замечания Президента, либо подтверждают первоначальный текст закона квалифицированным большинством голосов. Федеральные конституционные

45

законы и законы о поправках к Конституции РФ не подлежат президентскому вето.

Процедура деятельности Федерального Собрания РФ и его палат урегулирована Конституцией РФ и регламентами палат¹. Палаты заседают отдельно.

Каждая из палат для организационного руководства своими заседаниями избирает председателя и его заместителей.

В каждой палате из числа ее членов создаются комитеты и комиссии. Так, в Совете Федерации созданы 11 комитетов, в том числе Комитет по делам Федерации, Федеративному договору и региональной политике; Комитет по конституционному законодательству и судебно-правовым вопросам и др. В Государственной Думе действуют 27 комитетов, в том числе Комитет по законодательству и судебно-правовой реформе; Комитет по бюджету, налогам, банкам и финансам и др.

В Государственной Думе создаются депутатские фракции и группы.

Палаты проводят открытые и закрытые заседания; могут созываться внеочередные заседания. Регламент устанавливает продолжительность и периодичность заседаний, кворум, процедуру голосования.

46

¹ См.: Сборник конституционно-правовых актов. Конституционное право России. Т.П. М., 2001. Документы 33, 98, 99.

[44](#) :: [45](#) :: [46](#) :: [Содержание](#)
[46](#) :: [47](#) :: [Содержание](#)

§ 9. Правовой статус депутата Государственной Думы и члена Совета Федерации Федерального Собрания Российской Федерации

Членом Совета Федерации является представитель субъекта Федерации, уполномоченный осуществлять законодательную власть в Совете Федерации. Депутатом Государственной Думы является избранный народом представитель, уполномоченный осуществлять законодательную власть в Думе. Полномочия российских парламентариев определены Конституцией РФ и Федеральным законом от 5 июля 1999 г. №133-ФЗ "О статусе члена Совета Федерации и статусе депутата Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации" (с изм. и доп.).

Досрочное прекращение полномочий члена Совета Федерации возможно, например, в случае: 1) письменного заявления о сложении своих полномочий; 2) утраты гражданства РФ; 3) признания недееспособным по судебному решению; 4) вступления в силу обвинительного приговора суда в отношении члена Совета Федерации; 5) смерти.

Депутат Государственной Думы, помимо указанных случаев, прекращает свои обязанности в случаях: а) избрания его депутатом

46

другого представительного органа власти или местного самоуправления; б) поступления на государственную службу; в) роспуска Государственной Думы; г) занятия другой деятельностью (кроме преподавательской, научной или творческой). Так, депутат Государственной Думы не вправе занимать должности на государственной службе или заниматься коммерческой деятельностью, работать судьей, прокурором, адвокатом.

Депутаты Государственной Думы и члены Совета Федерации обязаны регулярно посещать заседания палаты, комитета или комиссии, членом которых они являются. Депутаты Государственной Думы объединяются во фракции.

Российским парламентариям предоставлены широкие права, в частности:

1. право законодательной инициативы;
2. право решающего голоса по вопросам, рассматриваемым палатой;
3. право запроса к Правительству, Генеральному прокурору, Председателю Центрального банка, руководителям федеральных органов исполнительной власти;
4. право задавать вопросы членам Правительства на заседаниях палаты;
5. право на безотлагательный прием руководителем любого предприятия, организации, общественных объединений и проч. на территории РФ;
6. право получения любой информации, необходимой для осуществления парламентской деятельности (кроме секретной);
7. право неприкосновенности (депутат Государственной Думы и член Совета Федерации не могут быть привлечены к уголовной или административной ответственности без согласия на то палаты по представлению Генерального прокурора РФ). Они не подлежат также задержанию, аресту, обыску или допросу, кроме случаев задержания на месте преступления. Неприкосновенность распространяется на весь срок полномочий народного представителя.

Депутат Государственной Думы и член Совета Федерации не связаны наказами избирателей и руководствуются законом, совестью и своей предвыборной программой. В России действует

свободный депутатский мандат. Не предусмотрен отзыв депутата избирателями.

47

[46 :: 47 :: Содержание](#)

[47 :: 48 :: 49 :: Содержание](#)

§ 10. Правительство Российской Федерации

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

Правовой основой деятельности Правительства РФ являются ее Конституция РФ и Федеральный конституционный закон от 31

47

декабря 1997 г. № 2-ФКЗ "О Правительстве Российской Федерации".

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

Правительство 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 ведает 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, Министерство внутренних дел, Министерство иностранных дел, Министерство юстиции, а также ряд федеральных служб, в том числе Служба внешней разведки, Федеральная пограничная служба, Федеральная служба безопасности РФ подведомственны одновременно Президенту и Правительству.

Правительство определяет правовое положение федеральных министерств, государственных комитетов, ведомств, служб, надзоров 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 возложены: разработка основных направлений государственной социальной политики; принятие мер к социальной и правовой защищенности граждан;

48

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.

Актами Правительства РФ являются постановления и распоряжения. Они издаются по вопросам компетенции Правительства. Это подзаконные акты. В случае их противоречия Конституции и федеральному законодательству они могут быть отменены Президентом РФ.

49

[47 :: 48 :: 49 :: Содержание](#)
[49 :: 50 :: Содержание](#)

§ 11. Органы государственной власти . в субъектах Российской Федерации

Согласно ч. 1 ст. 77 Конституции РФ 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 избираются непосредственно в субъектах Федерации всеобщими, прямыми выборами при тайном голосовании.

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. Они избираются всенародно сроком от 4 до 5 лет.

По внутренней структуре законодательные (представительные) органы в большинстве субъектов однопалатные. Исключение составляют Государственное Собрание (Курултай) Башкортостана, Законодательное Собрание Карелии, Парламент Кабардино-Балкарской

49

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 Федерации в пределах компетенции принимают законы, обращения, декларации.

Исполнительную власть в субъектах Российской Федерации представляют правительство соответствующего субъекта и отраслевые органы управления: республиканские министерства, ведомства, государственные комитеты, департаменты, администрации (правительства) областей, краев, автономных образований, городов федерального значения.

В субъектах Федерации действуют также подразделения федеральных агентств и надзоров.

Органы исполнительной власти субъектов Федерации 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.

50

[49 :: 50 :: Содержание](#)

[50 :: 51 :: Содержание](#)

§ 12. Конституционно-правовые основы местного самоуправления в Российской Федерации

Местное самоуправление - самоорганизация населения региона (города, села, поселка) для решения вопросов местного значения. Оно представляет собой одну из форм народовластия. Местное самоуправление регулируется Конституцией РФ (гл. 8), Федеральным законом от 28 августа 1995 г. № 154-ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации".

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.

50

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 Федерации.

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.

[50](#) :: [51](#) :: [Содержание](#)

[52](#) :: [53](#) :: [54](#) :: [Содержание](#)

Глава 4. СУДЕБНАЯ СИСТЕМА И ИНЫЕ ПРАВООХРАНИТЕЛЬНЫЕ ОРГАНЫ

§ 1. Построение судебной системы в России

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 РФ, в ст. 118 которой сказано: "Правосудие в Российской Федерации осуществляется только судом."

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

Для уяснения сложившейся судебной системы важное значение имеют положения ст. 125-127 Конституции. Они четко определяют место, занимаемое высшими судами в судебной системе в целом, и место тех судов, которые подчинены им.

В первой из этих статей определен статус Конституционного Суда РФ и сформулированы его задачи и цели как судебного органа, призванного контролировать конституционность законов и иных правовых актов. Этому суду отведена особая роль; Ему напрямую не подчиняются никакие суды, в том числе конституционные (уставные) суды субъектов Федерации. Но его решения могут иметь существенное значение для всех судов страны, влиять в целом на практику применения законодательства.

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. У них есть свои *подсистемы судов*. В отношении каждой из них они осуществляют судебный надзор за их деятельностью и дают им разъяснения по вопросам судебной практики.

Более детально структура судебной системы определяется предписаниями ряда федеральных, в том числе конституционных законов: от 31 декабря 1996 г. № 1-ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации", от 28 апреля 1995г. № 1-ФКЗ "Об арбитражных судах в Российской Федерации", от 23 июня 1999 г. № 1-ФКЗ "О военных судах Российской Федерации", от 17 декабря 1998 г. № 188-ФЗ "О мировых судьях в Российской Федерации", Законом РСФСР от 8 июля 1981 г. "О судостроительстве РСФСР".

Из приведенных положений можно сделать три основных вывода:

во-первых, правосудие могут вершить только суды, наделенные соответствующими полномочиями. Они же могут осуществлять и иные относящиеся к судебной власти полномочия.

К числу таких полномочий наряду с правосудием 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.

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;

во-вторых, суды в Российской Федерации подразделяются на два вида - *суды федеральные и суды субъектов Российской Федерации*,

в-третьих, совокупность федеральных судов группируется в три подсистемы (блока).

Среди *федеральных судов* обособленное место отведено Конституционному Суду РФ. На него возложено одно из основных полномочий судебной власти - *конституционный контроль*. Суть такого контроля заключается в обеспечении соответствия предписаний федеральных законов и ряда других правовых актов Конституции РФ, а также в официальном толковании предписаний Конституции и даче заключения о соблюдении установленного порядка выдвижения обвинения в государственной измене или совершении иного тяжкого преступления Президентом РФ.

Пределы полномочий этого суда четко ограничены ч. 2-7 ст. 125 Конституции и ст. 3 Федерального конституционного закона от 21 июля 1994 г. "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 Российской Федерации для всех государственных или негосударственных учреждений и организаций, должностных лиц и граждан.

53

Конституционный Суд РФ состоит из 19 судей, назначаемых по представлению Президента РФ Советом Федерации путем тайного голосования. К кандидатам на должности судей этого Суда закон предъявляет более высокие требования, чем к кандидатам на судебные должности в других судах. В частности, лицо, претендующее на должность судьи Конституционного Суда РФ, должно не просто иметь высшее юридическое образование, но и обладать признанной высокой квалификацией в области права.

54

[52](#) :: [53](#) :: [54](#) :: [Содержание](#)
[54](#) :: [55](#) :: [56](#) :: [57](#) :: [Содержание](#)

§ 2. 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 Уголовного кодекса РФ) 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 Кодексом РФ об административных правонарушениях).

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 декабря 1996 г. № 1-ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации" и от 23 июня 1999 г. № 1-ФКЗ "О военных судах Российской Федерации", а также Законом РСФСР от 8 июля 1981 г. "О судостроительстве РСФСР".

Основным звеном гражданских судов общей юрисдикции являются *районные суды* (допускается иное их наименование - городские суды, межмуниципальные суды и т.д.). В настоящее время 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 (не менее 98% от общего количества дел), а также значительную часть дел об административных правонарушениях, которые должны рассматриваться судами. Они принимают решения по многим вопросам, возникающим в связи с подготовкой материалов гражданских и уголовных дел к рассмотрению в судебных заседаниях (к примеру, в связи с жалобами граждан на незаконный арест, продление его срока, возбуждение уголовного дела или отказ в его возбуждении, прекращении или приостановлении такого дела, а равно в связи с разного рода ходатайствами - об

54

обеспечении гражданского иска, прослушивании телефонных переговоров и т.п.).

Судам этого уровня дано право пересматривать свои решения, вынесенные при разбирательстве *гражданских дел, в связи с новыми или вновь открывшимися обстоятельствами*.

Районные суды уполномочены выполнять функцию *суда второй апелляционной инстанции* в тех случаях, когда они контролируют законность и обоснованность приговоров и других решений *мировых судей*.

Все дела в районных судах рассматриваются судьями единолично. Однако в некоторых случаях допускается коллегиальное рассмотрение гражданских дел - районным судьей и двумя народными заседателями.

Приговоры и иные решения этих судов, как и всех других судов, обязательны к исполнению повсеместно на территории Российской Федерации 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), а также некоторых других. Из числа гражданских дел суды этого уровня разрешают по существу, как правило, дела, отличающиеся повышенной сложностью.

Значительный объем работы судов такого рода составляет разбирательство 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 возобновлением дел ввиду новых либо вновь открывшихся обстоятельств*. Оно также имеет целью выявление судебных и следственных ошибок, принятие мер к их устранению.

В судах субъектов Федерации основными структурными подразделениями, призванными осуществлять судебные функции, являются

55

судебные коллегии по гражданским делам и судебные коллегии по уголовным делам, а также президиумы. Судебные коллегии выполняют функции первой и второй инстанций, а президиумы - инстанций, проверяющих дела в порядке надзора либо в связи с новыми или вновь открывшимися обстоятельствами.

Разбирательство дел в судах этого уровня по первой инстанции возможно единоличными судьями, коллегиями из трех судей или судьей и 12 присяжными заседателями.

Военные суды образуют особую ветвь в подсистеме судов общей юрисдикции.

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. При отправлении правосудия они, как и гражданские суды, подчиняются велениям Конституции и федеральных законов.

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, является высшим судебным органом 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)* инстанции, а также инстанции, *проверяющей приговоры и иные судебные решения, вступившие в законную силу*, в порядке надзора либо в связи с новыми или вновь открывшимися обстоятельствами.

По первой инстанции этот Суд рассматривает уголовные дела о преступлениях особой сложности или особого общественного значения (по собственной инициативе или инициативе Генерального прокурора РФ и при наличии ходатайства обвиняемого), а также о преступлениях, совершенных судьями (по требованию последних).

Из числа гражданских дел по первой инстанции ему подсудны дела: об оспаривании нормативных актов федеральных министерств и ведомств, 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 (за исключением

56

решений, принимаемых этой Комиссией по жалобам на решения и действия окружных избирательных комиссий); по разрешению споров, переданных ему Президентом РФ в соответствии со ст. 85 Конституции. Он также может принять к производству любое гражданское дело, подсудное нижестоящему суду, если с этим согласны стороны.

В качестве кассационной (второй) инстанции Верховный Суд РФ призван проверять законность и обоснованность не вступивших в законную силу приговоров и иных судебных решений судов общей

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

Важным его полномочием является *дача разъяснений по вопросам судебной практики*. Такие разъяснения оформляются в виде постановлений Пленума Верховного Суда РФ. Они 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, иных нормативных актов и др.

Основные его структурные подразделения, выполняющие судебные функции, - *Пленум, Президиум, Кассационная коллегия, судебные коллегии*.

57

[54](#) :: [55](#) :: [56](#) :: [57](#) :: [Содержание](#)
[57](#) :: [58](#) :: [59](#) :: [60](#) :: [Содержание](#)

§ 3. Система арбитражных судов

Арбитражные суды образуют третью из названных выше подсистем (блоков) федеральных судов. К ним относятся: Высший Арбитражный Суд РФ, федеральные арбитражные суды округов, арбитражные суды субъектов РФ.

Основы их организации и полномочий закреплены в федеральных конституционных законах от 31 декабря 1996 г. "О судебной системе Российской Федерации", от 28 апреля 1995 г. "Об арбитражных судах в Российской Федерации", а также в Федеральном законе от 24 июля 2002 г. о принятии Арбитражного процессуального кодекса РФ.

К ведению арбитражных судов отнесены дела по возникающим между организациями и гражданами, занимающимися предпринимательской деятельностью, экономическим спорам, связанным с гражданскими, административными и иными правоотношениями. Это могут быть споры по поводу заключения, неисполнения или ненадлежащего исполнения экономических договоров, незаконного завладения имуществом, требования о защите деловой репутации и т.д.,

57

а также дела, связанные с банкротством 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*. Закон допускает возможность образования, с учетом нагрузки, складывающейся в конкретном регионе, одного арбитражного суда на два и более субъектов Федерации либо нескольких судов в одном субъекте Федерации. На их долю приходится разбирательство большей части всех дел, подведомственных в целом всем арбитражным судам.

Их основными структурными подразделениями 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. Они рассматривают организационные вопросы, возникающие в данном суде. По сути - это совещательный орган при

председателе суда.

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*. Если объем работы и общее количество судей, работающих в данном суде, не позволяют создать коллегии, там образуются только судебные составы, рассматривающие конкретные категории дел. В них должно входить, как правило, не менее пяти судей, один из которых - председатель состава, утверждаемый президиумом суда.

Арбитражные суды субъектов Федерации выполняют три судебные функции:

- рассмотрение большинства дел, подведомственных арбитражным судам, по *первой инстанции*. Как правило, это делается судьями единолично. Однако по просьбе сторон либо с учетом конкретных обстоятельств и особенностей дела, по своей инициативе председатель суда вправе назначить разбирательство в коллегиальном составе суда - тремя судьями или судьей и двумя арбитражными заседателями;
- пересмотр дел в *апелляционном порядке*. Происходит он обычно, когда одна из сторон по делу, рассмотренному судьей единолично, не согласится с его решением и в установленный законом срок подаст апелляционную жалобу с требованием повторного разбирательства дела. Такое разбирательство осуществляется коллегией, состоящей из трех судей;

58

- пересмотр вынесенных в данном суде решений по *вновь открывшимся обстоятельствам*.

Среднее звено подсистемы арбитражных судов - федеральные арбитражные суды округов. Всего таких округов в РФ образовано десять. Каждый из них включает территории нескольких субъектов Федерации (двух и более). Например, в Московский округ входят Москва и Московская область, в Северо-западный - Санкт-Петербург, Ленинградская, Новгородская, Псковская, Тверская, Архангельская, Вологодская, Калининградская, Мурманская области и Республика Карелия.

Основные судебные функции этих судов:

- проверка в *кассационном порядке* решений нижестоящих арбитражных судов. Она отличается существенным своеобразием. Федеральные арбитражные суды округов проверяют только законность состоявшихся решений и в тех пределах, которые обозначены в кассационной жалобе. Кроме того, на рассмотрение этих судов дело попадает после того, как принятое в арбитражном суде субъекта Федерации решение вступит в законную силу;
- проверка и пересмотр своих ранее принятых решений *по вновь открывшимся обстоятельствам*.

Организация этих судов во многом сходна с организацией арбитражных судов субъектов Федерации. 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* дел, отнесенных законом непосредственно к его

ведению, - дел о признании недействительными (полностью или частично) нормативных актов, а также ненормативных актов Президента РФ, Совета Федерации, Государственной Думы, Правительства РФ, не соответствующих закону и нарушающих права и законные интересы организаций и граждан, а также дел по экономическим спорам между РФ и ее субъектами, между субъектами РФ;

- рассмотрение дел *в порядке надзора* по протестам 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. Они сходны с теми, которые осуществляются

59

Верховным Судом РФ по отношению к судам общей юрисдикции. Пожалуй, наиболее существенно Высший Арбитражный Суд РФ отличается от Верховного Суда РФ тем, что он призван обеспечивать организационно не только собственную деятельность, но и деятельность всех арбитражных судов страны.

60

[57](#) :: [58](#) :: [59](#) :: [60](#) :: [Содержание](#)
[60](#) :: [61](#) :: [62](#) :: [Содержание](#)

§ 4. Суды субъектов Российской Федерации

Законодательство предусматривает возможность образования **судов субъектов РФ**. К ним отнесены создаваемые с недавних пор в субъектах РФ конституционные (уставные) суды и мировые судьи.

Конституционные (уставные) суды призваны обеспечивать полное соответствие законодательства и иных нормативных правовых актов, издаваемых в субъектах РФ в ходе реализации исключительных полномочий, т.е. по вопросам государственной и общественной жизни, в отношении которых им предоставлена *вся полнота власти* (ст. 73 Конституции), конституциям республик или уставам других субъектов Федерации.

К ведению этих судов отнесено рассмотрение вопросов о соответствии конституции (уставу) субъекта РФ:

- законов, принятых субъектом Федерации;
- нормативных правовых актов его органов государственной власти;
- нормативных правовых актов органов местного самоуправления;
- толкования конституции (устава).

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

Решение конституционного (уставного) суда, принятое в пределах предоставленных ему полномочий, не может быть отменено *никаким другим судом* (ч. 4 ст. 27 Федерального закона "О судебной системе Российской Федерации")- Этим подчеркивается автономность таких судов от всех других судов, в том числе Конституционного Суда РФ.

Реально такие суды возникли лишь в нескольких субъектах Федерации, например, в Республики Карелия, Свердловской области, Кабардино-Балкарской Республике, Республике Коми, Республике Башкортостан.

Должности **мировых судей** вводятся в субъектах РФ на основании предписаний Федерального

конституционного закона "О судебной системе Российской Федерации" и Федерального закона от 17 декабря 1998 г. № 188-ФЗ "О мировых судьях в Российской Федерации".

Хотя мировые судьи отнесены к судам субъектов Федерации, большинство их полномочий подлежит регламентации в федеральных

60

законах. К ведению субъектов Федерации отнесены только определение порядка назначения (избрания) мировых судей и установление некоторых правил 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.

Общее число мировых судей и количество судебных участков субъекта Федерации определяются федеральным законом по законодательной инициативе соответствующего субъекта Федерации, 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 имущества, об имущественных спорах при цене иска, не превышающей пятисот минимальных размеров оплаты труда, установленных законом на момент подачи заявления, и др.), уголовные дела о преступлениях, за совершение которых может быть назначено наказание, не превышающее трех лет лишения свободы; дела о выдаче судебного приказа, а также дела об административных правонарушениях, отнесенных к компетенции мировых судей.

Они уполномочены пересматривать собственные решения по вновь открывшимся обстоятельствам.

Вышестоящей судебной инстанцией по отношению к мировым судьям является районный суд, на территории которого находится участок мирового судьи.

В целом, когда мировые судьи приступят к выполнению своих функций повсеместно, они существенно сократят нагрузку, которая в наши дни приходится на долю районных судов. Это даст последним возможность внимательнее относиться к более сложным делам, что будет способствовать повышению эффективности и качества их деятельности.

Назначение на должности судей высших судов (Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ, Высшего Арбитражного Суда РФ) производится решением Совета Федерации по представлению Президента РФ. Перед принятием решения в Совете Федерации происходит обсуждение представленных Президентом РФ кандидатур 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

61

непосредственно Президентом РФ после того, как кандидаты пройдут установленную Законом РФ от 26 июня 1992 г. "О статусе судей в Российской Федерации" и другими правовыми актами проверку в органах судейского сообщества, в законодательных (представительных) органах субъектов Федерации, в вышестоящих судах, а затем - в аппарате Администрации Президента РФ. Решение о назначении судей, председателем суда или его заместителем оформляется Указом Президента РФ.

Завершающим актом наделения кандидата полномочиями судьи является принесение установленной законом присяги: *"Торжественно клянусь честно и добросовестно исполнять свои обязанности, осуществлять правосудие, подчиняясь только закону, быть беспристрастным и справедливым, как велят мне долг судьи и моя совесть"*. Для судей Конституционного Суда РФ предусмотрен иной текст присяги с учетом специфики осуществляемых этими судьями полномочий: *"Клянусь честно и добросовестно исполнять обязанности судьи Конституционного Суда Российской Федерации, подчиняясь при этом только Конституции Российской Федерации, ничему и никому более"*.

62

[60 :: 61 :: 62 :: Содержание](#)
[62 :: 63 :: 64 :: 65 :: Содержание](#)

§ 5. Прокуратура и иные правоохранительные органы

Прокуратура - система государственных органов, предусмотренная Конституцией РФ. В соответствии с Федеральным законом от 17 ноября 1995 г "О прокуратуре Российской Федерации" (с изм. и доп.) на нее возложены:

прокурорский надзор - главное направление деятельности прокуратуры. Его основное содержание заключается в выявлении нарушений предписаний Конституции и законов, действующих на территории РФ; принятие 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, перечисленными в Законе о прокуратуре органами и должностными лицами);
- 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;

62

- уголовное преследование в соответствии с полномочиями, предоставленными 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 Федерации, приравненные к ним военные и другие специализированные прокуратуры (транспортная, природоохранительная и по надзору за исполнением законов в исправительных учреждениях), научные и образовательные учреждения, а также прокуратуры городов и районов, другие территориальные, военные и иные специализированные прокуратуры.

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

1. К одному из них относятся 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.), работающими в следственных аппаратах прокуратуры, Министерства внутренних дел, Федеральной службы безопасности и Федеральной службы налоговой полиции.

2. В другой блок входят органы дознания.

Их деятельность во многом сходна с тем, что по закону называется предварительным следствием. Она осуществляется путем предварительного расследования *в полном объеме* уголовных дел о менее сложных и опасных преступлениях, путем совершения *минимума следственных действий*, позволяющих выявить доказательства, достаточные для направления дела в суд, либо путем выполнения неотложных следственных действий по уголовным делам, по которым должно производиться предварительное следствие.

К их числу относятся:

- органы внутренних дел Российской Федерации, а также иные органы исполнительной власти, наделенные в соответствии с федеральным

63

законом полномочиями по оперативно-розыскной деятельности (об этих органах см. ниже);

- главный судебный пристав, главный военный судебный пристав, главный судебный пристав субъекта РФ, их заместители, старший судебный пристав, старший военный судебный пристав, а также старшие судебные приставы Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ;
- командиры воинских частей, соединений, начальники военных учреждений или гарнизонов.

Дознание в виде неотложных следственных действий может осуществляться также следующими должностными лицами:

- капитанами морских и речных судов, находящихся в дальнем плавании, - по уголовным делам о преступлениях, совершенных на данных судах;
- руководителями геологоразведочных партий и зимовок, удаленных от мест расположения органов дознания, - по уголовным делам о преступлениях, совершенных по месту нахождения данных партий и зимовок;
- главами дипломатических представительств и консульских учреждений Российской Федерации - по уголовным делам о преступлениях, совершенных в пределах территорий данных представительств и учреждений.

Основным органом дознания считают милицию, поскольку на ее долю приходится подавляющее большинство уголовных дел.

3. Третий блок - органы, осуществляющие оперативно-розыскную деятельность.

Такого рода деятельность, как предусмотрено Федеральным законом от 12 августа 1995 г. № 144-ФЗ "Об оперативно-розыскной деятельности", является видом деятельности, осуществляемой *гласно и негласно* оперативными подразделениями уполномоченных законом государственных органов посредством проведения оперативно-розыскных мероприятий (опрос граждан, наблюдение, обследование помещений и зданий, контроль почтовых отправлений, прослушивание телефонных

переговоров, 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 РФ 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 и предварительного следствия с соблюдением правил, установленных уголовно-процессуальным законодательством.

К органам, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность, названный Закон относит оперативные подразделения следующих

64

государственных органов: внутренних дел, службы безопасности, налоговой полиции, государственной охраны, пограничной службы, таможенной службы, службы внешней разведки, Министерства юстиции РФ, а также внешней разведки Министерства обороны РФ и внешней разведки Федерального агентства правительственной связи и информации при Президенте РФ.

65

[62 :: 63 :: 64 :: 65 :: Содержание](#)
[65 :: 66 :: Содержание](#)

§ 6. Адвокатура

Адвокатура является профессиональным сообществом адвокатов и как общественное образование не входит в систему органов государственной власти и органов местного самоуправления. Порядок организации и деятельности адвокатуры регулируется Конституцией РФ (ст. 48), Федеральным законом от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" и другими нормативными правовыми актами.

Адвокаты, работающие на территории соответствующего субъекта Российской Федерации, образуют адвокатскую палату. Адвокатская палата является негосударственной некоммерческой организацией, основанной на обязательном членстве адвокатов одного субъекта Федерации. Она образуется учредительным собранием (конференцией) адвокатов. Адвокатская палата является юридическим лицом и подлежит государственной регистрации в порядке, установленном законом о регистрации юридических лиц. При этом адвокаты не отвечают по обязательствам адвокатской палаты, а последняя не отвечает по обязательствам адвокатов.

Высшим органом адвокатской палаты субъекта Федерации является собрание (конференция) адвокатов. К компетенции общего собрания (конференции) относятся, в частности, формирование совета адвокатской палаты, избрание ревизионной комиссии, утверждение отчетов совета адвокатской палаты, утверждение сметы расходов на содержание адвокатской палаты и др.

Совет адвокатской палаты является коллегиальным исполнительным органом адвокатской палаты. Он избирает из своего состава президента адвокатской палаты и по его представлению одного или нескольких вице-президентов, определяет их полномочия.

Совет адвокатской палаты выполняет разнообразную организационную работу. Так, совет определяет порядок оказания юридической помощи адвокатами, участвующими в качестве защитников в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия, прокурора или суда, и контролирует его исполнение адвокатами. Совет содействует повышению профессионального уровня адвокатов, рассматривает жалобы на действия (бездействие) адвокатов, защищает социальные и профессиональные права адвокатов и др.

65

Закон предусматривает также создание Федеральной палаты адвокатов, которая образуется Всероссийским съездом адвокатов. Съезд избирает Совет Федеральной палаты адвокатов.

Адвокаты осуществляют свою деятельность в избираемой ими организационной форме. Формами адвокатских образований являются: адвокатский кабинет, коллегия адвокатов, адвокатское бюро и юридическая консультация. Об избранной форме адвокатского образования и месте осуществления своей деятельности адвокат обязан уведомить совет адвокатской палаты.

Адвокат является независимым советником по правовым вопросам. Оказывая юридическую помощь, адвокат дает консультации и справки по правовым вопросам; составляет заявления, жалобы, ходатайства и другие документы правового характера; участвует в качестве представителя или защитника доверителя в судопроизводстве; представляет интересы доверителя в органах государственной власти, органах местного самоуправления и иных организациях. Адвокат вправе оказывать иную юридическую помощь, не запрещенную федеральным законом.

Адвокатская деятельность осуществляется на основе соглашения между адвокатом и доверителем. Предусмотренное соглашением вознаграждение адвокату подлежит обязательному внесению в кассу соответствующего адвокатского образования либо перечислению на расчетный счет адвокатского образования. Юридическая помощь гражданам, доход которых ниже величины прожиточного минимума, установленного законом, оказывается бесплатно в случаях, предусмотренных ст. 26 Федерального закона "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации".

66

[65 :: 66 :: Содержание](#)

[67 :: 68 :: 69 :: 70 :: 71 :: 72 :: 73 :: 74 :: Содержание](#)

РАЗДЕЛ III ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВООТНОШЕНИЙ И ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВА

Глава 5. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

§ 1. Понятие и источники гражданского права

В современных условиях существенно возрастает роль гражданского права в организации жизни общества. 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, во 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, вследствие причинения вреда, неосновательного обогащения, публичного обещания награды.

Предмет регулирования гражданского права включает в себя также личные неимущественные отношения, которые тесно связаны с имущественными. Их особенность состоит в том, что они возникают по поводу нематериальных благ, не делимых от личности.

67

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 юридическим равенством сторон, автономией их воли и имущественной самостоятельностью участников гражданских правоотношений. Из данного определения можно выделить четыре признака.

1. *Равенство сторон*, отсутствие между ними властного подчинения одной стороны другой. Этот признак в первую очередь используется для отграничения гражданско-правового регулирования от любого другого. 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. Кроме того, большинство норм гражданского законодательства носят не запрещающий (как уголовно-правовые нормы) или обязывающий (как административно-правовые нормы), а управомочивающий либо диспозитивный характер, обеспечивая своим содержанием наделяние субъектов правами. Такой метод регулирования обеспечивает самостоятельность принятия

68

решений участниками гражданского оборота, независимость в распоряжении принадлежащими им правами.

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. 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.

Наряду с дозвоительностью в качестве одного из ее видов гражданское законодательство широко использует *диспозитивное* регулирование. Оно состоит в предоставлении сторонам возможности выбора иной модели поведения, чем предусмотрено в законе. Однако если стороны не согласовали иного порядка действий, они будут обязаны руководствоваться способом действий, предусмотренным диспозитивным установлением закона. Например, в соответствии с п. 1 ст. 616 ГК РФ арендодатель обязан производить за свой счет капитальный ремонт предназначенного в аренду имущества, *если иное не предусмотрено договором аренды*. Следовательно, только тогда, когда по условиям договора обязанность по производству капитального ремонта не будет возложена на арендатора, будет действовать норма ст. 616 ГК. Таким образом, метод дозвоительности предоставляет гражданам и организациям широкие возможности для проявления свободы усмотрения и инициативы при осуществлении своих прав.

Особое место в гражданско-правовом регулировании общественных отношений принадлежит *ненормативным правовым средствам*, которые самостоятельно используются гражданами и организациями для достижения своих целей (интересов), не противоречащих законодательству и интересам других лиц. К гражданско-правовым средствам прежде всего относятся договор, односторонние сделки, договорная ответственность, меры оперативного воздействия и др.

Для характеристики гражданского права как отрасли права важное значение имеют также **принципы правового регулирования**. Они определяются спецификой гражданско-правового метода регулирования соответствующих отношений и представляют собой основные начала гражданского законодательства, сформулированные в ст. 1 ГК.

К ним относятся:

- равенство правового режима субъектов;
- неприкосновенность собственности, в том числе частной;

69

- свобода договора;
- недопустимость произвольного вмешательства в частные дела;
- беспрепятственное осуществление права, обеспечение восстановления нарушенных прав, их судебная защита.

Насколько допустимо вмешательство государства в регулирование отношений, складывающихся между участниками гражданско-правовых отношений, и каковы границы и степень такого вмешательства? Гражданский кодекс РФ допускает возможность ограничения гражданских прав в той мере, в какой это необходимо для защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства. Так, государство устанавливает границы содержания права собственности на землю и природные ресурсы с учетом экологических требований и запретов, а также целевого назначения данных объектов. Особый правовой режим установлен в отношении жилых помещений и ряда других объектов.

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

Несмотря на то, что в Гражданском кодексе РФ проводится определенная дифференциация между предпринимательскими отношениями и отношениями с участием граждан как потребителей, в основном устанавливается общий правовой режим для этих отношений.

Важнейшей составной частью правового регулирования общественных отношений, в том числе

гражданско-правовых, является законодательство.

Характеризуя его, необходимо обратить внимание на новые положения, нашедшие закрепление в Конституции РФ и Гражданском кодексе РФ.

Во-первых, 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.

Во-вторых, поскольку составной частью правовой системы Российской Федерации являются общепризнанные нормы международного права и международные договоры Российской Федерации, 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.

70

В-третьих, изменилось само понятие гражданского законодательства. Если раньше к нему относились все нормативные акты, содержащие нормы гражданского права, то теперь под гражданским законодательством понимается только совокупность федеральных законов, главным из которых является Гражданский кодекс РФ.

Нормы гражданского права могут содержаться также в иных правовых актах, о чем говорится в ст. 3 ГК. Таким образом, понятие "источники гражданского права" шире понятия "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 РФ.

Основу экономических отношений в государстве составляет собственность на материальные блага. Поэтому важное значение имеют содержащиеся в Конституции нормы о собственности (ст. 8, 9, 35, 36). Статья 8 Конституции РФ гарантирует единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержку конкуренции, свободу экономической деятельности.

В Конституции закреплены такие важные права человека и гражданина, как право заниматься предпринимательской и иной, не запрещенной законом, экономической деятельностью (ст. 34), право на возмещение государством вреда, причиненного незаконными действиями (или бездействием) органов государственной власти или должностных лиц, и др.

Главным кодифицированным актом гражданского права является Гражданский кодекс РФ. Нынешний Гражданский кодекс РФ пришел на смену Гражданскому кодексу РСФСР, принятому в 1964 г. Издание нового ГК было необходимо в связи с проведением в стране экономических реформ, направленных на восстановление подлинных отношений собственности и развитие свободного рынка товаров, работ и услуг. Прежнее законодательство было рассчитано на планово-распорядительную регламентацию хозяйственных отношений и потому содержало положения, несовместимые с принципом свободы договора и самостоятельностью сторон в распоряжении своими правами.

Гражданский кодекс РФ состоит из трех частей.

В первой, Общей части ГК, введенной в действие с 1 января 1995 г., содержатся базовые положения,

имеющие важное значение для всего круга отношений, регулируемых гражданским правом. В ней определяются понятие и принципы гражданского законодательства; способы защиты гражданских прав; объекты гражданских прав; правовое положение участников гражданского оборота; основания возникновения и порядок осуществления права собственности и других вещных прав; основные положения о договорных и иных обязательствах и др.

71

Во второй части Кодекса, введенной в действие в 1996 г., содержатся основные положения о договорах и недоговорных обязательствах. В ней закреплены отношения, которые вообще не могли возникнуть в прошлом и, соответственно, не были урегулированы прежним Кодексом. Таковы, в частности, продажа и аренда предприятий, финансовая аренда (лизинг), финансирование под уступку денежного требования (факторинг), постоянная и пожизненная рента.

В третью часть ГК включены нормы об авторских, изобретательских, иных исключительных правах, наследственного права и международного частного права.

В нынешнем ГК воспринято немало положений из ранее действовавших гражданских кодексов. Тем самым обеспечиваются преемственность и устойчивость в регулировании экономических отношений. В то же время объем нового Кодекса значительно превысил предыдущий. Это новый законодательный акт, отражающий современный опыт правовой организации экономических отношений и учитывающий мировую практику их регулирования. Гражданско-правовые отношения регулируются также отдельными законами. Среди них можно назвать законы "О защите прав потребителей", "Об акционерных обществах", "О товариществах собственников жилья" 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 Гражданскому кодексу или иному закону применению подлежат соответственно Кодекс 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 *ведомственными*. Они принимаются только по вопросам и в пределах, предусмотренных Гражданским кодексом, 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.

72

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; *диапозитивные 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.

Из приведенного определения видно, что в качестве источников гражданского права обычаи делового оборота могут использоваться только в сфере предпринимательской деятельности. Они должны быть известны сторонам в силу их широкого применения в договорной практике. Например, в Кодексе торгового мореплавания содержится ссылка на обычаи международного торгового мореплавания. Ряд обычаев делового оборота и деловых обыкновений зафиксирован Международной торговой палатой. В ГК в качестве обычаев

73

делового оборота названы примерные договоры. Однако на внутреннем рынке обычаи пока широко не применяются.

74

[67](#) :: [68](#) :: [69](#) :: [70](#) :: [71](#) :: [72](#) :: [73](#) :: [74](#) :: [Содержание](#)
[74](#) :: [75](#) :: [76](#) :: [77](#) :: [78](#) :: [79](#) :: [Содержание](#)

§ 2. Граждане как субъекты гражданского права

Участники регулируемых гражданским законодательством отношений именуются **субъектами гражданского права**. Важнейшими субъектами гражданского права в силу ст. 2 Конституции РФ 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.

В некоторых случаях закон охраняет права еще не родившегося ребенка. Согласно п. 1 ст. 1088 ГК РФ в случае смерти лица право на возмещение вреда имеет ребенок умершего, родившийся после его смерти. Среди наследников первой очереди также назван ребенок умершего, родившийся после смерти наследодателя.

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.

Круг гражданских прав, которыми может обладать гражданин, значительно шире названных. Нельзя предусмотреть заранее все возможные потребности нормальной экономической жизни общества и правовые средства их удовлетворения. Поэтому закон не содержит исчерпывающего перечня прав и обязанностей, которые граждане могут приобретать.

Гражданин приобретает и осуществляет права и обязанности под своим именем. Право на имя является неотъемлемым правом

74

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 ноября 1997 г. № 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 и в ГК, является право на свободный выбор места жительства. Порядок реализации и защиты этого права установлен в Законе РФ от 25 июня 1993 г. "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. В целях обеспечения необходимых условий для реализации гражданами своих прав и свобод, а также исполнения своих обязанностей перед другими гражданами государством постановлением Правительства РФ от 17 июня 1995 г. № 713 установлен регистрационный учет граждан по месту их пребывания и жительства. Органами регистрационного учета являются органы внутренних дел.

Правоспособность составляет юридическое свойство каждого человека, независимо от его происхождения, социального и имущественного положения, расовой и национальной принадлежности, пола, образования, языка, отношения к религии, политических и иных убеждений, рода и характера занятий и т.п. В то же время далеко не каждый способен стать автором изобретения или произведения искусства, заниматься предпринимательской деятельностью. Это может зависеть от способностей лица, уровня образования, деловых качеств и навыков и других обстоятельств. Поэтому наделение правоспособностью означает признание потенциальной возможности лица быть носителем субъективных прав и обязанностей.

Одним из свойств правоспособности лица является ее неотчуждаемость. Это означает, что гражданин не может даже в добровольном порядке отказаться или ограничить свою правоспособность.

75

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 выбора 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. Например, при конфискации имущества лицо лишается права собственности на определенное имущество, но не ограничивается в праве приобрести в будущем другое подобное имущество.

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.

Именно дееспособность создает реальную возможность приобретения прав своими действиями. 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. Первое 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.

Норма об эмансипации является новой для нашего гражданского законодательства. Ее включение в ГК обусловлено рядом причин, главная из которых та, что несовершеннолетние, достигшие 16 лет, вправе с согласия родителей или законных представителей заниматься предпринимательской деятельностью. Ведение предпринимательства требует самостоятельного заключения лицом любых сделок, принятия на себя ответственности по обязательствам. ^Цля этих целей предусматривается возможность эмансипации.

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.

- ГК РФ значительно расширил объем дееспособности несовершеннолетних. Они, в частности, могут с 6 лет самостоятельно совершать сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды (например, получение имущества в дар), не требующие нотариального удостоверения либо государственной регистрации или связанные с распоряжением средствами, предоставленными родителями или другими лицами для определенной цели или свободного распоряжения. Частичная дееспособность неодинакова у малолетних детей и подростков.

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 находится лицо.

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 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 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

78

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 ограничено 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.

79

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

[74](#) :: [75](#) :: [76](#) :: [77](#) :: [78](#) :: [79](#) :: [Содержание](#)
[79](#) :: [80](#) :: [81](#) :: [82](#) :: [83](#) :: [Содержание](#)

§ 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,

79

обладание которым в установленном порядке дает ей возможность самостоятельно участвовать в гражданском обороте.

Гражданский кодекс РФ (ст. 48) 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 организация создается как некоммерческая, ее организационно-правовая форма может отличаться от названных в законе.

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

Дееспособность юридического лица определяется как возможность своими действиями приобретать и реализовать 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.

80

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 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц".

Для государственной регистрации необходимо представить следующие документы:

- заявление о регистрации организации, подписанное учредителями организации;
- решение о создании организации или договор учредителей;
- документы, подтверждающие оплату не менее 50% уставного капитала, указанного в решении о создании организации или договоре учредителей;
- свидетельство об уплате государственной пошлины.

Предъявление регистрирующими и другими государственными органами иных требований к заявителям и учредительным документам, представляемым ими для регистрации, не допускается.

Отказ в государственной регистрации допускается в случае:

- а) непредставления определенных законом необходимых для регистрации документов;
- б) представления документов в ненадлежащий регистрирующий орган.

Не допускается отказ в регистрации по мотивам нецелесообразности создания юридического лица. Отказ в государственной регистрации либо необоснованное уклонение от нее могут быть обжалованы в арбитражный суд.

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. 19 Закона РСФСР от 22 марта 1991 г. "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках" в случае, когда

81

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.

В целях предупреждения доминирующего положения хозяйствующих субъектов на товарных рынках установлена также процедура получения предварительного согласия антимонопольного органа на реорганизацию юридического лица, если эта реорганизация может привести к появлению хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение на соответствующем товарном рынке.

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 предъ-явля-ются обязательные требования; их несоблюдение является основанием к отказу в государственной регистрации вновь возникших юридических лиц. Если разделительный баланс или передаточный акт не дают возможности 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 РФ предусматривает 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

82

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 8 января 1998 г. № 6-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)".

83

[79](#) :: [80](#) :: [81](#) :: [82](#) :: [83](#) :: [Содержание](#)

[83](#) :: [84](#) :: [85](#) :: [86](#) :: [87](#) :: [88](#) :: [89](#) :: [90](#) :: [91](#) :: [92](#) :: [93](#) :: [Содержание](#)

§ 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 граждане и юридические лица. Государственные органы и органы местного самоуправления не вправе выступать участниками хозяйственных обществ и вкладчиками в товариществах 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.

83

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), на которого возложено ведение дел товарищества.

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,

84

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 признается учрежденное одним или несколькими лицами общество, уставный капитал которого разделен на доли определенных учредительными документами размеров; участники общества с ограниченной ответственностью не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов (ст. 87 ГК). Особенности учреждения обществ, формирования их уставного капитала, управления обществом, реорганизации и ликвидации обществ кроме ГК определяются Федеральным законом от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью".

Общество с ограниченной ответственностью не может иметь в качестве единственного участника другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица.

Уставный капитал общества с ограниченной ответственностью 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 общества.

Высшим органом общества с ограниченной ответственностью является общее собрание его участников. В обществе с ограниченной ответственностью создается исполнительный орган (коллегиальный или единоличный), осуществляющий текущее руководство его деятельностью и подотчетный общему собранию его участников.

Участник общества с ограниченной ответственностью 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

85

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 общества с ограниченной ответственностью 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 (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 акционерных обществ помимо ГК регулируется Федеральным законом от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ "Об акционерных обществах".

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

Акционерное общество, 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 акционерного общества имеют преимущественное право приобретения акций, продаваемых другими акционерами этого общества.

Акционерное общество может быть создано одним лицом или состоять из одного лица в случае приобретения одним акционером

86

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 акционерного общества 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 акционерным обществом 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.

Акционерное общество может быть реорганизовано или ликвидировано добровольно по решению общего собрания акционеров (ст. 104 ГК). Акционерное общество 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).

87

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

88

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 (федеральное казенное предприятие), может быть образовано по решению Правительства РФ на базе имущества, находящегося в федеральной собственности. Российская Федерация несет субсидиарную ответственность по обязательствам казенного предприятия при недостаточности его имущества (ст. 115 ГК).

Некоммерческими называются **организации**, не извлекающие прибыль 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 января 1996 г. № 7-ФЗ "О некоммерческих организациях".

Юридические лица, являющиеся некоммерческими организациями, могут создаваться в форме потребительских кооперативов, общественных и религиозных организаций (объединений), финансируемых собственниками 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 июня 1992 г. "О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Российской Федерации" (с изм. и доп.).

Устав потребительского кооператива помимо сведений, предусмотренных для любого вида юридических лиц, должен содержать

89

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 мая 1995 г. № 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 сентября 1997 г. № 125-ФЗ "О свободе совести и о религиозных объединениях".

90

Закон от "Об общественных объединениях" дополнительно к формам некоммерческих организаций, перечисленным в Гражданском кодексе РФ, 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.

Фонд может быть ликвидирован в судебном порядке:

- если имущества фонда недостаточно для осуществления его целей и вероятность получения необходимого имущества нереальна;
- если цели фонда не могут быть достигнуты, а необходимые изменения целей фонда не могут быть произведены;
- в случае уклонения фонда в его деятельности от целей, предусмотренных уставом;
- в других случаях, предусмотренных законом.

91

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 порядке, предусмотренными учредительными документами ассоциации.

92

Федеральный закон от 12 января 1996 г. № 7-ФЗ "О некоммерческих организациях", помимо перечисленных в Гражданском кодексе РФ, 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.

93

[83](#) :: [84](#) :: [85](#) :: [86](#) :: [87](#) :: [88](#) :: [89](#) :: [90](#) :: [91](#) :: [92](#) :: [93](#) :: [Содержание](#)
[93](#) :: [94](#) :: [95](#) :: [96](#) :: [97](#) :: [98](#) :: [99](#) :: [100](#) :: [101](#) :: [Содержание](#)

§ 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 90-е гг. к развитию рыночной экономики объективно потребовал использования проверенного историческим опытом средства оживления, оздоровления экономики страны. Необходимо было срочно разработать механизм законодательного регулирования несостоятельности (банкротства), ликвидации неконкурентоспособных предприятий. В настоящее время эти вопросы регулируются Федеральным законом от 8 января 1998 г. № 6-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)".

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).

Признаки банкротства определены в ст. 3 Закона "О несостоятельности (банкротстве)". 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 500 минимальных размеров оплаты труда, а для индивидуальных

93

предпринимателей и граждан, таковыми не являющихся, - 100 и более минимальных размеров оплаты труда

Кроме того, для признания должника-гражданина банкротом необходимым условием является превышение суммы обязательств над стоимостью имущества должника, на которое может быть обращено судом 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 кредиторов, а также налоговых и иных уполномоченных органов 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.

Сообщение о признании должника банкротом публикуется за счет должника арбитражным судом в "Вестнике Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации" и официальном издании государственного органа по делам о банкротстве и финансовому оздоровлению.

При подаче в арбитражный суд заявления о признании должника несостоятельным (банкротом) определяются состав и размер денежных обязательств и обязательных платежей.

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 уполномоченные 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, органами управления должника или собственником его имущества (унитарного предприятия)!

Фиктивным по Закону "О несостоятельности (банкротстве)" является обращение должника в арбитражный суд с заявлением о его банкротстве при отсутствии признаков банкротства в силу наличия у должника имущества, достаточного для удовлетворения требований кредиторов в полном объеме. Если действия должника

94

суд квалифицирует в качестве фиктивного банкротства, то это влечет обязанность должника возместить ущерб, причиненный подачей такого заявления в арбитражный суд.

Преднамеренным считается банкротство должника, происшедшее по вине его учредителей (участников) или иных лиц (в том числе руководителей должника), имеющих право давать обязательные для должника указания либо возможность иным образом определять его действия. При установлении преднамеренного банкротства на учредителей (участников) должника, в случае недостаточности имущества должника, может быть возложена субсидиарная (дополнительная) ответственность по его обязательствам.

Собрание кредиторов. С момента принятия арбитражным судом к производству заявления о признании должника банкротом все действия в отношении его от имени кредиторов осуществляются собранием 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 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.

Инициаторами проведения собрания могут быть арбитражный управляющий, комитет кредиторов, конкурсные кредиторы, 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, присутствующих на собрании. Комитет кредиторов представляет интересы конкурсных кредиторов и контролирует действия внешнего управляющего и конкурсного управляющего. В состав комитета кредиторов могут быть включены представители конкурсных кредиторов в количестве, которое определяет собрание кредиторов, но не более 11 человек.

Для осуществления возложенных на него функций комитет кредиторов вправе: требовать от внешнего управляющего представления информации о финансовом состоянии должника, ходе внешнего управления и конкурсного производства; в случаях, предусмотренных Законом "О несостоятельности (банкротстве)", обжаловать в арбитражный суд действия внешнего или конкурсного управляющего вплоть до требования об их отстранении за неисполнение или ненадлежащее исполнение своих обязанностей (ст. 21 Закона).

Арбитражный управляющий - физическое лицо, осуществляющее определенные полномочия по управлению делами должника в период проведения различных процедур несостоятельности (временный управляющий, внешний управляющий, конкурсный управляющий),

95

назначаемое арбитражным судом, зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, обладающее специальными знаниями и не являющееся заинтересованным лицом в отношении должника и кредиторов.

Закон предъявляет определенные требования к кандидатуре арбитражного управляющего. Вопрос о назначении управляющим рассматривается при наличии у претендента аттестата антикризисного управляющего. Арбитражные управляющие действуют на основании лицензии, выдаваемой государственным органом по делам о банкротстве и финансовому оздоровлению. Лицо, имеющее лицензию арбитражного управляющего, регистрируется в арбитражном суде, по назначению которого исполняет обязанности арбитражного управляющего по делам о банкротстве. Инициатива в выборе кандидатуры арбитражного управляющего и ее представлении в суд принадлежит собранию кредиторов. Арбитражными управляющими не могут быть назначены лица, имеющие

дисквалификацию или судимость.

На арбитражного управляющего возложены обязанности по принятию мер, связанных с защитой имущества должника, анализом финансового состояния должника, рассмотрением ^ требований кредиторов и ведением реестра требований кредиторов. Для выполнения обязанностей арбитражному управляющему предоставляются определенные законом права. Так, заявления арбитражных управляющих, в том числе о разногласиях, возникших между ними и кредиторами в ходе наблюдения, внешнего управления, конкурсного производства, рассматриваются в заседании арбитражного суда не позднее, чем в двухнедельный срок со дня их получения. По результатам рассмотрения заявлений выносятся определения.

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 отзыва его лицензии, освобождения от должности (по инициативе собрания или комитета кредиторов с последующим утверждением судом), а также возмещения убытков, причиненных его действиями либо бездействием.

Законом "О несостоятельности (банкротстве)" для должников- юридических лиц предусмотрены следующие процедуры банкротства: наблюдение, внешнее управление, конкурсное производство, мировое соглашение и иные. Первые две процедуры направлены на предупреждение банкротства.

Наблюдение вводится с момента принятия судом заявления о признании должника банкротом. Копии определения суда о принятии заявления о признании должника банкротом направляются во все банковские учреждения, в налоговые и иные уполномоченные органы, в суды общей юрисдикции и судебному приставу-исполнителю по месту нахождения должника.

96

Органы управления должника на этой стадии не отстраняются от исполнения обязанностей, деятельность организации продолжается в полном объеме. Однако затруднительное положение должника предопределяет высокую степень риска заключаемых им в этот период сделок. Поэтому на стадии наблюдения все крупные сделки должны контролироваться временным управляющим. Руководитель организации-должника продолжает исполнять свои обязанности, но также под наблюдением временного управляющего, назначенного арбитражным судом.

Задачами наблюдения являются: обеспечение сохранности активов должника до вынесения судом решения по существу банкротного дела; определение финансового состояния должника и возможности восстановления его платежеспособности; проведение собрания кредиторов и определение на нем перспектив банкротного дела должника.

Выполняя названные задачи, временный управляющий выявляет размер требований кредиторов, определяет конкурсных кредиторов, а также количество голосов, принадлежащих каждому кредитору на собрании кредиторов. Временный управляющий созывает и проводит первое собрание кредиторов. Он докладывает собранию результаты финансового анализа положения должника и вносит предложения по дальнейшей судьбе должника.

Принятые собранием кредиторов решения временный управляющий докладывает арбитражному суду. После вынесения соответствующего решения арбитражного суда по существу рассматриваемого дела заканчивается наблюдение.

Внешнее управление является еще одной процедурой банкротства, которая применяется к должнику при наличии реальной возможности восстановления его платежеспособности с передачей полномочий по управлению должником внешнему управляющему. Внешний управляющий назначается судом, как правило, одновременно с введением внешнего управления. Процедура внешнего управления вводится на срок не более 12 месяцев и может быть продлена не более чем на

6 месяцев. Не позднее 1 месяца с момента своего назначения внешний управляющий должен разработать и представить на утверждение собранию кредиторов план внешнего управления, в котором предусматриваются меры по восстановлению платежеспособности должника.

Важнейшими обязанностями временного управляющего являются: обеспечение сохранности имущества должника, анализ его финансового состояния, выявление кредиторов и установление их требований, фактов фиктивного банкротства, проведение собраний кредиторов и представление в суд отчета о проводимых мероприятиях.

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

97

документам судов, с прекращением начисления неустоек, процентов по закону и договору. Вместе с тем выплачиваются заработная плата и иное вознаграждение работникам организации-должника. Внешнему управляющему законом предоставляется право отказаться от исполнения договоров должника.

Для восстановления платежеспособности должника планом внешнего управления могут предусматриваться следующие меры: закрытие нерентабельных производств, репрофилирование производства, ликвидация дебиторской задолженности, продажа части имущества должника, уступка прав требований должника, продажа предприятия (бизнеса) должника и др.

В случае успешного проведения внешнего управления иные банкротные процедуры к должнику не применяются. Внешний управляющий готовит и представляет на рассмотрение собрания кредиторов отчет, в котором показывается, что предприятие восстановило платежеспособность и готово расплатиться с кредиторами. После одобрения отчета на собрании кредиторов внешний управляющий представляет отчет на утверждение в арбитражный суд. Утверждение арбитражным судом отчета внешнего управляющего является основанием для прекращения производства по делу о банкротстве.

При наличии ходатайства, принятого собранием кредиторов, арбитражный суд вправе установить срок окончания расчетов с кредиторами, который не может превышать шести месяцев с даты вынесения определения об утверждении отчета внешнего управляющего. Если в установленный арбитражным судом срок расчеты с кредиторами не будут произведены, суд принимает решение о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства. Аналогичное решение о переходе к конкурсному производству принимается арбитражным судом и тогда, когда внешнее управление не дало желаемого результата - восстановление платежеспособности должника.

Конкурсное производство. Принятие арбитражным судом решения о признании должника банкротом влечет открытие конкурсного производства, срок которого не может превышать одного года с возможностью продления этого срока еще на 6 месяцев и более.

Открытие конкурсного производства означает, что срок исполнения всех денежных обязательств должника считается наступившим, прекращается начисление неустоек, финансовых санкций и процентов по всем видам задолженности; все требования к должнику предъявляются только в рамках конкурсного производства.

Главной задачей конкурсного производства являются аккумуляция имущества должника и формирование конкурсной массы в целях продажи имущества и расчета с кредиторами в порядке очередности, предусмотренной ст. 64 ГК, согласно которой в первую очередь удовлетворяются требования из причинения вреда жизни и здоровью, во вторую - оплаты труда, выходных пособий, авторское

вознаграждение, в третью - обязательства, обеспеченные залогом, в четвертую - по обязательным платежам, в пятую - конкурсных кредиторов в размере основной задолженности и процентов, а затем всех остальных требований, в частности, убытков, неустоек, финансовых санкций.

Вне очереди покрываются судебные расходы; расходы, связанные с выплатой вознаграждения арбитражным управляющим, платежи по аренде и коммунальным расходам конкурсного производства.

При 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 должны быть одобрены собранием кредиторов или комитетом кредиторов. Организатором торгов может выступать конкурсный управляющий. Имущество, не реализованное на торгах, продается на основании договора купли-продажи без проведения торгов. 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.

Требования кредиторов, не удовлетворенные по причине недостаточности имущества должника, считаются погашенными. Погашенными считаются также требования кредиторов, не признанные конкурсным управляющим, если кредитор не обращался в арбитражный суд либо такие требования признаны судом необоснованными.

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 в течение десяти лет после окончания производства по делу о банкротстве.

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

После завершения расчетов с кредиторами конкурсный управляющий представляет в суд отчет 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 10 дней с момента вынесения определения арбитражного суда о завершении конкурсного производства конкурсный управляющий должен представить указанные определения в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц.

В Единый государственный реестр юридических лиц вносится запись о ликвидации должника. С момента внесения такой записи полномочия конкурсного управляющего прекращаются. Конкурсное производство считается завершенным, а должник - ликвидированным.

Мировое соглашение предусмотрено в Законе "О несостоятельности (банкротстве)" как один из видов применяемых к должнику процедур.

Мировое соглашение представляет собой соглашение сторон о прекращении спора на основе взаимных уступок и мирного урегулирования взаимных претензий. Кредиторы и должники вправе заключить мировое соглашение на любой стадии рассмотрения арбитражным судом дела о банкротстве.

От имени должника решение о заключении мирового соглашения принимает самостоятельно гражданин-должник либо руководитель организации-должника в период наблюдения, внешний либо конкурсный управляющий в периоды внешнего управления или конкурсного управления соответственно.

Решение о заключении мирового соглашения от лица конкурсных кредиторов принимает собрание кредиторов. Такое собрание может быть созвано в порядке ст. 13 Закона "О несостоятельности (банкротстве)" специально для заключения мирового соглашения. Решение о заключении мирового соглашения может быть принято только при соблюдении двух условий: если за него проголосует большинство конкурсных кредиторов; за это решение проголосуют все кредиторы по обязательствам, обеспеченным залогом имущества должника.

Мировое соглашение заключается в письменной форме и может содержать следующие условия: об отсрочке или о рассрочке исполнения обязательств должника; об уступке прав требования должника; о скидке с долга; об исполнении обязательств должника третьими лицами; об отмене требований на акции и др.

Мировое соглашение вступает в силу для его участников (в том числе участвующих в нем третьих лиц) со дня его утверждения арбитражным судом. Для всех участников вступившего в силу мирового соглашения оно обязательно и односторонний отказ от него не допускается.

В Законе "О несостоятельности (банкротстве)" законодатель предусмотрел упрощенную процедуру банкротства. В случаях отсутствия должника-гражданина либо руководителя должника-юридического лица и невозможности установления их местонахождения заявление о признании отсутствующего должника банкротом может быть подано в суд уполномоченными законом лицами независимо от размера кредиторской задолженности. Рассмотрение дела о банкротстве 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.

100

Законом "О несостоятельности (банкротстве)" определены особенности банкротства отдельных категорий должников-юридических лиц и граждан. Речь идет о градообразующих, сельскохозяйственных, страховых организациях, банках, профессиональных участниках рынка ценных бумаг, а также гражданах, включая индивидуальных предпринимателей.

Градообразующими организациями признаются юридические лица, численность работников которых с учетом членов их семей составляет не менее половины численности населения соответствующего населенного пункта. При банкротстве таких организаций возможны серьезные социальные последствия. Поэтому Закон предусматривает участие в таких делах органа 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 от общей суммы выручки. Особенности банкротства таких предприятий связаны с использованием и отчуждением земельных участков и сезонным характером их работы.

В отношении **банкротства банков и иных кредитных организаций** действует специальный федеральный закон. Предварительно вопрос о несостоятельности банка рассматривается Центральным банком России, который при наличии признаков банкротства отзывает лицензию и принимает меры к оздоровлению неплатежеспособного банка, и только после этого судом возбуждается дело.

Что касается **банкротства граждан**, то соответствующие положения Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)" не действуют до внесения норм о банкротстве граждан в Гражданский кодекс РФ.

101

[93](#) :: [94](#) :: [95](#) :: [96](#) :: [97](#) :: [98](#) :: [99](#) :: [100](#) :: [101](#) :: [Содержание](#)
[101](#) :: [102](#) :: [103](#) :: [104](#) :: [105](#) :: [106](#) :: [107](#) :: [108](#) :: [109](#) :: [Содержание](#)

§ 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 гражданского правоотношения; *юридические поступки*, т.е. действия, с которыми закон связывает определенные юридические последствия, независимо от того, было ли наступление этих последствий целью субъектов.

101

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 двух- 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 возникновение 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 путём 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

102

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. 163ТК).

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, предусмотренных 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 невозможности 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

105

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 другой 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

106

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 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 представительствующее 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 не-

107

посредственно соответствующему третьему лицу. Доверенность на совершение сделок, требующих

нотариальной формы, должна быть нотариально удостоверена.

К нотариально удостоверенным доверенностям приравниваются:

1. 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;
2. 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;
3. доверенности лиц, находящихся в местах лишения свободы, удостоверенные начальником соответствующего места лишения свободы;
4. 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-но-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;

108

- 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:

1. истечения срока доверенности;
2. отмены доверенности выдавшем ее лицом;
3. отказа лица, которому выдана доверенность;
4. прекращения юридического лица, от имени которого выдана доверенность;
5. прекращения юридического лица, которому выдана доверенность;
6. смерти гражданина, выдавшего доверенность, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим;
7. 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).

109

[101](#) :: [102](#) :: [103](#) :: [104](#) :: [105](#) :: [106](#) :: [107](#) :: [108](#) :: [109](#) :: [Содержание](#)
[109](#) :: [110](#) :: [111](#) :: [112](#) :: [113](#) :: [114](#) :: [115](#) :: [116](#) :: [117](#) :: [118](#) :: [119](#) :: [Содержание](#)

§ 7. Объекты гражданских прав

Регулируемая гражданским правом деятельность граждан и организаций осуществляется по поводу соответствующих, материальных

109

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. Отдельные из объектов ограничены в 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 (недвижимость) земельные участки, жилые дома, квартиры, здания, сооружения, участки недр, леса, обособленные

110

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 июля 1997 г. № 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 оборото-способности, установленной законом. Права на движимое имущество регистрируются в случаях, прямо предусмотренных в законе.

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.

111

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 определяются специальными нормативно-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 России 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 9 октября 1992 г. "О валютном регулировании и валютном контроле" определены виды имущества, признаваемого валютными ценностями. К ним отнесены иностранная валюта, ценные

112

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. Правособственность на валютные ценности защищается государством.

Федеральный закон от 26 марта 1998 г. № 41-ФЗ "О драгоценных металлах и драгоценных камнях" устанавливает 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 апреля 1996 г. № 33-ФЗ "О рынке ценных бумаг" и иными нормативно-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.

Законодательное 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. Права, удостоверенные такой бумагой, передаются другому лицу путем простого вручения ценной бумаги. Примером предъявительской ценной бумаги являются облигации, акции и др.

Ордернал 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

113

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, которым только и может быть произведено надлежащее исполнение. 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 выпустившего ее лица ее номинальную стоимость и фиксированный процент от этой суммы. Право выпуска именных облигаций и облигацией 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.

Векселю присущи обязательные реквизиты, отсутствие которых превращают его в простое обязательство сторон (долговая расписка в получении денег), споры между которыми рассматриваются в судебном порядке. Правовое регулирование вексельного обращения на территории Российской Федерации обеспечивается постановлением ЦИК и СНК СССР от 7 августа 1937 г. "О введении в действие Положения о переводном и простом векселе" и Федеральным законом от 11 марта 1997 г. № 48-ФЗ "О переводном и простом векселе".

Чек является ценной бумагой, содержащей безусловное распоряжение чекодателя банку уплатить держателю чека указанную в

114

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 России. Например, установлено, что на территории России 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, на участие в управлении делами общества и на получение доли имущества, оставшегося после ликвидации общества, с учетом его вклада в уставный 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. Владельцы обыкновенных акций участвуют 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 декабря 1995 г. № 208-ФЗ "Об акционерных обществах" и другими нормативно-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 авалья. В этом случае владелец ценной бумаги имеет правовые основания требовать от любого подписателя 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 овеществленный 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 таком 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, и в процессе их оказания представляют 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 очерпывающим.

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 20 февраля 1995 г. № 24-ФЗ "Об информации, информатизации и защите информации" понимаются сведения о лицах, предметах, фактах, событиях, явлениях и процессах 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.

117

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 правам юридического лица на фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания. Правовое регулирование объектов интеллектуальной собственности помимо ГК осуществляется законами "Об авторском праве и смежных правах", "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров", Патентным законом Российской Федерации и другими правовыми актами, направленными на обеспечение использования третьими лицами результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации только с согласия лица, обладающего таким правом.

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, выбор места пребывания и жительства, право авторства и другие права и свободы человека и гражданина, которые гарантированы Конституцией РФ.

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

118

блага, например, деловая репутация фирмы, формируются с момента государственной регистрации. В отличие от этого право на коммерческую тайну возникает у юридического лица в силу норм действующего законодательства.

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, предопределяет 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.

119

[109](#) :: [110](#) :: [111](#) :: [112](#) :: [113](#) :: [114](#) :: [115](#) :: [116](#) :: [117](#) :: [118](#) :: [119](#) :: [Содержание](#)
[119](#) :: [120](#) :: [121](#) :: [122](#) :: [123](#) :: [Содержание](#)

§ 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.

В литературе способы защиты гражданских прав подразделяют на две группы: универсальные,

которые могут быть применены для защиты любого субъективного гражданского права, и специальные,

119

предназначенные для защиты определенных видов гражданских прав или для защиты от определенных нарушений.

К первым 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 недействительности, применение последствий недействительности ничтожной сделки; признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления; самозащита права; присуждение к исполнению обязанности в натуре; возмещение убытков; компенсация морального вреда; прекращение или изменение правоотношения; неприменение судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону.

Приведенный перечень не является исчерпывающим. В случае нарушения гражданских прав могут быть использованы и иные способы их защиты, предусмотренные законом или договором, которые относятся ко второй группе. 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.

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 РФ, 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. Изъятия из данного правила исключаются, что вытекает из смысла ст. 46 Конституции РФ.

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 и др. ГК).

120

Судебный порядок защиты прав. К органам, осуществляющим судебную защиту гражданских прав, относятся: суд общей юрисдикции (в дальнейшем - суд), арбитражный суд и третейский суд.

Разграничение компетенции между судами и арбитражными судами определяется правилами о подведомственности рассмотрения гражданских дел. Разграничение же компетенции между различными звеньями внутри единой системы судов и арбитражных судов осуществляется в соответствии с установленной подсудностью дел. Подведомственность и подсудность гражданских дел определяются процессуальными законами, в частности, Гражданским процессуальным кодексом и

Арбитражным процессуальным кодексом.

Основными критериями разграничения подведомственности споров между судами и арбитражными судами являются характер спорного правоотношения и его субъектный состав.

Арбитражный суд разрешает экономические споры и иные дела, вытекающие из гражданских, административных и других правоотношений, связанные с предпринимательской деятельностью. Правом на обращение в арбитражный суд обладают, по общему правилу, юридические лица (в том числе иностранные и международные организации), а также граждане, имеющие статус индивидуального предпринимателя, в том числе иностранные, осуществляющие предпринимательскую деятельность. Для защиты государственных и общественных интересов в арбитражный суд могут обращаться также прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы.

В отдельных случаях, установленных в законе, в арбитражный суд для разрешения экономических споров могут обращаться организации, не являющиеся юридическими лицами, а также граждане, не имеющие статус предпринимателя. Например, арбитражному суду подведомственны споры об обжаловании организациями и гражданами отказа в государственной регистрации либо уклонения от нее в установленный срок. Для граждан, не являющихся предпринимателями, право на обращение в арбитражный суд по некоторым другим видам споров предусмотрено ст. 33 Арбитражного процессуального кодекса.

Суды общей юрисдикции рассматривают споры, одна из сторон в которых - гражданин, объединение граждан, не являющееся юридическим лицом, или орган местного самоуправления, не имеющий статуса юридического лица, за исключением тех, которые Арбитражным процессуальным кодексом отнесены к ведению арбитражных судов.

Третейский суд не является государственным судом. Порядок образования и деятельности третейских судов на территории РФ регулируется Федеральным законом от 24 июля 2002 г. № 102-ФЗ "О третейских судах в Российской Федерации". В третейский суд по соглашению сторон третейского разбирательства может передаваться

121

любой спор, вытекающий из гражданских правоотношений, если иное не установлено федеральным законом.

Возрождение третейских судов для разрешения споров в сфере предпринимательской деятельности связано с переходом к рыночной экономике, расширением прав участников имущественных отношений.

Передача споров на рассмотрение третейского суда возможна по соглашению сторон. Существуют два вида третейских судов: постоянно действующие и создаваемые для разрешения конкретного спора, так называемые суды "ad hoc".

Постоянно действующие третейские суды могут создаваться биржами, ассоциациями, иными объединениями предпринимателей. Порядок их организации и деятельности устанавливается соответствующими регламентами, принимаемыми данными организациями. Третейские суды для разрешения конкретного спора создаются спорящими сторонами, которые должны определить все процессуальные правила, применяемые при рассмотрении спора.

Решение третейского суда исполняется сторонами добровольно в порядке и в сроки, установленные в решении. В случае уклонения ответчика от добровольного исполнения заинтересованная сторона вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда.

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 - 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 - десять лет.

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

122

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).

123

[119](#) :: [120](#) :: [121](#) :: [122](#) :: [123](#) :: [Содержание](#)
[124](#) :: [125](#) :: [126](#) :: [127](#) :: [128](#) :: [Содержание](#)

Глава 6. ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ И ОГРАНИЧЕННЫЕ ВЕЩНЫЕ ПРАВА

§ 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 обременения собственника,

124

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 допускается 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.

125

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 РФ 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 РФ 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 - РФ, 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

126

уже. Так, к числу объектов муниципальной собственности относятся жилищный и нежилой фонд, объекты инженерной инфраструкту-ры 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 его видов, которое в соответствии с законом не может принадлежать гражданам или юридическим лицам. Количество 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 предшествовавшего собственника, при производных - по воле предшествовавшего собственника.

К первоначальным способам приобретения права собственности относятся: создание (изготовление) новой вещи (ст. 218 ГК), переработка (ст. 220 ГК), сбор ягод, грибов, 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 при-

127

обретателю 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, находящегося 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).

128

[124](#) :: [125](#) :: [126](#) :: [127](#) :: [128](#) :: [Содержание](#)
[128](#) :: [129](#) :: [130](#) :: [131](#) :: [Содержание](#)

§ 2. Право общей собственности

Общая собственность имеет место в тех случаях, когда право собственности на вещь принадлежит не одному, а двум или более

128

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 сособственников 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 condominium), 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 членами 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

129

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. Подробнее об этом виде общей собственности сказано при рассмотрении вопросов об имуществе супругов.

130

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. Размер вкладов в юридическое лицо устанавливается исходя из их долей в праве общей собственности хозяйства.

131

[128](#) :: [129](#) :: [130](#) :: [131](#) :: [Содержание](#)
[131](#) :: [132](#) :: [133](#) :: [134](#) :: [135](#) :: [136](#) :: [137](#) :: [138](#) :: [139](#) :: [Содержание](#)

§ 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 ограниченных вещных прав состоит в следующем.

Во-первых, ограниченные 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 постоянно взаимодействуют друг с другом по поводу принадлежащей им вещи.

Существование ограниченного вещного права у одного лица есть результат ограничения права собственности другого лица. Предоставляя

131

право на свою вещь другому лицу, собственник в большей или меньшей степени ограничивается в осуществлении принадлежащих ему правомочий в отношении этой вещи. При этом иное вещное право по своей юридической природе всегда есть ограниченное право, чего нельзя сказать о праве собственности. С прекращением иного вещного права на определенное имущество право собственности полностью на него восстанавливается в своем объеме.

Во-вторых, в качестве объекта ограниченных вещных прав выступают индивидуально определенные вещи, как правило, недвижимость.

Право на вещь существует до тех пор, пока существует сама вещь. С гибелью вещи прекращается всякое вещное право, в том числе и право собственности.

В-третьих, ограниченные 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 и из толкования отдельных норм ГК можно выделить другие 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, существование права следования. Это означает, что право следует за вещью. Смена собственника не означает изменения 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 ни оказался, в том числе и против собственника.

Право хозяйственного ведения. Субъектом этого вещного права является юридическое лицо - унитарное предприятие (государственное или муниципальное). Имущество унитарного предприятия находится соответственно в государственной или муниципальной

132

собственности. Это означает, что право хозяйственного ведения про-изводно только от государственной или муниципальной собственности. Учредителем указанного юридического лица могут выступать Российская Федерация, субъекты РФ и муниципальные образования в лице уполномоченных на то органов. Никакие другие субъекты гражданского права не вправе создавать юридическое лицо в форме унитарного предприятия, а соответственно устанавливать на свое имущество право хозяйственного ведения.

Содержание права хозяйственного ведения определено в ст. 294, 295 ГК. Субъект права хозяйственного ведения на принадлежащее ему имущество обладает правом владения, правом пользования и ограниченным правом распоряжения. 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 на осуществление права распоряжения также движимым имуществом. По содержанию право хозяйственного ведения является наиболее широким иным вещным правом.

Право хозяйственного ведения возникает с момента передачи лицу имущества, если иное не установлено законом и иными правовыми актами или решением собственника.

Поскольку унитарное предприятие по своей правовой природе является юридическим лицом-несобственником, то независимо от основания приобретения имущества в процессе деятельности предприятия его собственником становится соответствующее публичное образование, а на имущество распространяется право хозяйственного ведения. Так, плоды, продукция и доходы от использования имущества, находящегося в хозяйственном ведении, а также имущество, приобретенное унитарным предприятием по договору или иным основаниям, поступают в хозяйственное ведение предприятия (п. 2 ст. 299 ГК).

Что касается правового положения собственника, то помимо решения вопросов, связанных с созданием и деятельностью предприятия, собственник контролирует использование по назначению и сохранность принадлежащего предприятию имущества, а также имеет право на получение части прибыли от использования имущества, находящегося в хозяйственном ведении.

Право оперативного управления. Субъектом права оперативного управления являются юридические лица - казенное предприятие и учреждение. Правовая конструкция оперативного управления не является единой для всех субъектов. Содержание права оперативного управления и, соответственно, правовое положение субъекта различны для казенных предприятий и учреждений.

Общим для указанных юридических лиц является то, что свои правомочия в отношении закрепленного за ними имущества они осуществляют

133

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).

Право оперативного управления возникает с момента передачи имущества, если иное не установлено законом, иными правовыми актами или решением собственника. В отношении казенных предприятий и учреждений действует то же правило, что и для субъектов права хозяйственного ведения. Плоды, продукция и доходы от использования имущества, находящегося в оперативном управлении, а также имущество, приобретенное казенным предприятием или учреждением по договору или иным основаниям, поступают в оперативное управление предприятия или учреждения (п. 2 ст. 299 ГК).

Несмотря на общее название данного вещного права, однозначно можно говорить о двух самостоятельных правах - о праве оперативного управления казенного предприятия и праве оперативного управления учреждения.

Право оперативного управления казенного предприятия. Казенное предприятие может быть создано только на базе федеральной государственной собственности. Это означает, что ни один из других собственников, в том числе субъекты РФ и муниципальные образования, не вправе устанавливать этот вид 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 устанавливает порядок распределения доходов казенного предприятия. Российская Федерация 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 Федерации, муниципальными образованиями, юридическими лицами и гражданами. Это означает, что право оперативного управления учреждения может быть производно от права собственности граждан, юридических лиц, публичных образований. Таким образом, можно выделить учреждения государственные (федеральные и субъектов Федерации), муниципальные и частные.

134

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, только государственная собственность лежит в основе органов государственной власти

и управления, суда, прокуратуры. Финансируются на счет средств субъектов РФ, например, учреждения, созданные в государственной системе органов социальной защиты населения: учреждения службы медико-социальной экспертизы, учреждения для лиц без определенного места жительства и занятий (дома ночного пребывания, социальные приюты, социальные гостиницы и т.д.).

Содержание права оперативного управления учреждения является более узким, чем соответствующее право 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 невозможна была его деятельность. Таким образом, содержание права оперативного управления можно определить как право владения и право пользования полученным имуществом.

При передаче имущества в оперативное управление учреждения собственник принимает на себя определенные обязанности, одной из которых является наличие субсидиарной ответственности по обязательствам учреждения. Так, согласно п. 2 ст. 120 ГК учреждение отвечает по своим обязательствам только находящимися в его распоряжении денежными средствами. При их недостаточности субсидиарную ответственность по его обязательствам несет собственник соответствующего имущества.

Учреждение может быть субъектом еще одного иного вещного права. Наличие двух вещных прав у одного субъекта объясняется следующим. Согласно п. 2 ст. 298 ГК учреждение вправе осуществлять приносящую доходы деятельность, если это предусмотрено учредительными документами, а доходы, полученные от такой деятельности, и приобретенное за счет этих доходов имущество поступают в самостоятельное распоряжение учреждения и учитываются на отдельном балансе.

В ГК не определен правовой режим доходов и имущества, приобретенного за счет доходов от самостоятельной деятельности учреждения. Фактически на имущество, приобретенное за счет доходов учреждения от самостоятельной деятельности, распространяется режим права хозяйственного ведения. Это означает, что данным имуществом учреждение не только распоряжается как унитарное предприятие, но и самостоятельно отвечает по долгам, возникшим

135

в связи с его участием в приносящей доходы деятельности. В отношении этого имущества собственник не является субсидиарным должником.

Таким образом, в зависимости от обстоятельств учреждение может быть субъектом только права оперативного управления либо субъектом права оперативного управления и права хозяйственного ведения.

Право пожизненного наследуемого владения земельным участком. Субъектом этого иного вещного права являются только граждане. Из ст. 265 ГК следует, что указанное право может быть про-изводно от государственной или муниципальной собственности. Содержание данного субъективного права составляют правомочия владения, пользования и ограниченного распоряжения. Если из условий пользования земельным участком, установленных законом, не вытекает иное, владелец земельного участка вправе возводить на нем здания, сооружения и создавать другое недвижимое имущество, приобретая на него право собственности. Что касается права распоряжения, то оно весьма узко по объему - владелец земельного участка вправе только заключать договоры аренды или безвозмездного бессрочного пользования, а также передавать участок по наследству. Продажа, залог земельного участка и совершение его владельцем других сделок, которые влекут или могут повлечь отчуждение земельного участка, не допускаются (ст. 267 ГК). В отличие от ГК новый Земельный кодекс РФ сузил содержание права распоряжения. Согласно п. 2 ст. 21 ЗК распоряжение

земельным участком, находящимся на праве пожизненного наследуемого владения, не допускается, за исключением перехода прав по наследству.

В ЗК содержится еще одно правило, отличное от правового регулирования этого вещного права по ГК. В соответствии со ст. 265 ГК право пожизненного наследуемого владения земельным участком, находящимся в государственной или муниципальной собственности, приобретается гражданами на основании и в порядке, которые предусмотрены земельным законодательством. Согласно же п. 1 ст. 21 ЗК предоставление земельных участков гражданам на праве пожизненного наследуемого владения после введения в действие Земельного кодекса РФ (30 октября 2001 г.) не допускается. Основания прекращения этого вещного права, в том числе в принудительном порядке по решению суда, предусмотрены в ст. 45 ЗК. Таковым, например, является использование земельного участка способами, которые приводят к существенному снижению плодородия сельскохозяйственных земель.

Право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком. Рассматриваемое вещное право производно от государственной или муниципальной собственности. До принятия ЗК субъектом этого права могли быть граждане и юридические лица. Однако с 30 октября 2001 г. круг лиц, имеющих право на предоставление земельного

136

участка в постоянное (бессрочное) пользование, существенно сужен. После введения в действие ЗК земельные участки могут предоставляться на указанном праве только юридическим лицам, причем не всем, а лишь государственным и муниципальным учреждениям и федеральным казенным предприятиям (п. 1 ст. 20 ЗК). Право постоянного (бессрочного) пользования земельными участками, возникшее у граждан и юридических лиц до введения в действие ЗК, сохраняется (п. 2 ст. 20 ЗК).

Исходя из особой значимости объекта данного вещного права - земельного участка, ГК устанавливает, что владение и пользование участком осуществляется в пределах, установленных законом, иными правовыми актами и актом о предоставлении участка в пользование. Пользователь вправе самостоятельно использовать участок в целях, для которых он предоставлен, включая возведение для этих целей на участке зданий, сооружений и иного недвижимого имущества.

Что касается права распоряжения, то здесь имеет место различие в правовом регулировании по ГК и ЗК. Согласно ст. 270 ГК пользователю предоставлено право ограниченного распоряжения земельным участком. Однако в настоящее время в силу п. 4 ст. 20 ЗК граждане или юридические лица, обладающие земельными участками на праве постоянного (бессрочного) пользования, не вправе распоряжаться этими земельными участками.

Таким образом, с принятием ЗК содержание права постоянного (бессрочного) пользования земельным участком составляют правомочия владения и пользования.

Право постоянного пользования земельным участком возникает на основании решения государственного или муниципального органа, уполномоченного предоставлять земельные участки в такое пользование. 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 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 предоставления права ограниченного пользования участком (сервитута) (п. 1 ст. 274 ГК).

Лицо, в пользу которого установлен сервитут, именуется *сервитутарий*.

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).

137

В качестве сервитуария при установлении земельного сервитута может выступать собственник, а также лицо, которому земельный участок предоставлен на праве пожизненного наследуемого владения или праве постоянного пользования. Это означает, что в качестве субъекта данного вещного права могут выступать граждане, юридические лица, имеющие земельный участок на праве собственности или ином вещном праве.

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. Сервитуарий не имеет ни права владения, ни права распоряжения.

Ограниченный характер права пользования проявляется в названии различных видов сервитутов. ГК (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 также для обеспечения других нужд собственника недвижимого имущества, которые не могут быть обеспечены без установления сервитута.

Помимо ГК сервитуты предусмотрены в других нормативных актах. Так, согласно ч. 1 ст. 44 Водного кодекса РФ различают водные сервитуты, например, право водопоя и прогона скота. Упоминаются сервитуты в Градостроительном кодексе РФ (п. 1 ст. 64), Лесном кодексе РФ (ч. 2 ст. 21).

Сервитут может устанавливаться на основе договора, судебного решения (например, при недостижении сторонами соглашения об установлении или условиях сервитута), акта государственного органа или органа местного самоуправления, а также в силу прямого указания закона (например, на основании завещательного отказа).

Собственник недвижимости, обремененной сервитутом, вправе, если иное не предусмотрено законом, требовать от лиц, в интересах которых установлен сервитут, соразмерную плату за пользование недвижимостью.

Действующее законодательство наряду с термином "сервитут" использует термин "публичный сервитут". Например, виды публичных сервитутов предусмотрены в п. 3 ст. 23 ЗК. Однако по своей правовой природе публичные сервитуты не являются одним из видов ограниченных вещных прав. Во-первых, публичные сервитуты возникают в силу прямого указания в нормативном акте. Во-вторых, публичные сервитуты устанавливаются не в пользу конкретного субъекта, а в пользу всех лиц вообще, т.е. для обеспечения не частных,

138

а общественных (публичных) нужд. Наглядным подтверждением этому является содержание п. 2 ст. 23 ЗК. Публичный сервитут устанавливается законом или иным правовым актом Российской Федерации, нормативно-правовым актом субъекта РФ, нормативным правовым актом органа местного самоуправления в случаях, если это необходимо для обеспечения интересов государства, местного самоуправления или местного населения, без изъятия земельных участков. Установление публичного сервитута осуществляется с учетом результатов общественных слушаний.

[131](#) :: [132](#) :: [133](#) :: [134](#) :: [135](#) :: [136](#) :: [137](#) :: [138](#) :: [139](#) :: [Содержание](#)
[140](#) :: [141](#) :: [142](#) :: [143](#) :: [144](#) :: [145](#) :: [146](#) :: [147](#) :: [148](#) :: [149](#) :: [150](#) :: [151](#) :: [152](#) :: [153](#) ::
[Содержание](#)

Глава 7. ДОГОВОР И ОТДЕЛЬНЫЕ ВИДЫ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ

§ 1. Общие положения о договоре

Сущность и значение договора. В рыночной экономике договор служит самостоятельным и главным инструментом правовой организации экономических 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.

Производственные, строительные, торговые и иные организации, будучи собственниками принадлежащего им имущества и производимых благ, самостоятельно определяют содержание и направленность своей деятельности. При отказе государства от прямого вмешательства в хозяйственные взаимоотношения субъектов договор становится средством правового саморегулирования экономических отношений. Закрепляемые Конституцией РФ положения о свободе экономической деятельности, поддержке конкуренции, равенстве форм собственности органически сочетаются с принципом свободы договора. Закон позволяет участникам договора согласовывать цели взаимосвязанных действий, регламентировать порядок их достижения.

Добровольное установление договорных отношений создает условия для эквивалентного обмена, обеспечения экономической оправданности и рациональности действий субъектов, сокращения затрат. Производители начинают непосредственно ориентироваться на удовлетворение запросов потребителей, оперативно учитывать изменения покупательского спроса. Расширяются возможности для конкуренции, соревновательности с целью достижения более высоких результатов.

Договор представляет собой важнейшее (помимо издания нормативных установлений) средство правового регулирования имущественных и соответствующих неимущественных отношений. Он определяет взаимоотношения, взаимные права и обязанности двух или нескольких субъектов. Это дает возможность юридически упорядочивать такие аспекты их деятельности, которые не поддаются регулированию

140

на основе общеобязательных правил. Стороны могут предусматривать в договорах взаимоприемлемые решения разнообразных вопросов модернизации производства, внедрения научно-технических достижений, освоения выпуска новых видов изделий, последовательного улучшения их качества и др.

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 понятия 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.

Фактическим содержанием договора 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, как, 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 совершения необходимых действий. Он выполняет регулирующую функцию - предусматривает правовой режим действий лиц в рамках договорной связи. Согласно п. 2 ст. 307 ГК договор служит одним из оснований для возникновения обязательств. Устанавливаемые участниками договора права и принимаемые на себя обязанности юридически организуют данное отношение, превращают его в обязательство. 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:

141

1. *свобода в заключении договора*. Граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Не допускается понуждение к заключению договора, за исключением случаев, предусмотренных законом или добровольно принятым на себя обязательством;
2. *свобода в выборе вида договора*: стороны могут заключить любой договор, предусмотренный законом и иными правовыми актами, стороны могут заключить договор, не предусмотренный законом и иными правовыми актами (п. 2 ст. 421 ГК), и могут заключить смешанный договор;
3. *свобода в определении условий договора*: стороны могут определить содержание договора по своему собственному усмотрению, за исключением предписаний, содержащихся в императивных нормах закона и иных правовых актах (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 эта граница инициативы частных лиц по установлению договорных отношений определяется через соотношение договора и закона.

Общее правило п. 1 ст. 422 ГК РФ 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.

Соотношение договора и закона не ограничивается только нормой ст. 422 ГК, регулирующей пределы усмотрения сторон в определении содержания договора.

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

142

правило установлено для субъекта естественной монополии (ст. 8 Федерального закона от 17 августа 1995 г. № 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 случаев.

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, цели деятельности и имущественные интересы сторон; правовые нормы, регулирующие определение условий договора; различные объективные и субъективные факторы, влияющие на исполнение договора.

Поскольку заключение договора представляет собой волевой акт, направленный на установление между сторонами определенных имущественных правоотношений, 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 соответствующее положение закона.

При этом они руководствуются следующими правилами:

1. стороны при определении содержания договора не обязаны руководствоваться диспозитивными нормами закона. Положения ведомственных нормативно-правовых актов, определяющих условия гражданско-правовых договоров, имеют в основном диспозитивный характер. Диспозитивный характер носят и обычаи делового оборота (п. 5 ст. 421 ГК РФ);
2. в тех случаях, когда федеральным законом предусмотрена возможность ведомственного регулирования соответствующей деятельности субъектов, стороны должны соблюдать при выработке договорных условий обязательные правила нормативно-правовых актов этого ведомства. Например, установлена компетенция ведомственного правового регулирования цен, стандартов, сертифицирования качества товаров;

143

3. в 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.

В целях разрешения возможных коллизий при применении норм о различных договорах стороны могут самостоятельно определять условия смешанного договора, в том числе и во изменение императивных (обязательных) норм, относящихся к отдельным видам договоров.

Публичный договор - договор, удовлетворяющий следующим условиям:

- его субъект - коммерческая организация;
- предметом его являются передача товаров, выполнение работ, 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, перевозки 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 договора, за исключением случаев, установленных законом 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 товары, 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.

144

В отличие от публичного договора договоров *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 интересов 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 или 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.

Предварительный договор должен содержать условия, позволяющие определить предмет и другие существенные условия основного договора. Обычно в предварительный договор включаются условия о сроке, когда должен быть заключен основной договор. Если этот срок не определен, то основной договор должен быть заключен в течение года с момента заключения предварительного договора.

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.

145

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; договоры 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 договора считается соблюденной:

1. путем составления одного документа, выражающего содержание договора и подписанного сторонами (п. 1 ст. 160, п. 2 ст. 434 ГК);
2. путем обмена документами, выражающими содержание договора, посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору (п. 2 ст. 434 ГК);
3. путем совершения действий (осуществление платежа, передачи 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 также

придерживаться следующих правил. Указываются правильное полное наименование стороны - юридического лица, адрес его местонахождения, фамилия, имя, отчество для стороны - гражданина, его паспортные данные и адрес места жительства. Если договор от имени стороны подписывался ее 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 постановления подписей лиц, заключавших 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 следует руководствоваться следующими правилами:

1. необходимо наличие письменного соглашения между сторонами об использовании данного способа заключения договора в письменной

146

форме, порядка согласования разногласий и порядка доказывания подлинности договора;

2. требуется 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 осуществление права удостоверить идентичность электронной цифровой подписи.

Регистрация договора. По общему правилу ст. 164 ГК подлежат государственной регистрации все договоры с землей или иным недвижимым имуществом в порядке, установленном ст. 131 ГК и Федеральным законом от 21 июля 1997г. № 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;
- купле-продаже предприятия;
- залоге недвижимости (договор об ипотеке);
- 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 органы 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 в подлежащих случаях форме по всем условиям, имеющим существенное значение (существенное условие).

К *существенным условиям* относятся:

1. условие о предмете договора;

147

2. условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные для данного вида договора. Например, существенными условиями договора залога согласно п. 1 ст. 339 ГК будут: предмет залога и его оценка; существо, размер и срок исполнения обязательства, обеспечиваемого залогом; условие о том, у кого (залогодателя или залогодержателя) находится заложенное имущество;
3. условия, 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 этом причина регулирования в законе порядка заключения договора посредством определения двух основных действий: направление одной из сторон предложения заключить договор (*оферта*) и принятия этого предложения (*акцепт*) другой стороной.

Этот формальный порядок заключения договора, отличающийся от реального переговорного процесса, позволяет при наличии спора или разногласий между сторонами в ходе заключения договора четко установить следующие юридические обстоятельства, имеющие значение для разрешения этих споров:

- достижение соглашения по существенным условиям договора;
- место заключения договора (ст. 444 ГК);
- соблюдение формы договора (ст. 434);
- соблюдение правил заключения договора в обязательном порядке (ст. 445).

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 будет принято предложение.

Таким образом, 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).

148

Лицо, направившее оферту, считается связанным ее условиями с момента получения оферты адресатом. Аналогичное правило действует и по отзыву акцепта (ст. 439 ГК).

Как правило, в оферте указывается срок *для ее акцепта*. В этом случае полученная адресатом оферта не может быть отозвана в течение этого срока, если иное не было оговорено в самой оферте либо не вытекает из существа исполнения или обстановки, в которой она была сделана (ст. 436 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, подписанных 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):

1. момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта;
2. момент передачи соответствующего имущества (ст. 224 ГК), если в соответствии с законом для заключения договора необходима также передача имущества;
3. 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. Поэтому являются ничтожными любые, не соответствующие этому правилу оговорки, например, устанавливающие вступление договора в силу в дату, отличную от даты подписания его сторонами.

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 не наступит (п. 1 ст. 157 ГК).

Стороны вправе также установить, что условия заключенного ими договора применяются и к отношениям, возникшим до заключения договора (п. 2 ст. 425 ГК РФ).

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

149

заключается с лицом, выигравшим торги. Торги проводятся в форме аукциона (в этом случае выигравшим признается лицо, предложившее наиболее высокую цену) или в форме конкурса (в этом случае 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 его заключения, 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 несущественные условия* договора. Достижение 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 оговариваются устно в случае заключения договора в устной форме.

Подразумеваемые условия договора формируются на основании норм права, регулирующих договорные отношения сторон, и входят 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. Таким условиями могут быть примерные общие условия торговли определенными видами товаров, разрабатываемые ассоциациями производителей и оптовых торговых организаций для своих участников.

Примерные условия договора могут являться подразумеваемыми. Если в договоре не содержится ссылка к примерным условиям, они считаются обычаями делового оборота.

Отсылочные (ссылочные) условия представляют собой ссылку на нормативно-правовой акт или акт высшего судебного органа. Ряд нормативно-правовых актов, в том числе акты высшего судебного органа применяются к условиям договора только при наличии такой ссылки.

В практике договорной работы наиболее *общая структура договора* включает в себя следующие условия.

150

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. 425 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.

Условия об исполнении обязательств включают в себя субъектов обязательства (кредитора и(или) должника), предмет, действия, которые необходимо осуществить для его выполнения, сроки и место исполнения.

Закон определяет содержание основных видов обязательств. Денежные обязательства должны быть выражены в рублях. Однако допускается номинирование денежной оценки в иностранной валюте или в условных денежных единицах (ст. 317 ГК).

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 гражданской ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по договору. Так, стороны могут предусмотреть неустойку (штраф, пени) 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 либо ненадлежащее исполнение явилось следствием наличия 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 заключенное заранее 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

151

по соглашению сторон либо в случае одностороннего отказа одной из сторон от расторжения 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:

1. по соглашению сторон, если иное не предусмотрено законом. или договором (п. 1 ст. 450 ГК);
2. 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 (ст. 620 ГК);

3. по решению суда по требованию одной из сторон в случаях, предусмотренных договором (п. 2 ст. 450 ГК);
4. 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);
5. в случае одностороннего отказа от исполнения договора, когда этот отказ предусмотрен соглашением сторон (п. 3 ст. 450 ГК).

Поскольку договор является основанием возникновения, изменения либо 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 ими 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 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

152

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 допускаются 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.

Изменение или расторжение договора в судебном порядке. Требование об изменении или расторжении договора может быть заявлено в суд только после получения отказа другой стороны от предложения расторгнуть или изменить договор или неполучения ответа в срок, установленный в предложении, либо в договоре, либо в законе, а при его отсутствии - в 30-дневный срок.

Момент изменения или прекращения обязательств:

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.

153

[140](#) :: [141](#) :: [142](#) :: [143](#) :: [144](#) :: [145](#) :: [146](#) :: [147](#) :: [148](#) :: [149](#) :: [150](#) :: [151](#) :: [152](#) :: [153](#) ::

[Содержание](#)

[153](#) :: [154](#) :: [155](#) :: [156](#) :: [157](#) :: [158](#) :: [159](#) :: [160](#) :: [161](#) :: [162](#) :: [163](#) :: [164](#) :: [165](#) :: [166](#) :: [167](#) :: [168](#)

[:: 169](#) [:: 170](#) [:: 171](#) [:: 172](#) [:: Содержание](#)

§ 2. Договоры по 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 каждом из указанных договоров, сосредоточив основное внимание на наиболее важных моментах.

Договор купли-продажи. Деятельность любого субъекта гражданского права неразрывно связана с приобретением различных товаров путем заключения договора купли-продажи. Сделки, направленные на отчуждение товара одним лицом и приобретение другим, буквально пронизывают весь гражданский оборот.

Правовому регулированию купли-продажи посвящена гл. 30 ГК РФ. Особенности купли-продажи товаров отдельных видов могут определяться законами и иными правовыми актами.

По договору *купи-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. 454 ГК).

153

ГК содержит как общие положения о купле-продаже (§ 1 гл. 30), так и выделяет несколько видов купли-продажи, имеющих специальное правовое регулирование. Таковыми являются договоры розничной купли-продажи, поставки товаров, поставки товаров для государственных нужд, контрактации, энергоснабжения, продажи недвижимости, продажи предприятия, государственный контракт на поставку товаров для государственных нужд. При этом действует правило, согласно которому общие положения о купле-продаже применяются к указанным договорам, если иное не предусмотрено нормами ГК об этих видах договоров.

Общие положения о купле-продаже регулируют передачу продавцом индивидуально определенной вещи, что чаще встречается в отношениях между гражданами, и партий товара, что более характерно для предпринимательских отношений. Исходя из этого законодатель в отношении предмета договора в основном использует термин "товар" и реже - термин "вещь".

Товаров 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 о предмете договора купли-продажи считается согласованным, если договор позволяет установить наименование и количество товара, иначе договор не считается заключенным.

Из определения договора вытекают следующие *основные обязанности* сторон. Для продавца таковой является обязанность продать 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 должен передать покупателю ее принадлежности, а также относящиеся к

ней документы, предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором: технический паспорт, сертификат качества, инструкцию по эксплуатации и т.п.

Товар, переданный покупателю, должен быть свободным от прав третьих лиц, за исключением случая, когда покупатель согласился принять товар, обремененный правами третьих лиц. Например, лицо приобретает вещь, в отношении которой заключен договор залога или аренды, а следовательно, определенные права на нее имеет залогодержатель или арендатор. Неисполнение продавцом этой обязанности дает покупателю право требовать уменьшения цены товара либо расторжения договора, если не будет доказано, что покупатель

154

знал или должен был знать о правах третьих лиц на этот товар.

Продавец обязан передать покупателю товар, *качество* которого соответствует договору. При отсутствии в договоре условий о качестве товара продавец обязан передать покупателю товар, пригодный для целей, для которых товар такого рода обычно используется. Если продавец осуществляет предпринимательскую деятельность и законом или в установленном им порядке предусмотрены обязательные требования к качеству продаваемого товара (стандарты), то продавец обязан передать покупателю товар, соответствующий таким требованиям. При ненадлежащем исполнении продавцом этой обязанности покупатель может воспользоваться правами, предоставленными ему ст. 475 ГК.

Срок *исполнения продавцом* обязанности передать товар покупателю определяется договором. Если договор не позволяет определить этот срок, то применяются правила ст. 314 ГК, согласно которым обязательство должно быть исполнено в разумный срок.

Продавец считается исполнившим свою обязанность по передаче товара в момент, согласованный сторонами, а при отсутствии соглашения - по правилам ст. 458 ГК. Согласно этой статье *обязанность продавца передать товар покупателю считается исполненной в момент*: 1) вручения товара покупателю или указанному им лицу, если договором предусмотрена обязанность продавца по доставке товара; 2) предоставления товара в распоряжение покупателя, если товар должен быть передан покупателю или указанному им лицу в месте нахождения товара. Товар считается предоставленным в распоряжение покупателя, когда к сроку, предусмотренному договором, товар готов к передаче в надлежащем месте и покупатель в соответствии с условиями договора осведомлен о готовности товара к передаче. Товар не признается готовым к передаче, если он не идентифицирован для целей договора путем маркировки или иным образом; 3) путем сдачи товара перевозчику или организации связи для доставки покупателю.

Покупатель обязан принять переданный ему товар, за исключением случаев, когда он вправе потребовать замены товара или отказаться от исполнения договора купли-продажи. Отказ от принятия товара и оплаты его стоимости возможен при обнаружении недоброкачества товара, нарушении продавцом согласованного ассортимента и в иных случаях, предусмотренных законом или договором.

Что касается *цены товара*, то согласно ст. 485 ГК она не является существенным условием договора. Товар может быть оплачен полностью до (предварительная оплата) или после передачи продавцом товара. Условие о порядке оплаты стоимости товара стороны определяют в договоре. Применительно к выбранному сторонами порядку оплаты товара применяются правила ст. 487, 488, 489 ГК. Если договором не предусмотрена рассрочка оплаты товара, покупатель

155

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*.

Продавцом по договору розничной купли-продажи является коммерческая организация или гражданин-индивидуальный предприниматель, осуществляющие деятельность по продаже товара в розницу. В качестве покупателя может выступать любой субъект гражданского права. Однако наиболее часто покупателем выступает гражданин, а целью приобретения товара является удовлетворение личных, семейных и иных домашних потребностей, не связанных с предпринимательской деятельностью. Гражданин приобретает товар не для перепродажи или иного использования с целью извлечения прибыли. В этом случае гражданин-покупатель рассматривается в качестве потребителя, на которого распространяется законодательство, направленное на защиту слабой стороны и гарантирующее потребителю особые права.

Речь идет о Законе "О защите прав потребителей" и иных правовых актах, принятых в соответствии с ним. Таковы, например, постановления Правительства РФ от 19 января 1998 г. № 55 "Об утверждении Правил продажи отдельных видов товаров, перечня товаров длительного пользования, на которые не распространяется требование покупателя о безвозмездном предоставлении ему на период ремонта или замены аналогичного товара, и перечня непродовольственных товаров надлежащего качества, не подлежащих возврату или обмену на аналогичный товар других размера, формы, габарита, фасона, расцветки или комплектации"; от 15 августа 1997 г. № 1037 "О мерах по обеспечению наличия на ввозимых на территорию Российской Федерации непродовольственных товарах информации на русском языке".

Если через розничную торговую сеть гражданин-предприниматель или гражданин приобретает товар для удовлетворения потребностей юридического лица и за его счет с целью использования товара в хозяйственной деятельности юридического лица, такой гражданин не является потребителем и соответственно на него не распространяются нормы законодательства о защите прав потребителей.

Договор розничной купли-продажи - *публичный договор*. Исходя из этого наряду с предметом договора для розничной торговли существенным условием является указание продавцом цены на

156

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 оплату стоимости товара. Отсутствие у покупателя указанных документов не лишает его возможности ссылаться на свидетельские показания в подтверждение заключения договора и его условий.

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.

Являясь более сильной стороной договора, 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 "О защите прав потребителей", а также в постановлениях Правительства РФ, конкретизирующих отдельные положения названного Закона. Например, информация должна содержать сведения об основных потребительских свойствах товаров, правила и условия эффективного и безопасного использования товара, место нахождения изготовителя, срок годности.

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 наличии в товаре недостатков качества продавец обязан поставить в известность об этом покупателя. В случае *продажи товара ненадлежащего качества*, если его недостатки не были оговорены продавцом, потребитель 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

157

от исполнения договора и потребовать возврата уплаченной за товар денежной суммы (ст. 503 ГК).

В отношении технически сложного или дорогостоящего товара покупатель вправе требовать его замены только в случае существенного нарушения требований к его качеству. При этом следует иметь в виду нормы постановления Правительства РФ от 13 мая 1997 г. № 575 "Об утверждении перечня технически сложных товаров, в отношении которых требования потребителя об их замене подлежат удовлетворению в случае обнаружения в товарах существенных недостатков".

При обнаружении недостатков товара, свойства которого не позволяют их устранить (продовольственные товары, товары бытовой химии и т.п.), покупатель вправе по своему выбору потребовать замены такого товара товаром надлежащего качества, либо соразмерного уменьшения покупной цены, либо отказаться от исполнения договора и потребовать возврата уплаченной за товар денежной суммы.

При осуществлении указанных прав покупатель по требованию продавца и за его счет должен возвратить товар ненадлежащего качества. При возврате покупателю уплаченной за товар денежной суммы продавец не вправе удерживать из нее сумму, на которую понизилась стоимость товара из-за полного или частичного использования товара, потери им товарного вида или других подобных обстоятельств.

Наряду с указанными правами покупателя в отношении товара ненадлежащего качества закон предоставляет покупателю право *на обмен товара надлежащего качества*. Согласно ст. 502 ГК покупатель вправе в течение 14 дней с момента передачи ему непродовольственного 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.

ГК устанавливает пределы осуществления указанного права. Так, постановлением Правительства РФ от 19 января 1998 г. № 55 утвержден перечень товаров, которые не подлежат обмену или возврату по указанным выше основаниям.

Договор поставки. По договору поставки поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется

158

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 коммерческая организация. По общему правилу эти субъекты специализируются на производстве отдельных видов товаров (производители, осуществляющие сбыт готовой продукции) либо на закупке товаров с последующей их перепродажей (посредники, занимающиеся продвижением товара от производителя до конечного потребителя).

Покупателями являются любые субъекты гражданского права, за исключением граждан, не имеющих статуса индивидуального предпринимателя.

Второй отличительный признак договора поставки - *г^ель приобретения товара*. Товар приобретается для использования в предпринимательской деятельности (сырье, комплектующие части и т.п.) или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием (например, приобретение учреждением мебели, канцелярских товаров и т.п.).

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 периодов поставки отдельных партий товара в течение срока действия договора.

ГК не предъявляет специальных требований к форме договора поставки, однако исходя из субъектного состава и общих положений о сделках договор должен быть заключен в *письменной форме*. Письменная форма договора считается соблюденной при составлении одного документа, подписанного сторонами, а также при оформлении взаимоотношений путем обмена письмами, телеграммами и т.п. При формировании условий договора ГК устанавливает специальные правила об урегулировании разногласий между сторонами (ст. 507).

Наряду со сроком в договоре поставки определяются *порядок поставки, момент исполнения* продавцом обязанности по передаче товара, *вид транспорта*, которым 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. При согласовании условий договора и построении взаимоотношений в период

159

исполнения договора стороны руководствуются нормами ГК с учетом конкретных обстоятельств. Речь идет, например, о действиях сторон при недопоставке товара поставщиком либо поставке товара в ассортименте, не предусмотренном договором.

Государственный контракт на поставку товаров для государственных нужд. На основе государственных контрактов поставляются товары для удовлетворения государственных нужд. *Государственными нуждами* признаются определяемые в установленном законом порядке потребности Российской Федерации или субъектов Федерации, обеспечиваемые за счет средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования.

Сторонами государственного контракта на поставку товаров для государственных нужд являются государственный заказчик и поставщик. Государственные заказчики определяются Правительством РФ, а в субъектах Российской Федерации - их высшими органами исполнительной власти. Государственными заказчиками могут быть только государственные учреждения и казенные предприятия. В качестве получателя могут выступать как непосредственно государственный заказчик, так и указанные им лица, конкретные получатели.

К отношениям по поставке товаров для государственных нужд применяются правила о договоре поставки, если иное не предусмотрено правилами ГК. К отношениям по поставке товаров для государственных нужд в части, не урегулированной ГК, применяются законы о поставке товаров для государственных нужд.

Государственный контракт на поставку товаров для государственных нужд может заключаться *двумя способами*: 1) на основе принятого поставщиком заказа государственного заказчика на поставку товаров для государственных нужд (п. 1 ст. 527, ст. 528 ГК); 2) путем размещения заказа по конкурсу (п. 4 ст. 527 ГК). В настоящее время значительная часть государственных контрактов заключается путем проведения конкурсов в соответствии с Федеральным законом от 6 мая 1999 г. № 97-ФЗ "О конкурсах на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд".

В отдельных случаях во исполнение государственного контракта заключается договор поставки для государственных нужд. Сторонами этого соглашения являются поставщик (сторона по государственному контракту) и покупатель. Помимо субъектного состава договор поставки отличается от государственного контракта тем, что стороной, обязанной оплатить товар, является покупатель, а не государственный заказчик, как при исполнении государственного контракта. Взаимоотношения между государственным заказчиком, поставщиком и покупателем при заключении договора поставки товара для государственных нужд регулируются ст. 529, 530 ГК.

Договор контрактации. По договору контрактации производитель сельскохозяйственной продукции обязуется передать выращенную

160

(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 деятельность по закупкам сельскохозяйственной продукции для ее последующей продажи или переработки. Таковы, например, мясоперерабатывающие комбинаты, молокозаводы.

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, по общему правилу, изготовитель обязан принять сельскохозяйственную продукцию у производителя по месту ее нахождения и обеспечить ее вывоз.

Договор энергоснабжения. По договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии (п. 1 ст. 539 ГК).

Энергоснабжающая организация - коммерческая организация, осуществляющая продажу потребителям произведенной или купленной электрической энергии. *Абонент* - физическое или юридическое лицо. Юридические лица могут покупать электроэнергию как для непосредственного потребления, так и для перепродажи.

Предмет договора - электрическая энергия. Электроэнергия как товарная продукция отличается тем, что само ее существование проявляется в потреблении, расходовании. В сети она присутствует лишь в тех пределах времени, пока сеть находится под напряжением, т.е. пока энергия подается в сеть и потребляется.

Исходя из особенностей предмета договора ГК устанавливает специальные требования к абоненту при заключении договора, а также к взаимоотношениям между сторонами при исполнении и расторжении договора, не свойственные другим договорам купли-продажи. Так, договор заключается при наличии у абонента отвечающего

161

установленным техническим требованиям энергопринимающего устройства, присоединенного к сетям энергоснабжающей организации, и другого необходимого оборудования, а также при обеспечении учета потребления энергии. На абонента возлагаются обязанности по соблюдению определенного режима потребления энергии, обеспечению безопасности электрических сетей и исправности используемых им приборов и оборудования для потребления энергии.

Признаки, свойственные договору о снабжении электроэнергией, характерны для ряда других договоров о снабжении через присоединенную сеть - о снабжении тепловой энергией, газом, нефтью, нефтепродуктами, водой и другими товарами. Исходя из особенностей каждого из указанных товаров правовое регулирование соответствующих отношений осуществляется наряду с ГК специальными нормативными актами.

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 к субъектному составу договора.

Договор заключается в *письменной форме* путем составления одного документа, подписанного сторонами. Несоблюдение формы договора влечет его недействительность.

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 переход права собственности от продавца к покупателю не регистрируется.

ГК предъявляет особые требования к определению *предмета договора*. В договоре должны содержаться данные, позволяющие определенно установить недвижимое имущество, подлежащее передаче покупателю, в том числе определяющие расположение недвижимости на соответствующем земельном участке либо в составе другого недвижимого имущества. При отсутствии этих данных условие о недвижимом имуществе, подлежащем передаче, считается несогласованным сторонами, а соответствующий договор не признается заключенным. К указанным последствиям ведет и отсутствие в договоре согласованного сторонами в письменной форме условия о цене недвижимости.

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, должно иметь

162

место еще одно существенное условие. Таковым является перечень этих лиц с указанием их прав на пользование продаваемым жилым помещением. Это положение касается, например, членов семьи бывшего собственника, круг которых определяется по правилам ст. 53 ЖК РСФСР.

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.

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 ст. 552 ГК устанавливает различные варианты определения права покупателя на земельный участок, если продавец является его собственником. 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 и на тех же условиях, что принадлежали продавцу.

В случаях, когда договор заключается по поводу продажи земельного участка, на котором находятся 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 продажи предприятия. По договору продажи предприятия продавец обязуется передать в собственность покупателя предприятие в целом как имущественный комплекс, за исключением прав и обязанностей, которые продавец не вправе передавать другим лицам (п. 1 ст. 559 ГК). Являясь разновидностью купли-продажи недвижимости, договор продажи предприятия имеет определенные особенности.

При продаже предприятия, если иное не установлено законом или иными правовыми актами, права продавца, полученные им на основании разрешения (лицензии) на занятие соответствующей деятельностью, не подлежат передаче покупателю предприятия.

Состав и стоимость продаваемого предприятия определяются в договоре на основе полной инвентаризации предприятия. В п. 2

ст. 561 ГК устанавливается перечень документов, которые должны быть составлены и рассмотрены сторонами до подписания договора. Указанные документы являются составной частью договора, заключенного *в письменной форме* путем составления одного документа, подписанного сторонами. Несоблюдение формы договора продажи предприятия влечет его недействительность.

Договор продажи предприятия подлежит *государственной регистрации* и считается заключенным с момента такой регистрации. Право собственности на предприятие переходит к покупателю с момента государственной регистрации этого права.

Передача предприятия продавцом покупателю осуществляется по *передаточному акту*, в котором указываются необходимые сведения согласно п. 1 ст. 563 ГК. Предприятие считается переданным покупателю со дня подписания передаточного акта обеими сторонами.

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. Если в соответствии с договором обмениваемые товары признаются неравноценными, сторона, обязанная передать товар, цена которого ниже цены товара, предоставляемого в обмен, должна оплатить разницу в ценах непосредственно до или после исполнения ею 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).

Из сказанного следует, что договор дарения может быть как реальным, так и консенсуальным. *Консенсуальным* договор дарения признается в тех случаях, когда содержит обещание безвозмездно передать кому-либо вещь. Однако для действительности этого договора необходимо наличие одновременно следующих 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.

Безвозмездный характер отношений - главная особенность договора дарения.

ГК определяет случаи, когда дарение запрещено. Так в соответствии со ст. 575 ГК не допускается дарение, за исключением обычных подарков, стоимость которых не превышает пяти установленных законом минимальных размеров оплаты труда, в отношениях между коммерческими организациями.

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, когда договор дарения должен быть совершен в письменной форме. Если: 1) предмет договора - движимое имущество и дарителем является юридическое лицо, а стоимость дара не превышает пяти установленных законом минимальных размеров оплаты труда; 2) предметом договора является недвижимое имущество; 3) договор содержит обещание дарения в будущем. Договор дарения недвижимого имущества подлежит *государственной регистрации*. Несоблюдение формы договора влечет его ничтожность.

Одаряемый вправе в любое время до передачи ему дара от него отказаться. В этом случае договор дарения считается 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). Во-вторых, отказ возможен также 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 личную ценность, создает угрозу ее безвозвратной утраты. В этих случаях отмена дарения возможна только в судебном порядке. При отмене дарения одаряемый обязан возвратить подаренную вещь, если она

165

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 ренты 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.

Основным признаком договора постоянной ренты 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 о том, что размер пожизненной ренты, предусмотренный

166

сторонами в договоре, не может быть менее одного минимального размера оплаты труда, установленного законом.

Разновидностью постоянной ренты является договор *пожизненного содержания с иждивением*. Отличительными чертами этого договора являются следующие. 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 - обеспечения потребностей в жилье, одежде, питании и др., а при необходимости - ухода 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 и другие обособленные природные объекты, предприятия и другие имущественные комплексы, 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).

Применительно к аренде ГК содержит общие положения об аренде и специальные нормы, регулирующие аренду отдельных видов имущества.

Общим для всех договоров является согласование сторонами существенного условия договора. В договоре аренды должны быть указаны сведения, 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 применяются различные правила в зависимости от вида

договора. Так, по общему правилу

167

договор должен быть заключен в письменной форме, если хотя бы одной из сторон договора является 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 обязательна для договоров аренды транспортного средства (ст. 633 и 643 ГК), аренды помещений, 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). Законом могут устанавливаться максимальные (предельные) сроки договора для отдельных видов аренды, а также для аренды отдельных видов имущества. Договор аренды, заключенный на срок, превышающий установленный законом предельный срок, считается заключенным на срок, равный предельному. Так, договор проката заключается на срок не более чем на 1 год (п. 1 ст. 627 ГК).

Закон 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. Однако арендодатель не отвечает за недостатки сданного в аренду имущества, которые были им оговорены при заключении договора или были заранее известны арендатору либо 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.

Обязанностями арендатора являются, во-первых, своевременное в соответствии с условиями договора внесение платы за пользование имуществом (арендной платы). 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

168

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).

Во-вторых, арендатор обязан пользоваться арендованным имуществом в соответствии с условиями договора, а если такие условия в договоре не определены, в соответствии с назначением имущества. В-третьих, арендатор должен поддерживать имущество в исправном состоянии, производить за свой счет текущий ремонт и нести расходы на содержание имущества, если иное не установлено законом или договором. В-четвертых, при прекращении договора аренды он обязан 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. Он может 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. Договор субаренды не может быть заключен на срок, превышающий срок договора аренды.

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 необходимо 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, неотделимые без вреда для имущества, различают два возможных варианта взаимоотношений между сторонами. Первый - улучшения произведены с согласия арендодателя. Арендатор имеет право на возмещение стоимости этих улучшений, если иное не предусмотрено договором. Второй - когда улучшения произведены без согласия арендодателя, стоимость неотделимых улучшений арендованного имущества, произведенных арендатором, возмещению не подлежит, если иное не предусмотрено законом.

169

Улучшения арендованного имущества (как отдельные, так и неотделимые) за счет амортизационных отчислений от этого имущества являются собственностью арендодателя.

Переход права собственности (хозяйственного ведения, оперативного управления, пожизненного наследуемого владения) на сданное в аренду имущество к другому лицу не является основанием для изменения или расторжения договора аренды.

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 исполнявшего 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.

Договор проката. По договору проката арендодатель, осуществляющий сдачу имущества в аренду в качестве постоянной предпринимательской деятельности, обязуется предоставить арендатору движимое имущество за плату во временное владение и пользование (п. 1 ст. 626 ГК).

Особенности этого договора состоят в следующем.

Арендодателем является только субъект предпринимательской деятельности. В качестве арендатора могут выступать граждане и юридические лица. Если арендатором является гражданин, то к взаимоотношениям сторон помимо ГК применяется Закон "О защите прав потребителей".

Предметом проката может быть только движимое имущество. При этом имущество, предоставленное по договору проката, используется для потребительских целей, если иное не предусмотрено договором или не вытекает из существа обязательства. Договор проката является *публичным договором* и заключается в *письменной форме* на срок до одного года. *Арендная плата* устанавливается в виде определенных в твердой сумме платежей, вносимых периодически

170

или одновременно. Проведение капитального и текущего ремонта сданного в аренду имущества является обязанностью арендодателя. Арендатор не вправе сдавать имущество в субаренду, передавать свои права, и обязанности по договору другому лицу, предоставлять это имущество в безвозмездное пользование, осуществлять залог арендных прав и вносить их в качестве имущественного вклада в хозяйственные товарищества и общества или паевого взноса в производственные кооперативы. К договору проката не применяются правила о возобновлении договора аренды на неопределенный срок и о преимущественном праве арендатора на возобновление договора аренды (п. 2 ст. 627 ГК).

При заключении договора арендодатель обязан в присутствии арендатора проверить исправность сдаваемого в аренду имущества, а также ознакомить арендатора с правилами эксплуатации имущества либо выдать ему письменные инструкции о пользовании этим имуществом.

Если во время пользования имуществом обнаружатся недостатки, полностью или частично препятствующие его использованию, арендодатель обязан в 10-дневный срок со дня заявления арендатора о недостатках безвозмездно устранить недостатки либо заменить данное имущество другим аналогичным имуществом, находящимся в исправном состоянии.

Арендатор вправе отказаться от договора проката в любое время, письменно предупредив о своем намерении арендодателя не менее чем за десять дней.

Договор аренды зданий и сооружений. По договору аренды здания или сооружения арендодатель обязуется передать во временное владение и пользование или во временное пользование арендатору здание или сооружение (п. 1 ст. 650 ГК).

Предметом договора может быть только здание или сооружение в целом. При этом указанные объекты должны быть нежилыми помещениями. При аренде части здания или сооружения отношения между сторонами регламентируются общими нормами об аренде.

Договор аренды здания или сооружения заключается *в письменной форме* путем составления одного документа, подписанного сторонами. Несоблюдение формы договора влечет его недействительность. Договор аренды здания или сооружения, заключенный на срок не менее года, подлежит *государственной регистрации* и считается заключенным с момента такой регистрации. Если срок договора менее года, для действительности договора достаточно соблюдения письменной формы соглашения.

К *существенным условиям договора* относятся условия о предмете договора и о размере арендной платы (п. 3 ст. 607 и п. 1 ст. 654 ГК). При заключении договора решается вопрос и о праве

арендатора на земельный участок, который связан с недвижимостью и необходим для ее использования (ст. 652 ГК).

171

Передача здания или сооружения арендодателем и принятие его арендатором осуществляются по передаточному акту или иному документу о передаче, подписываемому сторонами.

Договор безвозмездного пользования (ссуды). По договору безвозмездного пользования (договору ссуды) одна сторона (ссудодатель) обязуется передать или передает вещь в безвозмездное временное пользование другой стороне (ссудополучателю), а последняя обязуется вернуть ту же вещь в том состоянии, в каком она ее получила, с учетом нормального износа или в состоянии, обусловленном договором (п. 1 ст. 689 ГК).

Ссудодатель - собственник и иные лица, уполномоченные на то законом или собственником. Так, арендатор предприятия имеет право передавать в безвозмездное пользование вещи, входящие в состав арендуемого предприятия. *Ссудополучателем* может быть любой субъект гражданского права. Договор ссуды широко применяется в отношениях между гражданами.

В качестве *предмета договора ссуды* выступают только индивидуально определенные непотребляемые вещи, как движимые, так и недвижимые. В договоре должны быть указаны данные, позволяющие определенно установить, в отношении какого имущества он заключен. При этом применяется тот же порядок, что и в отношении предмета аренды.

Форма договора подчиняется общим требованиям о форме сделок.

Ссудополучатель обязан поддерживать вещь, полученную в безвозмездное пользование, в исправном состоянии, включая осуществление текущего и капитального ремонта, и нести все расходы на ее содержание, если иное не предусмотрено договором; пользоваться переданной ему в безвозмездное пользование вещью в соответствии с условиями договора, а при отсутствии таковых - в соответствии с назначением вещи.

Ссудополучатель несет *риск случайной гибели или случайного повреждения полученной в безвозмездное пользование вещи*, если: 1) вещь погибла или была испорчена в связи с тем, что он использовал ее не в соответствии с договором безвозмездного пользования или назначением вещи; 2) передал вещь третьему лицу без согласия ссудодателя; 3) с учетом фактических обстоятельств мог предотвратить ее гибель или порчу, пожертвовав своей вещью, но предпочел сохранить свою вещь.

172

[153](#) :: [154](#) :: [155](#) :: [156](#) :: [157](#) :: [158](#) :: [159](#) :: [160](#) :: [161](#) :: [162](#) :: [163](#) :: [164](#) :: [165](#) :: [166](#) :: [167](#) :: [168](#) :: [169](#) :: [170](#) :: [171](#) :: [172](#) :: [Содержание](#)
[172](#) :: [173](#) :: [174](#) :: [175](#) :: [176](#) :: [177](#) :: [178](#) :: [179](#) :: [180](#) :: [181](#) :: [182](#) :: [183](#) :: [184](#) :: [185](#) :: [186](#) :: [187](#) :: [188](#) :: [189](#) :: [190](#) :: [191](#) :: [192](#) :: [193](#) :: [Содержание](#)

§ 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)

172

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 изданием 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 вернуть 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

173

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.

Что касается цены, то она включает компенсацию издержек подрядчика и причитающееся ему вознаграждение. Цена работы может быть определена путем составления сметы. При составлении 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.

174

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 причин 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

175

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. *Заказчик* - только граждане, заключающие договор с целью удовлетворения бытовых или других личных потребностей, не связанных с извлечением прибыли.

Договор бытового подряда является *публичным договором*. К отношениям сторон по договору, не урегулированным ГК, применяются Закон "О защите прав потребителей" и иные правовые акты, принятые в соответствии с ним, например, постановление Правительства РФ от 15 августа 1997 г. № 1025 "Об утверждении Правил бытового обслуживания населения в Российской Федерации". Если гражданин заключает договор не с целью удовлетворения личных бытовых нужд, а для 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

176

необходимую и достоверную информацию о предлагаемой работе, ее видах и 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 "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 "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

177

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 "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 принятия его заказчиком в течение указанного в договоре срока.

178

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 являются наличие *технической документации и сотрудничества сторон* (п. 1 ст. 743, ст. 750 ГК). В технической документации определяются объем, содержание работ и другие предъявляемые к ним требования. Состав и содержание технической документации, указание того, какая из сторон и в какой срок должна ее предоставить, определяются 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.

179

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 имеет 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 предоставлении гостиничных, туристических и т.п. услуг. В том случае, 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 порядке, указанные в договоре. При невозможности исполнения договора, возникшей по обстоятельствам, за которые ни

180

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, Транспортным уставом железных дорог РФ, Кодексом торгового мореплавания РФ, Уставом автомобильного транспорта РСФСР, 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, непригодных 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

181

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 опоздание прибытия транспортного средства в пункт назначения (за исключением перевозок в городском и пригородном сообщениях). В этом случае перевозчик уплачивает пассажиру штраф в размере, установленном соответствующим транспортным уставом или кодексом. Например, согласно ст. 130 ТУЖД за

задержку отправления поезда 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 перевозке пассажиров, а также грузов, багажа и грузобагажа для личных (бытовых) нужд на федеральном железнодорожном транспорте, утвержденными постановлением Правительства РФ от 11 марта 1999 № 277. 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

182

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 возратить 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.

183

Простая письменная форма договора хранения считается соблюденной, если принятие вещи на хранение удостоверено хранителем выдачей поклаже дате лю: 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 - 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 обстоятельствах 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

184

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 сто 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 условии, что поклажедатель дал согласие на эти расходы или одобрил их впоследствии, а также в других случаях, предусмотренных законом, иными правовыми актами или договором.

При ненадлежащем исполнении обязанности по сохранности принятых на хранение вещей (утрате, недостаче 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: 1) непреодолимой силы, либо 2) из-за свойств товара, о которых хранитель, принимая его на хранение, не знал и не должен был знать, либо 3) 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.

185

Порядок исчисления убытков при безвозмездном хранении определяется п. 2 ст. 902 ГК.

Если в результате повреждения, за которое хранитель отвечает, качество товара изменилось настолько, что он не может быть использован по первоначальному назначению, поклажедатель вправе от него отказаться и потребовать от хранителя возмещения стоимости товара, а также других убытков. Договором или законом может быть установлено иное правило.

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 различное правовое регулирование, уделяя наибольшее внимание защите прав

граждан как более слабой стороне 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 является не только подтверждением заключения договора, но и основанием для проведения всех операций

186

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.

187

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, которые 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,

188

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.

189

ГК не устанавливает каких-либо требований к субъектному составу и форме договора комиссии.

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. При принятии такого решения он обязан заявить об этом комиссионеру. 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.

190

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 третьим лицом сделки.

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, принятых им на себя перед третьим лицом по исполнению коммиссионного поручения.

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.

191

Агентский договор носит *возмездный характер*. Принципал обязан уплатить агенту вознаграждение в размере и порядке, установленных 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 в 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 либо 3) 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.

192

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).

193

[172](#) :: [173](#) :: [174](#) :: [175](#) :: [176](#) :: [177](#) :: [178](#) :: [179](#) :: [180](#) :: [181](#) :: [182](#) :: [183](#) :: [184](#) :: [185](#) :: [186](#) :: [187](#) :: [188](#) :: [189](#) :: [190](#) :: [191](#) :: [192](#) :: [193](#) :: [Содержание](#)
[193](#) :: [194](#) :: [195](#) :: [196](#) :: [197](#) :: [198](#) :: [199](#) :: [200](#) :: [201](#) :: [202](#) :: [203](#) :: [Содержание](#)

§ 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.

193

Объективное существование угроз причинения вреда гражданам и юридическим лицам, обусловленное наличием отрицательных последствий научно-технической революции (применение сложных технологий в производстве, развитие мощных транспортных средств и т.д.), неосторожными или недобросовестными действиями отдельных лиц, явилось причиной законодательного закрепления* норм, регулирующих обязательственные отношения, возникающие вследствие причинения вреда.

Правовая природа таких отношений заключается в урегулировании конфликтов между субъектами гражданского права, связанных с возмещением, вреда, причиненного личности 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.

Во-первых, наличие вреда. Вред может выражаться в виде имущественного ущерба, причиненного гражданам и юридическим лицам, а также неимущественного (морального) вреда, причиненного 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. *Поцмо-ральным 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.).

194

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.

Во-вторых, 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.

В-третьих, 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,

В-четвертых, 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

195

производственной строительной деятельности и др., а также об 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.

Учитывая опасность причинения вреда на будущее, например, строительство химического комбината в черте крупного города, в ГК предусмотрено специальное правило (ст. 1065 ГК), упреждающее возможные последствия, связанные с причинением вреда в будущем. Суд в подобном случае может вынести решение о прекращении строительства такого объекта или его перепрофилировании. Отказ в приостановлении либо прекращении такой деятельности не лишает потерпевших права на возмещение причиненного этой деятельностью вреда.

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 РФ (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.

196

В сфере административного управления и судебно-прокурорской деятельности в результате незаконных действий либо бездействия государственных органов Российской Федерации и субъектов Федерации, 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 представителей 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 соответствующий финансовый орган или иной уполномоченный 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

197

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. При этом учитывается заработок (доход), который он имел на день причинения вреда либо определенно мог иметь, т.е. имел реальную возможность получить более высокую заработную плату, например, в связи с окончанием учебного заведения, назначением на новую должность и т.д. Кроме того, подлежат возмещению дополнительно понесенные потерпевшим расходы на лечение, дополнительное питание, приобретение лекарств, протезирование, посторонний уход, санаторно-курортное лечение, приобретение специальных транспортных средств, подготовку к другой профессии при условии, что лицо не имеет права на их бесплатное получение.

С учетом степени утраты общей или профессиональной трудоспособности, определяемой государственными органами медицинской экспертизы, потерпевшему ежемесячно возмещается утраченный заработок, причем его выплата осуществляется независимо от получения потерпевшим пенсии или иной заработной платы. ГК предусматривает возмещение вреда при повреждении здоровья лицам, не достигшим четырнадцати лет и не имеющим самостоятельного заработка, исходя из пятикратного установленного минимального размера оплаты труда, а в случаях, если несовершеннолетний работал, то вред возмещается исходя из его заработка. После начала трудовой деятельности по просьбе потерпевшего размер

198

возмещения причиненного вреда его здоровью увеличивается до размера получаемого им заработка.

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 четырнадцати 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. Размер возмещения вреда указанным лицам определяется по тем же правилам, которые установлены на случай повреждения здоровья. Средства к существованию выплачиваются ежемесячно несовершеннолетним до достижения ими 18 лет либо до окончания учебы по очной форме обучения, но не более чем до 23 лет, пенсионерам - пожизненно, а лицам, которые заняты уходом, - до прекращения ухода.

Закон предусматривает обязательную индексацию сумм, выплачиваемых гражданам, в связи с повышением стоимости жизни и увеличением минимального размера оплаты труда. Платежи должны осуществляться ежемесячно, а при наличии возможностей у причинителя вреда и по требованию потерпевшего - одновременно, но не более, чем за три года. В случае реорганизации юридического лица его обязанности по выплате соответствующих платежей несет правопреемник. При ликвидации юридического лица его платежи капитализируются и вносятся в орган государственного страхования, который и осуществляет периодические платежи потерпевшему.

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.

199

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

200

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 произошли 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 5 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 заинтересованным 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

201

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. Эти 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

202

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, отзывавшееся 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 отзывавшимся 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 отзывавшимися 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.

203

[193](#) :: [194](#) :: [195](#) :: [196](#) :: [197](#) :: [198](#) :: [199](#) :: [200](#) :: [201](#) :: [202](#) :: [203](#) :: [Содержание](#)
[204](#) :: [205](#) :: [206](#) :: [207](#) :: [208](#) :: [209](#) :: [210](#) :: [211](#) :: [212](#) :: [213](#) :: [214](#) :: [215](#) :: [216](#) :: [217](#) :: [218](#) :: [219](#)
 :: [Содержание](#)

Глава 8. ИСКЛЮЧИТЕЛЬНЫЕ ПРАВА

§ 1. Авторское право и смежные права

Интеллектуальная собственность как совокупность исключительных прав. Наряду с вещными правами, опосредующими имущественные отношения, важное значение имеет другой вид абсолютных прав - исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации товаров и их производителей (произведения науки, литературы, искусства, изобретения, промышленные образцы, товарные знаки и т.п.). Совокупность данных прав именуется **интеллектуальной собственностью (ст. 2, 138 ГК)**.

В условиях свободного рынка всемерное использование интеллектуальной собственности способствует повышению эффективности предпринимательской деятельности, качества и конкурентоспособности товаров, работ и услуг. Исключительные права, прежде всего на

изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки и другие виды обозначений товаров, являются важной составной частью нематериальных активов предприятий. Наряду с другими ценностями эти права могут инвестироваться в предпринимательскую и другие виды деятельности. Имущественные права на результаты интеллектуальной деятельности могут также служить вкладом в имущество хозяйственного товарищества или общества (п. 6 ст. 66 ГК).

В целях создания благоприятных условий для наращивания интеллектуального потенциала общества Конституция РФ гарантирует каждому свободу литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества. Поскольку правовой режим отдельных результатов умственного труда не зависит от национально-территориальных особенностей, "правовое регулирование интеллектуальной собственности" отнесено к ведению Российской Федерации.

Имеющиеся значительные особенности отношений по поводу идеальных результатов интеллектуальной деятельности обусловили формирование ряда специальных правовых институтов, опосредующих данную деятельность. Главными из них являются авторское право, смежные права, патентное право, права на фирменные наименования, товарные знаки и другие средства индивидуализации товаров и их производителей.

Авторское право - совокупность норм гражданского права, регулирующих отношения по признанию авторства и охране произведений

204

науки, литературы и искусства, установлению режима их использования, наделению их авторов неимущественными и имущественными правами, защите прав авторов и других правообладателей.

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

В настоящее время помимо ГК авторско-правовые отношения регулируются Законом РФ от 9 июля 1993 г. "Об авторском праве и смежных правах", Законом РФ от 23 сентября 1992 г. "О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных", рядом указов Президента РФ и постановлений Правительства РФ.

Из числа международных договоров РФ наибольшее значение в качестве источников авторского права имеют Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений 1886 г. (в ред. от 24 июля 1971 г.) и Всемирная (Женевская) конвенция об авторском праве от 6 сентября 1952 г., действующая для России в редакции 1971 г. Кроме того, источниками авторского права служат Конвенция, учреждающая Всемирную организацию интеллектуальной собственности от 14 июля 1967 г. и Конвенция о распространении несущих программы сигналов, передаваемых через спутники, подписанная в Брюсселе 21 мая 1974 г. и ратифицированная СССР 1988 г.

Объекты авторского права. Объекты, охраняемые авторским правом, относятся к таким областям человеческой деятельности, как наука, литература и искусство. Здесь важно определить объекты, авторские права на которые могут принадлежать конкретным физическим лицам.

Закон устанавливает два общих легальных критерия охраноспособности объектов авторского права, дает примерный перечень произведений, которые при условии соответствия их названным критериям могут являться объектами авторского права, а также определяет сферу действия авторского права.

Авторское право распространяется на произведения науки, литературы и искусства, во-первых, являющиеся **результатом творческой деятельности** и, во-вторых, существующие в какой-либо **объективной форме**.

Отсутствие любого из названных критериев не позволяет говорить о наличии произведения как объекта авторского права. При этом объектом авторского права может служить как произведение в целом, так и его часть (включая его название), которая удовлетворяет названным критериям охраноспособности и может использоваться

205

самостоятельно. Творческой обычно считается умственная (мыслительная, духовная, интеллектуальная) деятельность, завершающаяся созданием творчески самостоятельного результата науки, литературы или искусства. Такая деятельность иногда называется *продуктивной*, в отличие от репродуктивной, выражающейся в воспроизводстве готовых мыслей или образов,

На практике критерий творчества сводится к установлению факта *самостоятельного создания результата интеллектуальной деятельности*. Творческой, по общему правилу, признается любая умственная деятельность, и ее результат охраняется авторским правом, если не доказано, что он является следствием прямого копирования, "пиратства", плагиата, либо он вообще по закону не может являться объектом авторского права. Имеет место *презумпция творческого характера* как самой умственной деятельности, так и любого из ее результатов.

Для авторского права безразличны собственно научные, литературные или художественные качества произведения. Авторское право охраняет *любые творчески самостоятельные произведения независимо от их назначения и достоинства*.

Закон предусматривает примерный перечень объективных форм произведений: письменная (рукопись, машинопись, нотная запись и т.п.); устная (публичное произнесение, исполнение и т.п.); звуко- или видеозапись (механическая, магнитная, цифровая, оптическая и т.п.); объемно-пространственная (скульптура, модель, макет, сооружение и т.п.).

В связи с объективной формой произведения следует подчеркнуть, что, как правило, эта форма выражается с помощью различных телесных, *материальных носителей* (бумага, холст, камень, дискета и т.п.). При этом на материальные носители может существовать и обычно существует чье-то право собственности или иное вещное право. Однако это не приводит к превращению систем научных понятий, литературных или художественных образов (т.е. идеальных результатов интеллектуальной деятельности) в материальные объекты.

Для признания произведения, выраженного в объективной форме, объектом авторского права не имеет значения также способ его выражения. Например, некоторые поэты записывали стихи на манжетах, папиросных коробках или обрывках газет. Поэт В. Высоцкий писал черновики отдельных своих песен во время съемок кинофильмов на монтажных карточках. Для авторского права эти способы объективирования творческих произведений также не играют никакой роли. Если кто-либо попытается опубликовать под своим именем и плагиат будет доказан, будут охраняться авторские права поэта, создателя стихов, а действия плагиатора пресечены.

Юридически безразличен и такой аспект произведения, как его обнародование. Авторское право распространяется как на обнародованные, так и на необнародованные произведения, если они существуют

206

в какой-либо объективной форме. Иными словами, авторское право в равной мере охраняет как рукопись романа, лежащую в ящике стола писателя, так и опубликованный, т.е. выпущенный в свет, роман.

Виды объектов авторского права. Исходя из того, что любые произведения, отвечающие рассмотренным двум критериям, являются объектами авторско-правовой охраны, закон дает

примерный перечень наиболее распространенных таких объектов с учетом не только их объективной формы, но и назначения, жанра, сферы применения и взаимосвязи отдельных произведений творчества.

Объектами авторского права, в частности, являются:

- литературные произведения (включая программы для ЭВМ);
- драматические, музыкально-драматические, сценарные, музыкальные, хореографические произведения и пантомимы;
- аудиовизуальные произведения;
- произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства.

Некоторые творчески вполне самостоятельные произведения могут быть органически связаны с другими, служить их новой внешней формой. Такие произведения именуют *производными*. К ним относятся переводы, обработки, аннотации, рефераты, резюме, обзоры, инсценировки, аранжировки и другие переработки произведений науки, литературы и искусства.

Помимо производных произведений к объектам авторского права также относятся сборники (энциклопедии, антологии, базы данных) и другие *составные произведения*, представляющие собой результат творческого труда по подбору или расположению материалов.

Произведения, не являющиеся объектами авторского права. Закон традиционно предусматривает круг произведений, не являющихся объектами авторского права:

- официальные документы, в частности, законы, судебные решения, иные тексты административного и судебного характера, а также их официальные переводы;
- государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена, денежные знаки и т.п.);
- произведения народного творчества;
- сообщения о событиях и фактах, имеющие информационный характер.

Авторское право не распространяется также на идеи, методы, процессы, системы, способы, концепции, принципы, открытия и факты.

Субъектами авторского права являются *создатели произведений* науки, литературы и искусства, их *правопреемники* или *работодатели* и другие лица, приобретающие по закону или договору исключительные авторские права.

207

В качестве субъектов авторского права могут выступать *физические* и *юридические лица*. К числу последних обычно относятся издатели газет, журналов и некоторых других составных произведений, изготовители аудиовизуальных произведений и работодатели авторов служебных произведений.

Возникновение авторского права и оповещение об авторских правах. Авторское право на произведение возникает у его создателя в силу самого факта создания. В этом одно из главных достоинств авторского права по сравнению с патентным правом на изобретение и другие объекты промышленной собственности. Для возникновения и осуществления авторского права *не требуется регистрации*, иного специального оформления произведения или соблюдения каких-либо формальностей.

Обладатель исключительных авторских прав для оповещения о своих правах может (но не обязан) использовать *знак охраны авторского права*, помещаемый на каждом экземпляре произведения и состоящий из трех элементов:

- латинской буквы "С" в окружности;
- имени (наименования) обладателя исключительных авторских прав;

- года первого опубликования произведения.

Существует *презумпция авторства*: при отсутствии доказательств иного автором произведения считается лицо, указанное в качестве автора на оригинале или экземпляре (копии) произведения. Данная презумпция распространяется и на случаи создания произведения несколькими авторами, т.е. соавторами.

Соавторство порождается фактом создания произведения совместным творческим трудом двух или более лиц. Соавторы имеют единое авторское право на произведение как образующее одно неразрывное целое, так и состоящее из самостоятельных частей, которые могут быть использованы независимо друг от друга. Первое соавторство именуется *нераздельным*, второе - *раздельным*. Эти два вида соавторства различаются режимом использования произведений.

Примеры нераздельного соавторства - творчество художников Кукрыниксов (Куприянов, Крылов, Ник. Соколов) или писателей И. Ильфа и Е. Петрова (романы "Двенадцать стульев" и "Золотой теленок"). Они не выделяют свои части коллективных произведений. Типичный пример раздельного соавторства - коллективные учебники для вузов, главы которых, написанные отдельными соавторами, четко разграничены и могут использоваться самостоятельно. Другой пример - музыкально-драматическое произведение с текстом, скажем, опера. Будучи единым объектом авторского права, она легко распадается на два самостоятельных произведения (либретто и музыку) с двумя разными авторами.

Составители как субъекты авторского права. Правовой статус авторов отдельных, прежде всего составных и производных произведений

208

обладает определенной спецификой. Автору сборника, базы данных или другого составного произведения, именуемому *состтш-вителем*, принадлежит авторское право на осуществленные им подбор или расположение материалов. Составительство, будучи творческим трудом, порождает авторские права даже в том случае, когда систематизируемые идеи или факты не являются объектами авторского права.

На отдельные составные произведения авторское право принадлежит *издателям*. Речь идет об энциклопедических словарях, периодических и продолжающихся сборниках научных трудов, газетах, журналах и других периодических изданиях. Исключительные права на использование своих произведений независимо от издания в целом сохраняются за авторами произведений, включаемых в такие издания. Однако исключительное право на использование подобного издания в целом принадлежит издателю. В роли издателя обычно выступает юридическое лицо. Издатель вправе при любом использовании издания указывать свое наименование либо требовать такого указания.

Авторы производных произведений. К числу наиболее распространенных авторов производных произведений относятся переводчики литературных текстов, аранжировщики музыкальных произведений, а также лица, осуществляющие иную переделку либо переработку произведений, например, драматурги, создающие киносценарии из чьих-либо романов, повестей или рассказов.

Подобно отдельным составным произведениям наличие нескольких субъектов права присуще также *аудиовизуальным произведениям*. Различают их авторов и изготовителей. *Авторами* являются: режиссер-постановщик, автор сценария (сценарист) и автор музыкального произведения (с текстом или без текста), специально созданного для аудиовизуального произведения (композитор).

Изготовитель заключает с авторами договоры на создание аудиовизуального произведения. Если в договоре не предусмотрено иное, его заключение влечет передачу изготовителю аудиовизуального произведения исключительных прав на воспроизведение, распространение, публичное исполнение, сообщение по кабелю для всеобщего сведения, передачу в эфир или любое другое публичное сообщение данного произведения, а также на субтитрирование и дублирование его текста.

Субъекты авторского права на служебные произведения. Своеобразный состав субъектов авторского права складывается в отношении служебных произведений. Служебным признается произведение, созданное в порядке выполнения служебных обязанностей или служебного задания работодателя.

Права автора служебного произведения *ограниченны*. Он имеет только личные неимущественные права, в том числе право на обнародование произведения. Исключительные же права на использование

209

служебного произведения, если иное не оговорено в трудовом договоре, принадлежат работодателю.

Правопреемники и иные лица как субъекты авторского права. Поскольку авторское право переходит по наследству (ст. 29 Закона "Об авторском праве и смежных правах"), **наследники** умершего автора входят в круг субъектов авторского права.

Договорное *правопреемство* наступает в соответствии с условиями авторских договоров. На их основе субъектами авторского права становятся издательства, театры, студии и другие организации, а также физические лица, к которым переходят имущественные права.

Авторские права и срок их действия. По своему экономическому содержанию авторские права делятся на *личные неимущественные и имущественные*. Последние могут принадлежать в силу закона, договора или наследования любым субъектам авторского права. Личными же неимущественными правами могут обладать только авторы произведений. Данные права принадлежат автору независимо от его имущественных прав и сохраняются за ним даже в случае уступки исключительных прав на использование произведения.

Автор в отношении своего произведения обладает такими правами, как:

- право авторства; право на имя;
- право на обнародование произведения, включая право на отзыв;
- право на защиту своей репутации.

Ограниченность связи неимущественных прав с личностью создателя произведения проявляется, в частности, в том, что право авторства, право на имя и право на защиту репутации автора не переходят по наследству. Наследники вправе лишь бессрочно защищать указанные права в случае их нарушения. Это право наследников заметно актуализировалось в связи с незаконным использованием имен известных людей в коммерческих и рекламных целях.

Важнейшим личным неимущественным правом является **право авторства**, т.е. основанная на факте создания произведения возможность лица признаваться его автором, создателем.

Право на имя заключается в возможности автора использовать или разрешать использовать произведение под своим подлинным именем, псевдонимом либо без обозначения имени (анонимно).

Право на обнародование означает возможность автора самому обнародовать или разрешить обнародовать произведение в любой форме. Никто, кроме автора, не вправе осуществлять или разрешать действия, которые впервые делают произведение доступным для всеобщего сведения. Обнародование произведения, в зависимости от его объективной формы и желания автора, возможно путем его опубликования, публичного показа, публичного исполнения, передачи в эфир или иным способом.

210

Право на обнародование не абсолютно. Оно предполагает возможность отказа автора от ранее принятого решения об обнародовании произведения. Подобный отказ именуется **правом на отзыв**.

Право на защиту репутации автора означает возможность защиты произведения от всякого искажения или иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству создателя произведения. Закон устанавливает максимально широкие границы данного права. Ограждаются права автора на неприкосновенность не только содержания, но и названия произведения. В соответствии с законом никто, кроме автора, не вправе вносить в произведение изменения и дополнения, снабжать его иллюстрациями, примечаниями, предисловием и послесловием, разрешать перевод, переделку, аранжировку или другую переработку произведения.

Понятие и виды имущественных прав автора. Имущественными являются права автора на использование произведения (или работодателя - на служебное произведение) в любой форме и любым способом. Исключительные права называются **имущественными** потому, что независимо от того, кто получает вознаграждение, доход или прибыль, использование произведения всегда приносит определенные имущественные выгоды. Одно лишь обнародование произведения таких выгод не порождает.

Право на воспроизведение означает возможность изготовления одного и более экземпляров произведения или его части в любой материальной форме, в том числе в форме звуко- и видеозаписи. Воспроизведением произведения является также его запись в память ЭВМ.

Право на распространение реализуется различными способами, прежде всего путем продажи экземпляров литературных произведений, сдачи в прокат аудиовизуальных произведений и т.д.

Право на импорт выражается в возможности импортировать, т.е. ввозить из-за границы экземпляры произведения в целях их распространения.

Право на публичный показ - возможность демонстрации оригинала или экземпляра (копии) произведения непосредственно или на экране с помощью пленки, диапозитива, телевизионного кадра или иных технических средств в месте, открытом для свободного посещения (картинная галерея и т.п.), или в месте, где присутствует неопределенный круг лиц.

Право на публичное исполнение также является средством выражения одного из способов как обнародования, так и использования произведения. Подобно публичному показу произведения его публичное исполнение предполагает звуковое исполнение музыки, песни или декламацию стихов в общедоступном месте или в месте нахождения неопределенного круга лиц: в киноконцертном зале, филармонии, консерватории или на эстраде.

Право на передачу в эфир означает любую возможность сообщения произведения (включая его показ, исполнение или передачу

211

в эфир) для всеобщего сведения путем передачи в эфир и (или) последующей передачи в эфир. Разновидностью передачи в эфир является передача произведения в эфир через спутник, т.е. любое устройство, находящееся во внеземном пространстве, способное передавать сигналы.

Право на сообщение произведения для всеобщего сведения по кабелю - самостоятельное имущественное право, отличное от права на передачу в эфир. Имеется в виду возможность сообщения (в том числе показывать, исполнять, передавать в эфир) по кабелю (т.е. для абонентов, имеющих специальные приставки к своим радио- или телеприемникам), проводам или с помощью иных аналогичных средств.

Право на перевод - одно из важнейших имущественных прав автора, впервые введенных в отечественное авторское право после вступления нашей страны во Всемирную конвенцию об авторском праве с 27 мая 1973 г. Пользуясь данным правом, автор литературного произведения может сам менять его языковую форму или разрешать делать это другим (переводчикам).

Право на переработку дает автору возможность контролировать любую переделку, аранжировку или иную переработку произведения, например, создание из повествовательного драматического произведения или наоборот.

Право на перевод и переработку иногда именуется обобщенно правом на изменение формы произведения.

В перечне имущественных прав авторов не выделено право на вознаграждение (авторский гонорар). И это не случайно, так как авторское вознаграждение всегда (кроме случаев победы на конкурсе) выплачивается в рамках договоров об использовании произведений. Договором между работодателем и автором определяется также выплата авторского вознаграждения за использование служебного произведения. Поэтому размер, порядок исчисления и выплаты авторского вознаграждения за каждый вид использования произведения определяются не в законе (как это было прежде), а в авторском или ином договоре, заключаемом в установленном порядке.

Вместе с тем во избежание необоснованного ущемления прав авторов постановлением Правительства РФ от 21 марта 1994 г. № 218 по согласованию с творческими союзами утверждены минимальные ставки авторского вознаграждения за публичное исполнение драматических, музыкальных и тому подобных произведений, воспроизведение произведений путем звукозаписи, сдачу экземпляров звукозаписей и аудиовизуальных произведений (видеофильмов) в прокат, а также за воспроизведение произведений изобразительного искусства и тиражирование в промышленности произведений декоративно-прикладного искусства.

Условия ограничения исключительных авторских прав. Обнародование произведения всегда является событием в жизни любого автора. Обычно вслед за ним наступает договорное использование

212

произведения, влекущее (помимо популярности и славы) денежное вознаграждение. Однако обнародование сопряжено и с другими, хотя и полезными для третьих лиц и общества в целом, но, с точки зрения некоторых авторов, негативными для них последствиями. Имеются в виду определенные *ограничения исключительных прав*, устанавливаемые ст. 17-26 Закона "Об авторском праве и смежных правах". Речь идет о допущении свободного, т.е. без согласия автора, использования его произведения с выплатой или без выплаты авторского вознаграждения.

Общий срок действия авторского права. Продолжительность действия авторского права определяется как истечением периода времени, исчисляемого годами, так и указанием на события, которые должны неизбежно наступить. По общему правилу авторское право действует в течение всей жизни автора (соавторов) и 50 лет после смерти автора либо последнего из соавторов.

Авторско-прайовая охрана программ для ЭВМ, баз данных и топологий интегральных микросхем. Под программой для ЭВМ как литературным произведением (далее - программа) понимается прежде всего объективная форма представления совокупности данных и команд, предназначенных для функционирования ЭВМ. и других компьютерных устройств с целью получения определенного результата. Одновременно к числу программ для ЭВМ относят также подготовительные материалы, полученные в ходе их разработки, и порождаемые ими аудиовизуальные отображения.

База данных (далее - база) как составное произведение - объективная форма представления и организации совокупности данных (например, статей, расчетов), систематизированных таким образом, чтобы эти данные могли быть найдены и обработаны с помощью ЭВМ.

Топологией интегральной микросхемы (далее - топология) признается зафиксированное на материальном носителе пространственно-графическое расположение совокупности элементов интегральной микросхемы и связей между ними. В свою очередь интегральная микросхема (ИМС) - микроэлектронное изделие окончательной или промежуточной формы, предназначенное для

выполнения функций электронной схемы, элементы и связи которого нераздельно сформированы в объеме и (или) на поверхности материала, на основе которого изготовлено изделие.

На программы, базы данных и топологии как объекты авторского права в полной мере распространяются основные положения Закона "Об авторском праве и смежных правах". В частности, программы, базы данных и топологии охраняются, если они являются результатами творческой деятельности, выраженными на любом языке и в любой форме. Творческий, т.е. самостоятельный, характер создания этих объектов презюмируется до тех пор, пока не будет доказано обратное.

213

Регистрация программ, баз данных и топологий. Авторское право на программы для ЭВМ, базы данных и топологии, как и на другие объекты, возникает с момента их создания и выражения в объективной форме. Вместе с тем обладатель всех имущественных прав на программу, базу данных или топологию вправе по своему желанию (т.е. *факультативно*) непосредственно либо через своего представителя *зарегистрировать* любой из указанных объектов в Российском агентстве по правовой охране программ для ЭВМ, баз данных и топологий интегральных микросхем (РосАПО), входящем в структуру Федерального института промышленной собственности. Регистрация осуществляется путем подачи соответствующей заявки. При этом заявка на регистрацию топологии может быть подана лишь в пределах двух лет с даты первого использования топологии, если оно имело место.

Поступившая в РосАПО заявка проверяется на наличие необходимых документов и их соответствие предъявляемым законом требованиям. При положительных итогах проверки РосАПО вносит программу, базу данных или топологию в соответствующий **реестр** и выдает заявителю **свидетельство** об официальной регистрации заявленного объекта. Сведения о зарегистрированных объектах публикуются в официальном бюллетене РосАПО. Процедура регистрации программ, баз данных и топологий помимо закона подробно регламентируется Правилами составления, подачи и рассмотрения заявок на официальную регистрацию программ для ЭВМ и баз данных, а также аналогичными Правилами, касающимися топологий ИМС, утвержденными приказами РосАПО от 5 марта 1993 г. соответственно № 7п и № 8п.

Использование программ для ЭВМ, баз данных и топологий ИМС третьими лицами, именуемыми пользователями, осуществляется, как правило, по договору с правообладателями. Однако из этого общего правила есть ряд исключений. В частности, допускается свободная перепродажа или передача иным способом права собственности либо иных прав (к примеру, аренды, залога) на экземпляр программы или базы данных после первой продажи или другой передачи права на этот экземпляр.

Смежные права. В наше время развитие музыкальной, сценической и иной культуры уже немыслимо без фонограмм, радио- и телепередач, в том числе по каналам кабельного вещания. Функционирующие в данной области права исполнителей получили наименование *смежных*, т.е. сопряженных, сопредельных с авторскими правами.

В объективном смысле смежные права представляют собой совокупность норм гражданского права, регулирующих отношения по охране исполнений, постановок, фонограмм, передач организаций эфирного и кабельного вещания, установлению режима их использования, наделению исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций личными неимущественными и имущественными

214

правами и защите этих прав. Иными словами, смежные права как институт гражданского права выполняет те же функции, что и авторское право в отношении произведений науки, литературы и искусства.

Сходны также источники смежных и авторских прав. К отношениям в сфере смежных прав применяются многие нормы ГК РФ, регламентирующие отношения и в области авторских прав, а также нормы Закона "Об авторском праве и смежных правах". Вместе с тем смежные права регулируются рядом специальных подзаконных правовых актов, касающихся охраны и использования фонограмм, а также некоторыми международными соглашениями, в частности, Женевской конвенцией от 29 октября 1971 г. об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм (вступила в силу для Российской Федерации 13 марта 1995 г.) и Римской конвенцией 1961 г. об охране прав артистов-исполнителей, изготовителей фонограмм и вещательных организаций.

Объектами смежных прав являются фонограммы, исполнения, постановки, передачи организаций эфирного и кабельного вещания.

Субъектами смежных прав являются исполнители, производители фонограмм, организации эфирного и кабельного вещания. В качестве *исполнителей* прежде всего выступают артисты: актеры, певцы, музыканты, танцоры и другие лица, исполняющие произведения литературы или искусства, в том числе эстрадные, цирковые или кукольные номера. В число исполнителей входят также режиссеры-постановщики спектаклей и дирижеры.

Производителями фонограмм называются лица, осуществляющие звуковую запись исполнения или иных звуков на любом материальном носителе.

Под организациями эфирного и кабельного вещания понимаются радиостанции, телевизионные компании (ОРТ, НТВ и т.п.), различные государственные и частные компании, ведущие передачи по каналам кабельного телевидения, как правило, за дополнительную абонентную плату.

Возникновение и сфера действия смежных прав. Как и авторские права, смежные права возникают у их обладателей независимо от соблюдения каких-либо формальностей. Производитель фонограммы и исполнитель для оповещения о своих правах может использовать знак охраны смежных прав, помещаемый на каждом экземпляре фонограммы и (или) на каждом содержащем ее футляре.

Данный знак состоит из трех элементов:

- латинской буквы "R" в окружности ®;
- имени (наименования) обладателя исключительных смежных прав;
- года первого опубликования фонограммы.

Права исполнителя. Исполнителю, в том числе режиссеру-постановщику и дирижеру, в отношении его исполнения или постановки принадлежат исключительные личные неимущественные и

215

имущественные права. В число **личных неимущественных** входят права на имя и на защиту исполнения или постановки от всякого искажения либо иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству исполнителя.

Исключительные **имущественные права** выражаются в праве на использование исполнения или постановки, включая право на получение вознаграждения за каждый вид использования данных объектов смежных прав.

Права производителя фонограммы. Хотя изготовление звуковой записи не является особой формой искусства, от качества фонограммы порой может зависеть успех или провал иного исполнителя песенного жанра. Для него важно, чтобы его голос на фонограмме звучал не хуже его "живого" исполнения. Широкое применение высококачественной фонограммы затрагивает также интересы ее изготовителя, в том числе в его конкуренции с другими производителями фонограмм. Этим объясняется предоставление производителю *исключительных прав* на использование его

фонограммы в любой форме, включая право на получение вознаграждения за каждый вид использования.

Производитель фонограммы вправе осуществлять сам или разрешать воспроизведение другими лицами фонограммы, ее переделку или иную переработку, продавать, сдавать в прокат или импортировать экземпляры фонограммы. Поскольку в коммерческом плане интересы производителя наиболее остро затрагивает воспроизведение фонограммы, важно отметить, что под *воспроизведением* понимается изготовление одного или более экземпляров фонограммы либо ее части на любом материальном носителе. Под *экземпляр* фонограммы понимается ее копия на подобном носителе, изготовленная как непосредственно, так и косвенно с фонограммы и включающая все звуки или часть звуков, зафиксированных в этой фонограмме.

Права организации эфирного вещания. Подготовленные организацией эфирного вещания передачи обычно вбирают в себя труд многих других лиц, прежде всего артистов-исполнителей, обладающих авторскими и смежными правами. Соблюдая их права, вещательная организация вправе осуществлять сама и запрещать, а также разрешать осуществление исключительных прав на свои передачи.

Права организации кабельного вещания. Возникшее сравнительно недавно кабельное вещание стало активно конкурировать с эфирным. Функционируя на базе тех же телеприемников, что и эфирное, кабельное телевидение обладает более высокой избирательностью, адресностью и целенаправленностью своего воздействия на аудиторию, достигаемыми с помощью несложных дополнительных приставок и тому подобных технических средств.

Организация кабельного вещания обладает **исключительным правом** использования своей передачи в любой форме. Она вправе также давать разрешение на применение передачи за вознаграждение. Пользуясь своим правом, организация кабельного вещания,

216

подобно эфирной вещательной организации, может позволить другим лицам в одно время с нею сообщать ее передачу в эфир, записывать и воспроизводить запись, а также сообщать передачу в аудитории с платным входом.

Свободное использование объектов смежных прав. Предоставление исполнителям, производителям фонограмм и вещательным организациям исключительных прав на результаты их деятельности повышает их заинтересованность в улучшении качества данных результатов. В то же время интересы развития образования и культуры обуславливают целесообразность установления определенных *границ осуществления исключительных смежных прав*. Вследствие этого установлены отдельные ограничения этих прав.

Срок действия смежных прав. Права исполнителя действуют в течение 50 лет после первого исполнения или постановки. Исключение составляют право на имя и на защиту исполнения от всякого искажения либо иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству исполнителя. Эти права охраняются *бессрочно*.

Права производителя фонограммы действуют в течение 50 лет после ее первого опубликования либо в течение 50 лет после ее первой записи, если фонограмма не публиковалась в течение этого срока. Сходным образом права вещательных организаций действуют в течение 50 лет после осуществления первой передачи в эфир или по кабелю.

Наряду с исполнителями, производителями фонограмм и организациями эфирного и кабельного вещания смежными правами могут воспользоваться их *правопреемники*, в том числе наследники. В пределах остающейся части сроков действия смежных прав к правопреемникам переходит право разрешать использование исполнений, постановок, фонограмм, передач и право на получение вознаграждения.

Защита авторских и смежных прав. Установленные законом авторские и смежные права иногда нарушаются и нуждаются в защите. Обычно нарушители, в качестве которых выступают как физические, так и юридические лица, незаконно изготавливают и распространяют экземпляры, т.е. копии произведений и фонограмм на различных материальных носителях. Указанные копии именуются *контрафактными экземплярами*. К их числу относятся не только копии, сделанные в Российской Федерации, но и экземпляры охраняемых в Российской Федерации произведений и фонограмм, незаконно, т.е. без согласия правообладателей, импортируемые в Россию из страны, в которой они либо никогда не охранялись, либо уже перестали охраняться.

За нарушение авторских и смежных прав установлена гражданская, уголовная и административная ответственность. Учитывая рост числа нарушений авторских и смежных прав, закон устанавливает широкий круг способов защиты и органов, уполномоченных осуществлять защиту данных прав.

217

Гражданско-правовые меры защиты авторских и смежных прав. В зависимости от характера нарушения обладатели авторских и смежных прав могут требовать от нарушителей признания своих прав, восстановления положения, существовавшего до нарушения, прекращения действий, нарушающих права или создающих угрозу их нарушения. Например, право на защиту возникает не только после выпуска на рынок контрафактных фонограмм, но и в случае приобретения и настройки потенциальным нарушителем оборудования, необходимого для их копирования в коммерческих целях.

Поскольку гражданская ответственность имеет компенсационный (восстановительный) характер, нарушители обязаны возместить *убытки* правообладателя. Учитывая объективные трудности подсчета этих убытков, закон предоставляет правообладателю по своему выбору альтернативно требовать либо возмещения убытков, включая упущенную выгоду, либо взыскания *дохода*, полученного нарушителем, либо выплаты *компенсации* в сумме от 10 до 50 000 минимальных размеров оплаты труда, установленной по усмотрению суда. Помимо возмещения убытков, взыскания дохода или выплаты компенсации в твердой сумме суд может взыскать с нарушителя *штраф* в размере 10% от суммы, присужденной в пользу истца, с направлением его в доход соответствующего бюджета.

Конфискация контрафактных экземпляров или фонограмм. Во избежание незаконного использования контрафактных экземпляров произведений или фонограмм они подлежат *обязательной конфискации* по решению суда или судьи единолично, а также арбитражного суда. Конфискованные экземпляры уничтожаются, кроме случаев их передачи обладателю авторских или смежных прав по его просьбе. Кроме того, может быть вынесено решение о конфискации материалов и оборудования, используемых для изготовления и воспроизведения контрафактных экземпляров.

Уголовная и административная ответственность за нарушение авторских и смежных прав. Незаконное использование объектов авторского права или смежных прав, а равно присвоение авторства, если эти деяния причинили крупный ущерб либо совершены неоднократно либо группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, влекут наказание в соответствии со ст. 146 УК РФ.

Ряд нарушений авторских и смежных прав влечет административную ответственность.

В соответствии со ст. 7.12 Кодекса РФ об административных правонарушениях (КоАП) ответственность наступает в случае продажи, сдачи в прокат или иного использования в коммерческих целях экземпляров произведений или фонограмм при наличии любого из следующих трех условий:

1. экземпляры являются контрафактными;

218

2. на экземплярах указана ложная информация об их изготовителях и о местах их производства, а также иная информация, которая может ввести в заблуждение потребителей;
3. на экземплярах произведений или фонограмм уничтожен либо изменен знак охраны авторского права или смежных прав, проставленный правообладателем.

Обеспечение исков по делам о нарушении авторских и смежных прав. Важной новеллой в сфере авторских и смежных прав является предоставление суду, а также арбитражному суду возможности вынесения определения о запрещении ответчику либо предполагаемому нарушителю авторских или смежных прав совершать определенные действия. В частности, нарушителю, в том числе предполагаемому, может быть запрещено изготавливать, продавать, сдавать в прокат, импортировать и хранить с целью выпуска в гражданский оборот экземпляры произведений и фонограмм, в отношении которых лишь предполагается, что они являются контрафактными. Те же судебные органы могут вынести определение об аресте и изъятии всех экземпляров произведений и фонограмм, в отношении которых предполагается, что они являются контрафактными, а также материалов и оборудования, предназначенных для их изготовления и воспроизведения.

Законодательство *предусматривает превентивные меры воздействия* на всех правонарушителей в области авторских и смежных прав, включая сокрытие контрафактных экземпляров и орудий их производства. При наличии достаточных данных о нарушении прав орган дознания, следователь, суд или судья единолично не только вправе, но и обязан принять меры для розыска и наложения ареста на предположительно контрафактные экземпляры, а также на материалы и оборудование для их изготовления. При необходимости все эти предметы изымаются и передаются на ответственное хранение.

219

[204](#) :: [205](#) :: [206](#) :: [207](#) :: [208](#) :: [209](#) :: [210](#) :: [211](#) :: [212](#) :: [213](#) :: [214](#) :: [215](#) :: [216](#) :: [217](#) :: [218](#) :: [219](#) :: [Содержание](#)
[219](#) :: [220](#) :: [221](#) :: [222](#) :: [223](#) :: [224](#) :: [225](#) :: [226](#) :: [227](#) :: [228](#) :: [229](#) :: [230](#) :: [231](#) :: [232](#) :: [233](#) :: [Содержание](#)

§ 2. Патентное право

Патентное право есть совокупность норм, регулирующих имущественные и личные неимущественные отношения, возникающие в связи с признанием авторства и охраной изобретений, полезных моделей и промышленных образцов, установлением режима их использования, материальным и моральным стимулированием и защитой прав их авторов и патентообладателей.

В *субъективном смысле* патентное право представляет собой имущественное или личное неимущественное право конкретного субъекта, связанное с определенным изобретением, полезной моделью или промышленным образцом (в дальнейшем именуются также объектами промышленной собственности).

219

Источники патентного права. Вследствие функциональной связи норм патентного права с нормами других институтов и отраслей права его источниками служат преимущественно *комплексные нормативные акты*. В большинстве из них преобладают гражданско-правовые нормы, но не образуют акты в целом.

Источниками патентного права являются Гражданский кодекс РФ, Патентный закон РФ от 23 сентября 1992 г., другие акты, содержащие нормы патентного права, в том числе издаваемые Государственным патентным ведомством РФ патентные правила и разъяснения по применению Патентного закона.

Источниками патентного права служат также международные соглашения, например, Парижская конвенция по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 г. и Евразийская патентная

конвенция от 1 июня 1995 г. (ратифицирована Федеральным законом от 1 июня 1995 г.).

Патентоспособность изобретения. Объектами патентного права являются патентоспособные изобретения, полезные модели и промышленные образцы.

Патентоспособность - свойство новшества быть признанным изобретением, полезной моделью или промышленным образцом в правовом смысле. В отличие от технического или дизайнерского решения, именуемого в обиходе изобретением либо плодом технической эстетики, в юридическом смысле под изобретением или промышленным образцом понимается только решение, отвечающее всем легальным условиям патентоспособности и прошедшее установленную законом квалификацию.

Изобретению предоставляется правовая охрана, если оно является новым, имеет изобретательский уровень и промышленно применимо. Органом, осуществляющим *акт признания (квалификации) новшества* в качестве изобретения (полезной модели или промышленного образца), является Патентное ведомство.

Важнейшее условие патентоспособности изобретения - его *новизна*. Изобретение является новым, если оно не известно из имеющегося уровня техники. *Уровень техники*, служащий критерием новизны изобретения, включает любые сведения, ставшие общедоступными в мире до даты приоритета изобретения.

По общему правилу приоритет изобретения устанавливается по дате поступления в Патентное ведомство заявки на изобретение. Вместе с тем приоритет может устанавливаться по дате подачи первой заявки в государстве - участнике Парижской конвенции по охране промышленной собственности (конвенционный приоритет), если заявка на изобретение поступила в Патентное ведомство в течение 12 месяцев с указанной даты. Если по не зависящим от заявителя обстоятельствам заявка с испрашиванием конвенционного приоритета не могла быть подана в указанный срок, этот срок может быть продлен, но не более чем на два месяца.

220

Помимо объективной новизны изобретение должно отличаться изобретательским уровнем и быть промышленно применимым. Изобретение имеет изобретательский уровень, если оно для специалиста явным образом не следует из существующего уровня техники.

В свою очередь, изобретение промышленно применимо, если оно может быть использовано в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других отраслях деятельности.

Объекты изобретения. Будучи объектом патентного права, изобретение само подразделяется на объекты. Объектами изобретения могут являться устройство, способ, вещество, штамм микроорганизма, культуры клеток растений и животных, а также применение известного ранее устройства, способа, вещества, штамма по новому назначению (п. 2 ст. 4 Патентного закона).

Полезной моделью признается конструктивное выполнение средств производства и предметов потребления, а также их составных частей. Полезной модели предоставляется правовая охрана, если она является новой и промышленно применимой.

Промышленным образцом является художественно-конструкторское решение изделия, определяющее его внешний вид. Промышленному образцу предоставляется правовая охрана, если он является новым, оригинальным и промышленно применимым.

Содержание промышленного образца составляет не техническое, как у изобретения или полезной модели, а художественно-конструкторское решение изделия. Данное решение формирует не конструктивные свойства, а лишь внешний облик изделия: автомобиля, трактора, самолета, станка, телевизора, игрушки, мебели и т.п.

Субъектами патентного права являются авторы изобретений, полезных моделей и промышленных

образцов, патентообладатели, а также другие лица (не авторы), приобретающие по закону или договору некоторые патентные права.

Авторами, т.е. создателями изобретений и других объектов промышленной собственности, признаются граждане РФ и иностранцы.

К числу субъектов патентного права, не являющихся авторами объектов промышленной собственности, относятся физические и юридические лица, приобретающие патентные права на основе закона или договора. Это прежде всего правопреемники авторов изобретений, полезных моделей и промышленных образцов. К данной группе принадлежит и государство.

В соответствии с п. 2 ст. 8 Патентного закона право на получение патента на объект промышленной собственности, созданный работником в связи с выполнением им служебных обязанностей или полученным от работодателя конкретным заданием, принадлежит работодателю, если договором между ними не предусмотрено иное. Автор служебного объекта промышленной собственности приобретает право на вознаграждение, выплачиваемое в размере и на условиях, определяемых на основе соглашения между ним и работодателем.

221

Российская Федерация и другие публично-правовые образования обладают исключительным правом на объекты промышленной собственности, если такое право переходит к ним в установленном законом порядке, например, в силу наследования.

Права на изобретение, полезную модель и промышленный образец охраняет закон и подтверждает патент на изобретение и промышленный образец (далее - патент) и свидетельство на полезную модель. Патент удостоверяет приоритет, авторство изобретения, полезной модели или промышленного образца и исключительное право на их использование. Патент на изобретение действует в течение 20 лет, считая с даты поступления заявки в Патентное ведомство. Напротив, свидетельство на полезную модель действует лишь в течение 5 лет с даты поступления заявки в Патентное ведомство. Действие свидетельства может быть продлено Патентным ведомством по ходатайству патентообладателя, но не более чем на 3 года. В аналогичном порядке продлевается срок не более 5 лет также патент на промышленный образец, действующий в течение 10 лет с даты поступления заявки в Патентное ведомство.

Патент выдается: автору (авторам) изобретения, полезной модели, промышленного образца; физическим и (или) юридическим лицам (при условии их согласия), которые указаны автором (авторами) или его (их) правопреемником в заявке на выдачу патента либо в заявлении, поданном в Патентное ведомство до момента регистрации объекта промышленной собственности. Как отмечалось, патенты на служебные объекты выдаются работодателям.

Заявка на выдачу патента. Для получения патента автор, работодатель или их правопреемники (далее - заявители) подают заявку в Патентное ведомство. Заявка может быть подана как самим заявителем, так и через патентного поверенного, зарегистрированного в Патентном ведомстве. В обязательном порядке через патентных поверенных, зарегистрированных в Патентном ведомстве, ведут дела по получению патентов и поддержанию их в силе физические лица, проживающие за пределами РФ, или иностранные юридические лица либо их патентные поверенные.

Полномочия патентного поверенного должны быть удостоверены доверенностью, выданной ему заявителем. Требования к содержанию заявок на объекты промышленной собственности устанавливаются Патентным ведомством. Конкретные реквизиты документов, входящих в состав заявки, различаются в зависимости от вида объекта - изобретения, полезной модели или промышленного образца. Вместе с тем в состав заявки на любой из объектов промышленной собственности должны входить: заявление о выдаче патента (свидетельства) с указанием автора (авторов) объекта и лица (лиц), на имя которого (которых) испрашивается патент (свидетельство), а также их места жительства или места нахождения; описание объекта, раскрывающее его с полнотой,

достаточной для осуществления; чертежи.

222

В заявку на изобретение и полезную модель входит также формула, выражающая сущность изобретения либо полезной модели и полностью основанная на их описании. Заявка на промышленный образец должна содержать комплект фотографий, отображающих изделие, макет или рисунок, дающих полное детальное представление о внешнем виде изделия.

Экспертиза заявки. Поданная в Патентное ведомство заявка проходит формальную экспертизу, а в отношении изобретений и промышленных образцов - также экспертизу по существу. При экспертизе заявки на полезную модель проверка соответствия условиям патентоспособности, т.е. экспертиза по существу, не осуществляется. Свидетельство на полезную модель выдается под ответственность заявителя без гарантии действительности.

Формальная экспертиза заявок на все виды объектов промышленной собственности проводится по единым правилам, закрепленным в п. 1-5 ст. 21 Патентного закона.

При положительном решении формальной экспертизы дальнейшая судьба заявок на изобретения, полезные модели и промышленные образцы различается. По истечении 18 месяцев с даты поступления заявки на изобретение Патентное ведомство публикует сведения о ней, после чего любое лицо вправе знакомиться с ее материалами. По ходатайству заявителя сведения о заявке могут быть опубликованы ранее указанного срока. При этом автор изобретения вправе отказаться быть упомянутым в публикуемых сведениях по заявке.

Экспертиза заявки на изобретение по существу с проверкой патентоспособности изобретения проводится лишь по ходатайству заявителя или третьих лиц, подаваемому в Патентное ведомство в любое время в течение 3 лет с даты поступления заявки. Если ходатайство не будет подано в указанный срок, заявка считается отозванной. Патентное ведомство уведомляет заявителя о поступивших ходатайствах третьих лиц.

После принятия решения о выдаче патента Патентное ведомство одновременно с публикацией сведений о выдаче патента вносит изобретение, полезную модель или промышленный образец в один из Государственных реестров РФ (т.е. соответственно изобретений, полезных моделей или промышленных образцов). После этого Патентное ведомство выдает патент лицу, на имя которого он испрашивался. При наличии нескольких таких лиц им выдается один патент. В необходимых случаях по просьбе патентообладателя ему может быть выдан Патентным ведомством дубликат охранного документа на объект промышленной собственности.

Патентование объекта промышленной собственности за рубежом. Патент на объект промышленной собственности, выданный Патентным ведомством РФ, действует только в границах России. Для обеспечения охраны объекта за рубежом в коммерческих целях необходимо запатентовать его в других странах. Патентование за

223

рубежом объектов промышленной собственности обычно преследует три коммерческих цели: обеспечение патентной чистоты экспорта, продажа лицензий за границу и создание совместных предприятий с зарубежными партнерами за пределами России.

Патентная чистота - юридическое свойство объекта техники (машины, прибора, технологии), заключающееся в возможности его свободного использования в данной стране без опасности нарушения действующих на ее территории патентов, принадлежащих третьим лицам. Наиболее надежный способ обеспечения патентной чистоты объектов экспорта - создание их на уровне патентоспособных изобретений, полезных моделей и промышленных образцов и получение на них

патентов в странах предполагаемого экспорта или комплектных поставок продукции.

Поскольку патентование за рубежом объектов промышленной собственности включает передачу в зарубежные страны сведений о данных объектах, установлен определенный порядок зарубежного патентования. Подача в Патентное ведомство зарубежной страны заявки на выдачу охранного документа на объект промышленной собственности, созданный в Российской Федерации, проводится не ранее, чем через три месяца после подачи заявки в российский орган.

За рубежом такие объекты промышленной собственности, как изобретения, могут быть запатентованы как в отдельной стране, так и в группе стран, прежде всего в странах СНГ и других странах - участницах Евразийской патентной конвенции. В соответствии с нормами данной Конвенции и принятых на ее основе Патентной инструкции и других актов на российское изобретение может быть получен один евразийский патент, охраняющий изобретение во всех государствах - участниках Конвенции. Евразийский патент выдается Евразийским ведомством, находящимся в г. Москве, на изобретение, которое является новым, имеет изобретательский уровень и промышленно применимо. Данный патент действует в течение 20 лет с даты подачи евразийской заявки.

За совершение юридически значимых действий, связанных с российским, евразийским или европейским патентом, взимаются патентные пошлины. Они уплачиваются в соответствующее Патентное ведомство. Перечень действий, за совершение которых взимаются пошлины, их размеры и сроки уплаты, а также основания для освобождения от уплаты, уменьшения размеров или возврата пошлин устанавливаются актами Правительства РФ или нормами соответствующих международно-правовых актов.

Действие патента может быть досрочно прекращено:

- в случае признания патента недействительным полностью;
- на основании поданного в Патентное ведомство заявления патентообладателя;
- при неуплате в срок пошлины за поддержание патента в силе.

Права автора изобретения, полезной модели, промышленного образца и патентообладателя и их защита. Основным личным правом

224

автора объекта промышленной собственности является право авторства, т.е. основанная на законе и факте выдачи патента (свидетельства) возможность признаваться создателем данного объекта. Она предполагает запрет всем другим лицам на территории страны именоваться авторами изобретения, полезной модели или промышленного образца. Право авторства является неотчуждаемым личным правом и охраняется бессрочно.

Право авторства признается за физическими лицами, творческим трудом которых созданы объекты промышленной собственности. В случае создания объекта несколькими физическими лицами все они считаются его авторами и пользуются принадлежащими им правами по соглашению между собой.

Другим личным правом автора является право на получение патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец, а также передачу указанного права другим физическим или юридическим лицам.

Основное имущественное право автора служебного изобретения, полезной модели или промышленного образца, не являющегося патентообладателем, - право на вознаграждение, выплачиваемое в размере и на условиях, устанавливаемых в соглашении между автором и работодателем.

Кроме того, в случае использования работодателем служебного объекта промышленной собственности, патент на который в порядке, установленном п. 2 ст. 8 Патентного закона', получил

автор объекта, последний по договору с работодателем вправе получить компенсацию.

Принадлежащее патентообладателю исключительное право на использование объекта промышленной собственности выражается в том, что он вправе применять объект по своему усмотрению, если это не нарушает прав других патентообладателей. Патентообладатель вправе также запретить другим лицам использование указанных объектов, кроме случаев, когда использование согласно закону не является нарушением прав патентообладателя, в частности, когда имело место преждепользование.

Суть права преждепользования в силу ст. 12 Патентного закона состоит в том, что любое физическое или юридическое лицо, которое до даты приоритета изобретения, полезной модели, промышленного образца добросовестно использовало на территории созданное независимо от его автора тождественное решение или сделало необходимые к этому приготовления, сохраняет право на дальнейшее его безвозмездное использование (без расширения объема). При этом право преждепользования может быть передано другому лицу только совместно с производством, на котором применялось тождественное решение или были сделаны необходимые подготовительные работы.

Кроме того, не признается нарушением исключительного права патентообладателя совершение ряда действий, таких, например,

225

как применение средства, содержащего объект промышленной собственности, в личных целях без получения дохода либо при чрезвычайных обстоятельствах (стихийных бедствиях, катастрофах, крупных авариях) с последующей выплатой патентообладателю соразмерной компенсации, а также применение данных средств, если они введены в хозяйственный оборот законным путем (ст. 11 Патентного закона).

Патентообладатель вправе уступить полученный патент любому физическому или юридическому лицу. Договор об уступке патента подлежит регистрации в Патентном ведомстве, без чего он считается недействительным.

Как патент, так и право на его получение переходят по наследству. Любое лицо, не являющееся патентообладателем, вправе использовать защищенный патентом объект промышленной собственности лишь с разрешения патентообладателя на основе регистрируемого в Патентном ведомстве лицензионного договора (ст. 13 Патентного закона).

Права патентообладателей и авторов в зависимости от характера их нарушения и вида возникающих споров защищаются в судебном, административном или уголовном порядке.

Судебный порядок защиты прав. Суды, в том числе арбитражные и третейские, в соответствии с их компетенцией рассматривают следующие споры:

- об авторстве на изобретение, полезную модель, промышленный образец;
- об установлении патентообладателя;
- о нарушении исключительного права на использование охраняемого объекта промышленной собственности и других имущественных прав патентообладателя;
- о заключении и исполнении лицензионных договоров;
- о праве преждепользования;
- о выплате вознаграждения автору работодателем;
- о выплате различных компенсаций, а также другие споры, кроме тех, которые отнесены к компетенции Высшей патентной палаты.

Разрешая перечисленные споры, суды, в частности, учитывают, что нарушением исключительного права патентообладателя (контрафакцией) признаются любое несанкционированное изготовление,

применение, ввоз, предложение к продаже, продажа, иное введение в хозяйственный оборот или хранение с этой целью продукта, содержащего запатентованный объект промышленной собственности, а также применение способа, охраняемого патентом на изобретение, или введение в хозяйственный оборот либо хранение с этой целью продукта, изготовленного непосредственно способом, охраняемым патентом на изобретение. При этом новый продукт считается полученным запатентованным способом при отсутствии доказательств противного.

226

Административный порядок защиты прав. В административном порядке разрешаются, в частности, споры, связанные с отказом в выдаче патента, с признанием его недействительным, а также с отказом патентообладателя от заключения лицензионного договора.

Заявитель может подать в Апелляционную палату Патентного ведомства (далее - Апелляционная палата) возражение на решение об отказе в выдаче патента в течение трех месяцев с даты получения решения. Возражение должно быть рассмотрено Апелляционной палатой в течение четырех месяцев с даты его поступления. Решение Апелляционной палаты подлежит утверждению генеральным директором Патентного ведомства. При несогласии с решением Апелляционной палаты заявитель может в течение шести месяцев с даты его получения обратиться с жалобой в Высшую патентную палату РФ. Решение Высшей патентной палаты окончательно.

В течение всего срока его действия патент может быть оспорен и признан недействительным полностью или частично в случаях:

- а) несоответствия охраняемого объекта условиям патентоспособности;
- б) наличия в формуле изобретения, полезной модели или в совокупности существенных признаков промышленного образца признаков, отсутствовавших в первоначальных материалах заявки.

В соответствии со ст. 32 Патентного закона присвоение авторства, принуждение к соавторству и незаконное разглашение сведений об объекте промышленной собственности влекут за собой уголовную ответственность (ст. 147 УК РФ).

Патентно-правовая охрана селекционных достижений. Особую разновидность объектов патентно-правовой охраны составляют селекционные достижения, т.е. сорта растений и породы животных. Несмотря на ряд существенных различий, обусловливаемых "живой природой" селекционных достижений, их охрана в основных чертах сходна с патентной охраной объектов промышленной собственности.

Сорт - группа растений, отличающихся от других групп растений одним или несколькими признаками. Порода животных - их группа, обладающая генетически обусловленными биологическими и морфологическими признаками и свойствами. Объектом патентного права является не любой сорт или порода, а лишь охраняемое селекционное достижение, т.е. сорт растений или порода животных, зарегистрированные в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений.

Право на селекционное достижение, как и на объект промышленной собственности, охраняется законом и подтверждается патентом на данное достижение. Патент удостоверяет исключительное право (т.е. интеллектуальную собственность) патентообладателя на использование селекционного достижения. Патент действует 30 лет, а на некоторые сорта - 35 лет с даты регистрации селекционного

227

достижения в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений.

Отношения по патентной охране селекционных достижений регулируются Законом РФ от 6 августа

1993 г. "О селекционных достижениях", другими правовыми актами, в частности, Положением о Государственной комиссии Российской Федерации по испытанию и охране селекционных достижений, утвержденным постановлением Правительства РФ от 23 апреля 1994 г. № 390.

Исключительные права на средства индивидуализации товаров и их производителей. В числе объектов исключительных прав на средства индивидуализации ст. 138 ГК в первую очередь называет фирменное наименование юридического лица. Такое наименование должно иметь юридическое лицо, являющееся предпринимательской организацией. Исключительное право на фирменное наименование возникает у юридического лица в момент государственной регистрации самого юридического лица под данным наименованием, поскольку в учредительных документах любой коммерческой предпринимательской организации обязательно указывается ее фирменное наименование.

Юридическое лицо, зарегистрировавшее свое фирменное наименование, приобретает исключительное право его использования. Лицо, неправомерно применяющее чужое зарегистрированное фирменное наименование, по требованию обладателя права на это наименование обязано прекратить его использование и возместить причиненные убытки (п. 4 ст. 54 ГК).

Исключительное право на товарный знак (знак обслуживания). В рыночных условиях наряду с фирменными наименованиями важное значение имеют знаки, слова и символы, помогающие потребителям ориентироваться в однородных товарах и услугах различных фирм, приобретать наиболее качественные товары и избегать подделок. Этим целям служат товарные знаки и знаки обслуживания (далее - товарные знаки), регистрируемые в соответствии со ст. 138 ГК и Законом РФ от 23 сентября 1992 г. "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров".

Товарный знак - обозначение, позволяющее отличать товары и услуги (далее - товары) одних юридических и физических лиц от однородных товаров или услуг других лиц. Примерами товарных знаков могут служить "Волга" и "Жигули" (для легковых автомобилей), "ЗИЛ" и "Бирюса" (для холодильников), "Слава" и "Полет" (для часов).

Главная функция товарного знака - отличительная. При этом товарный знак помогает отличать не любые, а лишь однородные товары различных производителей. Если знак зарегистрирован для мебели, он не поможет в выборе зубной пасты. Другая важная функция - рекламная. Товарный знак, маркирующий хорошо зарекомендовавший себя товар, делает ему рекламу, повышает репутацию производителя, увеличивает объемы сбыта товаров и размеры прибыли.

228

Существуют словесные, изобразительные, объемные, другие (например, звуковые) товарные знаки и их комбинации. Товарный знак регистрируется в любом цвете или цветовом сочетании. Для обозначения обладающих едиными качественными или иными общими характеристиками товаров, выпускаемых и (или) реализуемых союзом либо ассоциацией юридических лиц, могут использоваться коллективные знаки.

Оформление прав на товарный знак. Товарный знак регистрируется Патентным ведомством на имя юридического или физического лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность. На зарегистрированный товарный знак выдается свидетельство, удостоверяющее приоритет знака и исключительное право владельца в отношении товаров, указанных в свидетельстве. Для регистрации товарного знака заявитель направляет в Патентное ведомство заявку, содержащую заявление, само обозначение, его описание и перечень товаров, для которых испрашивается регистрация, а также другие необходимые документы.

По заявке проводятся предварительная экспертиза, т.е. проверка соответствия представленных документов установленным требованиям, и экспертиза самого обозначения, заканчивающаяся

вынесением решения о регистрации либо об отказе в регистрации товарного знака.

Исключительное право на товарный знак. Владелец товарного знака, зарегистрированного в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания, имеет в течение 10 лет с даты поступления заявки в Патентное ведомство исключительное право пользоваться и распоряжаться знаком, а также запрещать его использование другими лицами. Срок действия регистрации может быть продлен каждый раз на 10 лет. За выдачу свидетельства на товарный знак, поддержание его в силе и продление срока действия регистрации взимаются пошлины.

Использованием товарного знака считается применение его на товарах и (или) их упаковке, а также в рекламе, печатных изданиях, на бланках и вывесках. Владелец товарного знака вправе проставлять рядом с товарным знаком маркировку, предупреждающую об официальной регистрации знака ®.

Лица, желающие воспользоваться чужим товарным знаком, обязаны договориться с его владельцем либо о его уступке, либо о предоставлении лицензии при условии, что оба договора должны быть зарегистрированы в Патентном ведомстве и качество товаров приобретателя знака или лицензиата будет не ниже качества товаров его владельца.

Помимо охраны в Российской Федерации юридические и физические лица вправе зарегистрировать товарный знак в зарубежных странах или осуществить его международную регистрацию. Заявка на регистрацию в зарубежную страну подается в соответствии с законодательством данной страны. Заявка направляется в

229

Патентное ведомство. В дальнейшем она пересылается в Международное бюро интеллектуальной собственности и рассматривается в соответствии с Мадридским соглашением о международной регистрации знаков от 14 апреля 1891 г. (с изм.).

Правовая охрана товарного знака прекращается в случае признания его регистрации недействительной или аннулирования регистрации. Основаниями для полной или частичной недействительности регистрации товарного знака может служить ее проведение ненадлежащим субъектом, например, физическим лицом, не являющимся предпринимателем, либо с нарушением норм, предусматривающих отказ в регистрации некоторых обозначений.

Регистрация товарного знака аннулируется Патентным ведомством в связи с прекращением срока ее действия, а также на основании решения Высшей патентной палаты о досрочном прекращении действия регистрации по мотивам, изложенным в ст. 21 и 22 Закона "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров".

Правовая охрана наименований места происхождения товара. Помимо хорошо зарекомендовавших себя товарных знаков на высококачественные товары спрос на последние, а следовательно, и размер прибыли могут повышать также помещаемые на некоторые товары наименования мест их происхождения. Наименование места происхождения товара - название страны, населенного пункта, местности или другого географического объекта (далее - географический объект), используемое для обозначения товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными или людскими факторами либо теми и другими факторами одновременно. Наименованием места происхождения товара может являться историческое название географического объекта.

Примерами использования географических объектов могут служить обозначения типа "Русские меха" (указана страна проис-хож-дения) или "Ессентуки" (качества данной лечебной минеральной воды обусловлены природными факторами населенного пункта).

Бессрочная регистрация наименования места происхождения товара производится по заявке одного или нескольких юридических либо физических лиц, подаваемой в Патентное ведомство. Если

наименование уже зарегистрировано, любое лицо, находящееся в том же географическом объекте, что и первый заявитель, и выпускающее товар с теми же свойствами, может подать в Патентное ведомство заявку на предоставление ему права пользования зарегистрированным наименованием.

По заявке проводятся предварительная экспертиза и экспертиза заявленного обозначения. По итогам последней принимается решение о регистрации наименования и предоставлении права пользования им либо об отказе в регистрации и предоставлении права пользования; о предоставлении либо об отказе в предоставлении

230

права пользования уже зарегистрированным ранее наименованием географического объекта. Подлежащее регистрации наименование вносится в Госреестр, а заявителю выдается свидетельство на право пользования наименованием.

Свидетельство действует в течение 10 лет с даты поступления заявки в Патентное ведомство. По заявлению обладателя срок действия может быть продлен каждый раз на 10 лет при условии представления заключения компетентного органа о том, что обладатель свидетельства находится в данном географическом объекте и производит товар с указанными в свидетельстве свойствами.

Российское наименование места происхождения товара может быть также зарегистрировано в других странах, чье законодательство предусматривает такую регистрацию. Однако обязательным условием зарубежной регистрации являются предварительная регистрация и получение права пользования наименованием места происхождения товара в Российской Федерации.

За *незаконное использование* товарного знака или наименования места происхождения товара установлена гражданская и уголовная ответственность. Меры ответственности применяются к лицам, которые в нарушение закона используют как зарегистрированный товарный знак или наименование, так и сходное с ними обозначение для однородных товаров.

Владелец свидетельства на товарный знак вправе потребовать по суду от нарушителя его прав прекращения нарушения и возмещения причиненных убытков. Другими формами воздействия на нарушителя могут служить публикация судебного решения в целях восстановления деловой репутации потерпевшего, а также удаление с товара и его упаковки незаконно помещенного товарного знака или обозначения, сходного с ним до степени смешения, либо уничтожение изготовленных изображений товарного знака или сходного обозначения.

Меры по защите наименования географического объекта от незаконного использования могут быть приняты не только обладателем соответствующего свидетельства, но и общественной организацией или прокурором. По их требованию нарушитель прав обязан прежде всего прекратить использование наименования или сходного с ним обозначения. Одновременно он должен возместить всем потерпевшим причиненные убытки, а также внести в доход местного бюджета сумму полученной незаконной прибыли, превышающую возмещенные убытки.

Дополнительными мерами принудительного воздействия на нарушителя являются публикация судебного решения в целях восстановления деловой репутации потерпевшего, а также удаление с товара или его упаковки либо уничтожение изготовленных изображений наименования или обозначения, сходного с ним до степени смешения.

231

Незаконное использование чужого товарного знака, знака обслуживания, а также наименования места происхождения товара или сходных с ними обозначений для однородных товаров, если это деяние совершено неоднократно или причинило крупный ущерб, а также незаконное использование предупредительной маркировки в отношении не зарегистрированного в Российской Федерации

товарного знака или наименования места происхождения товара наказывается в соответствии со ст. 180 УК РФ.

Гражданско-правовой режим ноу-хау. Ноу-хау - необщедоступная (конфиденциальная) информация (служебная и коммерческая тайна). Помимо функции установления режима использования объектов интеллектуальной собственности гражданское право выполняет сходную функцию в отношении объектов необщедоступной (конфиденциальной) информации (ноу-хау), охраняемой только от незаконного получения ее третьими лицами.

В силу п. 1 ст. 139 ГК информация составляет служебную или коммерческую тайну в случае, когда она имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам, к ней нет свободного доступа на законном основании и обладатель информации принимает меры к охране ее конфиденциальности. Лица, незаконными методами получившие подобную информацию, обязаны возместить причиненные убытки. Такая же обязанность возлагается на работников, разгласивших служебную или коммерческую тайну вопреки трудовому договору (контракту), и на контрагентов, сделавших это вопреки гражданско-правовому договору.

Ноу-хау - неохраняемая конфиденциальная научно-техническая, коммерческая, финансовая и иная информация, обладающая коммерческой ценностью, а также различные производственные навыки и опыт их применения. Ноу-хау, в отличие от запатентованного изобретения, нельзя использовать, не получив его от разработчика (создателя) или иного его обладателя.

Вследствие этого суть правового режима ноу-хау заключается в правовом обеспечении средствами различных отраслей права имущественных интересов обладателя (разработчика, приобретателя) ноу-хау.

В свою очередь смысл данного обеспечения состоит в разработке эффективных правовых средств недопущения или пресечения посягательств на имущественные интересы фактического обладателя ноу-хау в виде его недозволенного заимствования либо использования в нарушение условий договора о передаче ноу-хау либо иного гражданско-правового договора. Иначе говоря, под правовым обеспечением имущественных интересов обладателя ноу-хау следует понимать комплекс правовых средств, способствующих ограждению имущественной сферы фактического обладателя ноу-хау от третьих лиц, включая контрагента по договору.

232

В настоящее время в число указанных правовых средств входят уголовно-правовые санкции за промышленный шпионаж; имущественная (гражданско-правовая) ответственность в форме возмещения убытков; санкции, применяемые по законодательству о недобросовестной конкуренции (преимущественно в виде возмещения убытков), и ответственность работников по трудовому законодательству. Одним из эффективных частноправовых средств служит договор о передаче ноу-хау, приводящий в движение весь механизм обязательствственно-правовой защиты имущественных интересов обоих участников договора и прежде всего обладателя ноу-хау. Главной правовой предпосылкой этого договора служит фактическая монополия на ноу-хау его разработчика.

233

[219](#) :: [220](#) :: [221](#) :: [222](#) :: [223](#) :: [224](#) :: [225](#) :: [226](#) :: [227](#) :: [228](#) :: [229](#) :: [230](#) :: [231](#) :: [232](#) :: [233](#) :: [Содержание](#)
[233](#) :: [234](#) :: [235](#) :: [236](#) :: [237](#) :: [238](#) :: [239](#) :: [240](#) :: [241](#) :: [242](#) :: [243](#) :: [244](#) :: [Содержание](#)

§ 3. Договоры об использовании исключительных прав и ноу-хау

Способы отчуждения исключительных прав. Интеллектуальная собственность отчуждается и используется в рамках различных гражданских правоотношений, в том числе таких, как внесение вклада в уставный (складочный) капитал хозяйственного товарищества или общества, наследование.

Наиболее распространенными формами приобретения и использования исключительных прав, а также ноу-хау, являются различные договоры, образующие самостоятельную группу в общей системе гражданско-правовых договоров. К их числу можно отнести договоры продажи (аренды) предприятия как имущественного комплекса, включающего права на фирменное наименование и товарный знак, договор доверительного управления имуществом (ст. 1012-1028 ГК), договор коммерческой комиссии или франчайзинга (ст. 1027-1040 ГК).

Исключительные права могут быть подарены (п. 1 ст. 5 ГК), реализованы путем продажи с публичных торгов в качестве залога (п. 1 ст. 336, ст. 349, 350 ГК) либо при продаже предприятия (бизнеса) должника, при внешнем управлении или конкурсном производстве. Эти права могут быть также предметом брачного договора. К совместной собственности супругов согласно законному режиму их имущества относятся лишь доходы каждого из супругов от использования результатов интеллектуальной деятельности (п. 2 ст. 34 СК РФ). В брачном договоре супруги вправе установить любой режим собственности (совместной, долевой или раздельной) на все имущество, включая исключительные права каждого из них (абз. 1 п. 1 ст. 42 СК).

Однако наиболее типичными и распространенными договорами, порождающими обязательства по использованию интеллектуальной собственности и ноу-хау, являются авторские, патентно-лицензионные договоры, договоры о передаче смежных прав, прав на средства индивидуализации товаров и о передаче ноу-хау. Указанные

233

договоры наиболее детально регламентированы законом. Требования, предъявляемые законом к их предмету и оформлению (государственная регистрация и др.), должны соблюдаться также в случае передачи исключительных прав по иным договорам.

Под авторским договором понимается соглашение между автором произведения науки, литературы и искусства, его работодателем, либо иным обладателем имущественных авторских прав, с одной стороны, и пользователем произведения, по которому обладатель обязуется передать пользователю за вознаграждение право использования произведения обусловленным способом и в установленный срок, а пользователь обязуется использовать произведение в соответствии с предоставленным ему правом и уплатить вознаграждение.

Закон "Об авторском праве и смежных правах" различает три вида авторских договоров:

1. авторский договор о передаче исключительных прав;
2. авторский договор о передаче неисключительных прав;
3. авторский договор заказа (ст. 30, 33).

Поскольку имущественные авторские права всегда являются исключительными, первые два вида авторских договоров можно назвать авторскими договорами о передаче исключительных прав на *исключительных и неисключительных условиях*. По смыслу п. 2 ст. 30 Закона авторский договор о передаче исключительных прав на исключительных условиях разрешает использование произведения определенным способом и в установленных договором пределах только лицу, которому эти права передаются. Пользователь по данному договору вправе запретить подобное использование произведения всем другим лицам, включая сторону, передающую права.

Авторский договор о передаче исключительных прав на неисключительных условиях разрешает пользователю использование произведения наравне с обладателем исключительных прав, передавшим такие права, и (или) другими лицами, получившими разрешение на использование произведения таким же способом (п. 3 ст. 30). Подобный договор предоставляет пользователю меньше возможности в коммерческой реализации полученных прав, нежели договор о передаче авторских прав на исключительных условиях. Поэтому цена такого договора обычно бывает ниже.

Существует презумпция неисключительности использования передаваемых авторских прав. Права,

передаваемые по авторскому договору, считаются переданными на неисключительных условиях, если в договоре прямо не предусмотрено иное (п. 4 ст. 30 Закона).

По объектам исключительных прав авторские договоры классифицируются на издательские, сценарные, постановочные и др.

Закон "Об авторском праве и смежных правах" называет в числе необходимых такие условия авторского договора, как:

- способы использования произведения;
- срок и территория, на которые передается право;

234

- размер вознаграждения и (или) порядок его определения за каждый способ использования;
- порядок и сроки выплаты вознаграждения (абз. 1 п. 1 ст. 31).

Вознаграждение определяется в авторском договоре в виде процента от дохода за соответствующий способ использования произведения (продажу книги, прокат кинофильма и т.п.) или, если это невозможно осуществить в связи с характером произведения или особенностями его использования, в виде зафиксированной в договоре суммы либо иным образом (абз. 1 п. 3 ст. 31). При установлении вознаграждения в виде фиксированной суммы в договоре должен быть установлен максимальный тираж произведения (книг, компакт-дисков, журналов и т.п.). Превышение тиража (т.е. числа копий) будет рассматриваться как последующее издание или иное воспроизведение произведения, влекущее необходимость заключения нового договора и уплаты вознаграждения по нему. Допускаемые абз. 2 п. 3 ст. 31 Закона минимальные ставки вознаграждения установлены постановлением Правительства РФ от 21 марта 1994 г. № 218 "О минимальных ставках авторского вознаграждения за некоторые виды использования произведений литературы и искусства".

Авторский договор, независимо от его цены и порядка использования произведения, должен заключаться в письменной форме. Исключение сделано лишь для авторских договоров об использовании произведений в периодической печати (п. 1 ст. 32). Несоблюдение простой письменной формы договора лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение договора и его условий на свидетельские показания, хотя и не препятствует им приводить письменные и другие доказательства (п. 1. ст. 162 ГК). Такими доказательствами могут, в частности, служить протоколы переговоров о заключении договора, платежные ведомости о выплате авторского вознаграждения, переписка с правообладателем по поводу получения экземпляра его произведения.

Специальный порядок оформления договора допускается п. 2 ст. 32 Закона для продажи экземпляров программ для ЭВМ и баз данных и предоставления массовым пользователям доступа к ним. Согласно п. 3 ст. 14 Закона РФ "О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных" при продаже и предоставлении массовым пользователям доступа к программам для ЭВМ и базам данных "допускается применение особого порядка заключения договоров, например, путем изложения типовых условий договора на передаваемых экземплярах программ для ЭВМ и баз данных". На практике такие договоры называют "оберточными лицензиями".

Авторский договор заказа. Самостоятельным видом договора, применяемым в сфере интеллектуальной деятельности, является авторский договор заказа. По данному договору автор обязуется создать произведение в соответствии с условиями договора и передать его заказчику (п. 1 ст. 33 Закона).

235

Предметом авторского договора заказа является обязательство автора создать произведение - написать пьесу, сценарий кинофильма, учебное пособие и т.п. (литературный заказ), нарисовать

портрет (художественный заказ) и т.д., а также передать исключительные права на него заказчику. Основным правом заказчика служит право на использование созданного произведения, в том числе его воспроизведение, распространение, импорт, перевод и иную переделку на обусловленной договором территории. Главным правом автора является право на вознаграждение. Оно может определяться в фиксированной сумме, в виде процента дохода от продажи экземпляров будущего произведения или в форме комбинации того и другого вида вознаграждения. Вознаграждение устанавливается в рублях. Заказчик обязан в счет обусловленного договором вознаграждения выплатить автору аванс в размере, порядке и сроки, согласованные сторонами (п. 2 ст. 33).

Пункт 1 ст. 34 Закона "Об авторском праве и смежных правах" обязывает сторону, не исполнившую или ненадлежащим образом исполнившую обязательства по авторскому договору, возместить все убытки, причиненные другой стороне, включая упущенную выгоду. Вместе с тем п. 2 ст. 34 Закона предусматривает ограниченную ответственность автора за непредставление заказанного произведения в соответствии с условиями договора. Обычно она выражается в возврате автором заказчику полученного аванса.

По договорам о передаче смежных прав, закрепляемых за исполнителями, производителями фонограмм, организациями эфирного и кабельного вещания, смежные права передаются пользователям объектов этих прав на срок и на условиях, определяемых в соответствующих договорах.

Договоры о передаче исключительных исполнительских прав. Передачу по договорам другим лицам (пользователям) исключительных прав исполнителя предусматривают п. 4 и 7 ст. 37 Закона "Об авторском праве и смежных правах".

Предметом договора служит разрешение пользователю:

- осуществлять передачу исполнения или постановки в эфир и сообщение его для всеобщего сведения по кабелю;
- записывать ранее не записанные исполнение или постановку;
- воспроизводить их запись;
- передавать сделанную первоначально в некоммерческих целях запись в эфир или по кабелю;
- сдавать в прокат опубликованную в коммерческих целях фонограмму с участием исполнителя.

Договоры о передаче исключительных прав производителя фонограммы. Как и в договорах о передаче исполнительских прав, в данных договорах предметом является разрешение пользователю воспроизводить фонограмму (т.е. изготавливать ее экземпляры); переделывать или любым иным способом перерабатывать ее; распространять экземпляры фонограммы (продавать, сдавать в прокат и

236

т.д.); импортировать экземпляры фонограммы в целях распространения, включая экземпляры, изготовленные с разрешения производителя этой фонограммы.

Право на распространение экземпляров фонограммы путем сдачи их в прокат может быть передано пользователю только по его договору с производителем фонограммы - независимо от того, кому принадлежит право собственности на эти экземпляры (п. 3 ст. 38 Закона).

Договоры о передаче прав организаций эфирного и кабельного вещания. Обладая исключительным правом на передачу, организация эфирного вещания вправе разрешать другой организации одновременно ретранслировать свою передачу в эфир, передавать ее по кабелю, записывать и воспроизводить запись передачи, а также сообщать передачу для всеобщего сведения в аудиториях с платным входом. Хотя в ст. 40 Закона не упоминается слово "договор", все эти разрешения оформляются договорами организации эфирного вещания с пользователями.

Коллективное управление имущественными авторскими и смежными правами. Поскольку осуществление каждым обладателем своих имущественных авторских или смежных прав в индивидуальном порядке может представлять значительные трудности, закон предусматривает возможность создания в этих целях организаций, управляющих данными правами на коллективной основе (далее - управляющих организаций).

Создателями управляющих организаций могут быть только субъекты авторских и смежных прав - как первоначальных (авторы, их работодатели, исполнители и др.), так и производных (наследники авторов и другие правопреемники обладателей первоначальных прав в силу закона или договора).

В настоящее время созданы такие управляющие организации, как Российское авторское общество (РАО), Российское общество по смежным правам (РОСП), Российская фонографическая ассоциация (РФА), Российское общество по управлению правами исполнителей (РОУПИ) и Российское общество правообладателей в аудиовизуальной сфере (РОПАС). Согласно п. 1 Устава РАО эта организация является общественным объединением авторов и их правопреемников. Оно действует на принципах индивидуального членства. Основными целями РАО являются реализация и защита авторских прав.

Обладатели авторских и смежных прав добровольно на основе письменных договоров передают управляющим организациям полномочия на коллективное управление имущественными правами. На основе договорных полномочий управляющая организация предоставляет лицензии пользователям на соответствующие способы применения произведений и объектов смежных прав.

В функции управляющей организаций входят: согласование с пользователями размера вознаграждения, других лицензионных условий и предоставление лицензий пользователям; согласование с

237

пользователями размера вознаграждения в случаях, когда организация занимается его сбором без выдачи лицензий в силу п. 2 ст. 26, п. 2 и 3 ст. 39 Закона "Об авторском праве и смежных правах"; сбор вознаграждения; распределение и выплата собранного вознаграждения обладателям авторских и смежных прав; совершение любых юридических действий по защите управляемых прав.

Договор об уступке патента. Исключительные патентные права на объекты промышленной собственности могут быть переданы полностью или частично. Правовой формой полной передачи исключительных патентных прав является договор об уступке патента. Патентообладатель может уступить полученный патент любому физическому или юридическому лицу.

Договор об уступке патента подлежит регистрации в Патентном ведомстве. Без регистрации договор считается недействительным (п. 6 ст. 10 Патентного закона). Патент уступается по договору на оставшийся срок его действия. Продолжительность срока зависит от времени заключения договора: чем позже заключается договор после выдачи патента, тем короче этот срок.

Вознаграждение за уступку патента может выплачиваться в виде единовременной фиксированной суммы либо текущих платежей в размере части прибыли, получаемой покупателем от использования объекта патентных прав, либо сочетания первого и второго видов платежей. Единовременная сумма обычно выплачивается в установленный срок после регистрации договора в Патентном ведомстве путем перевода вознаграждения на счет патентообладателя. Текущие платежи выплачиваются за каждый последующий (после первого года) год использования объекта промышленной собственности.

Патентно-лицензионные договоры. В отличие от договора об уступке патента в рамках лицензионных договоров происходит частичная передача исключительных патентных прав на изобретения, полезные модели и промышленные образцы. Отдельные виды данных договоров делятся на разновидности по содержанию объектов передаваемых прав. К примеру, в связи с предоставлением лицензий на изобретения можно выделить лицензионные договоры на устройства, способы,

вещества, штаммы и т.д.

Важным критерием разделения договоров патентной лицензии на виды является объем передаваемых прав. По этому критерию различают лицензии исключительные и неисключительные. Существуют и другие основания классификации патентно-лицензионных договоров.

Договор патентной лицензии - это соглашение о предоставлении лицензии. Под *лицензией* понимается передача обладателем исключительного права третьим лицам в установленном порядке и на определенных условиях принадлежащего ему права на использование охраняемого объекта (изобретения, полезной модели, промышленного образца).

238

По лицензионному договору обладатель исключительного права (лицензиар) передает право на использование охраняемого объекта другому лицу (лицензиату), а последний принимает на себя обязанность вносить лицензиару обусловленные договором платежи и осуществлять другие действия, предусмотренные договором.

Обязательная лицензия выдается в случае, если патентообладатель не может использовать объект вследствие того, что в нем используется охраняемое патентом изобретение другого лица. В таком случае патентообладатель вправе требовать от последнего предоставления лицензии на использование его изобретения на договорных условиях.

Открытая лицензия - официально публикуемое Патентным ведомством безотзывное заявление патентообладателя о предоставлении любому лицу права на использование охраняемого объекта. При наличии такого заявления лицо, изъявившее желание использовать объект, заключает с патентообладателем не лицензионный договор (со всеми его реквизитами), а лишь договор о платежах. В целях поощрения патентообладателей к предоставлению открытых лицензий пошлина за поддержание в силе соответствующих патентов снижается на 50%.

Принудительная лицензия. При неиспользовании или недостаточном использовании патентообладателем изобретения либо промышленного образца в стране в течение четырех лет, а полезной модели в течение трех лет с даты публикации сведений о выдаче патента лицо, желающее и готовое использовать охраняемый объект, в случае отказа патентообладателя от заключения лицензионного договора может обратиться в Высшую патентную палату РФ с ходатайством о предоставлении ему принудительной лицензии с указанием пределов использования объекта, размера, сроков и порядка платежей. Принудительная лицензия предоставляется, если патентообладатель не докажет, что неиспользование или недостаточное использование объекта было обусловлено уважительными причинами.

Исключительная лицензия - один из наиболее распространенных видов патентных лицензий. Предметом данной лицензии является исключительное право на использование изобретения, полезной модели или промышленного образца в пределах, оговоренных сторонами, с сохранением за лицензиаром права на использование объекта лишь в части, не передаваемой лицензиату. В этой части лицензиар вправе как сам использовать охраняемый объект, так и передавать право использования другим лицензиатам.

Пределы (рамки, ограничения) исключительной лицензии касаются срока, территории либо способа использования охраняемого объекта. Например, лицензиат может приобрести право использовать изобретение сроком на семь лет всеми способами только на территории Москвы. Однако лицензиат может получить исключительное право и на территории всей страны, но только на изготовление либо применение, ввоз, предложение к продаже, продажу или

239

иное введение в коммерческий оборот продукта, содержащего запатентованное изобретение, а также на применение способа, охраняемого патентом.

В зависимости от наличия патентно-правовой охраны различаются, в частности, *лицензии патентные и беспатентные* (когда по заявке патент еще не выдан, но уже имеется решение о его выдаче). Наряду с возмездными существуют лицензии, передаваемые лицензиату бесплатно. По другим основаниям различают *обязательные, открытые и принудительные лицензии*. Наибольшее практическое значение имеют исключительные (в том числе полные) и неисключительные лицензии. Возможны и любые другие комбинации указанных факторов (т.е. срока, территории и способов применения изобретения).

В рамках исключительной лицензии могут устанавливаться также квоты на выпуск запатентованных изделий, предельные цены на произведенную по лицензии продукцию и другие условия, очерчивающие границы исключительных прав как лицензиата, так и лицензиара.

Неисключительная лицензия отличается от исключительной тем, что она никак не связывает лицензиара. Он вправе как сам использовать охраняемый объект в пределах и способами, на которых он выдал неисключительную лицензию, так и предоставлять аналогичные лицензии любым третьим лицам. Поскольку подобная лицензия не создает лицензиату сильной конкурентной позиции в сфере, к которой относится объект промышленной собственности, ее цена обычно бывает значительно ниже цены исключительной лицензии.

Полная лицензия. По договору полной лицензии лицензиат получает на определенный срок право монопольного использования охраняемого объекта. Этот договор отличается от договора уступки патента лишь сроком действия. По истечении обусловленного договором срока все права на объект вновь имеет сам патентообладатель.

Сублицензия. Данный вид лицензии вправе выдавать лишь владельцы исключительных, в том числе полных лицензий. В случае признания основной лицензии недействительной или истечения срока ее действия сублицензия также одновременно теряет силу.

Лицензионный договор составляется в письменной форме. Договор о выдаче лицензии, как и договор об уступке патента, действителен лишь при условии его регистрации в Патентном ведомстве.

В лицензионном договоре основное право лицензиара - право на получение лицензионного вознаграждения, размер которого определяется в виде фиксированной, единократно уплачиваемой суммы; периодических процентных отчислений от прибыли лицензиата либо одновременно одноразового платежа и процентных выплат. Лицензиар обязан обеспечить реальное осуществление передаваемых прав, для чего передать (за дополнительную плату) необходимую документацию, образцы изделий, оказать лицензиату техническую

240

и другую помощь, командировать своих специалистов, поставить специальное оборудование, комплектующие узлы, детали и сырье. Передача технической документации оформляется двусторонним приемом - передаточным актом.

Поскольку предметом лицензионного договора является предоставление лицензиату только права использования объекта промышленной собственности, передача по договору технической документации, образцов изделий и опыта лицензиара служит формой снабжения лицензиата конфиденциальной информацией, т.е. ноу-хау. По этим причинам лицензионный договор на практике зачастую является смешанным договором, содержащим элементы различных договоров (п. 3 ст. 421 ГК) - договора патентной лицензии и договора о передаче ноу-хау.

Лицензиар должен обеспечить сохранение в силе патента, на основе которого предоставлена лицензия (уплачивать пошлины, защищать патент в случае его оспаривания третьими лицами), и

техническую осуществимость производства продукции по лицензии, а также возможность достижения показателей, предусмотренных договором, при условии полного соблюдения лицензиатом технических условий и инструкций лицензиара.

Лицензиат вправе требовать исполнения лицензиаром его обязанностей и сам обязан выплачивать последнему обусловленное договором вознаграждение. Договором может быть предусмотрена обязанность лицензиата обеспечить банковские гарантии выплаты и гарантированные минимальные суммы вознаграждения на случай неиспользования объекта лицензии. Кроме того, лицензиат должен выпускать продукцию не ниже того качества, что и у лицензиара, рекламировать объект лицензии, поскольку от этого зависит объем реализации патентованных изделий, а следовательно, и размер процентных выплат, причитающихся лицензиару в качестве вознаграждения.

В течение срока действия лицензионного договора стороны обязаны незамедлительно информировать друг друга о всех произведенных ими усовершенствованиях и улучшениях, касающихся патентов, продукции, выпускаемой по лицензии, и специальной продукции. Специальной признается продукция, дополнительно разработанная лицензиатом с использованием охраняемых патентами объектов. Указанные усовершенствования и улучшения в первую очередь предлагаются сторонами друг другу на дополнительно согласованных ими условиях (возмездно или безвозмездно).

Обычным условием договора служит конфиденциальность, т.е. соблюдение лицензиаром и лицензиатом мер по предотвращению случайного или умышленного разглашения сведений, касающихся патентов, третьим лицам. Стороны обязуются сохранять конфиденциальность технической документации и информации, относящихся к производству продукции по лицензии и специальной продукции, а также принимают необходимые меры для предотвращения

241

их разглашения. В случае нарушения данного обязательства стороны возмещают друг другу причиненные этим убытки.

Договор об уступке товарного знака. Товарный знак (кроме коллективного) может быть уступлен его владельцем по договору юридическому или физическому лицу (зарегистрированному в качестве предпринимателя) в отношении всех или части товаров, для которых он зарегистрирован. Уступка товарного знака не допускается, если она может явиться причиной введения в заблуждение потребителя относительно товара или его изготовителя.

Лицензионный договор на использование товарного знака. Право на использование товарного знака может быть предоставлено его владельцем (лицензиаром) другому лицу (лицензиату) также по лицензионному договору. Этот договор может содержать условие о том, что качество товаров лицензиата будет не ниже качества товаров лицензиара и что лицензиар будет контролировать выполнение этого условия. Данная оговорка преследует цель защиты деловой репутации лицензиара и его имущественных интересов, а также интересов потребителей, ориентирующихся при выборе товара на хорошо зарекомендовавший себя товарный знак.

Договор об уступке товарного знака и лицензионный договор на его использование подлежат регистрации в Патентном ведомстве. Без этой регистрации они считаются недействительными.

Право использования товарного знака, как и другие исключительные права, могут быть переданы также в рамках договора коммерческой концессии (франчайзинга) и договора продажи (аренды) предприятия.

Передача исключительных прав по договору продажи предприятия как имущественного комплекса предусматривается ст. 559 ГК. В силу п. 2 этой статьи права на фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания и другие средства индивидуализации продавца и его товаров, работ или услуг, а также принадлежащих ему на основании лицензий права использования таких средств индивидуализации переходят к покупателю предприятия, если иное не предусмотрено

договором. Хотя об этом не говорится в п. 2 ст. 559 ГК, передача исключительных прав на товарные знаки и объекты патентных прав подлежит регистрации в Патентном ведомстве. Возможность передачи прав на обозначения, индивидуализирующие деятельность предприятия, и других исключительных прав по договору аренды предприятия предусмотрена п. 1 ст. 656 ГК.

Договор о передаче ноу-хау может заключаться по инициативе обладателя ноу-хау или его покупателя. Поскольку закон не регламентирует условия, необходимые для договора о передаче ноу-хау, в качестве существенных для этого договора выступают прежде всего условия о предмете договора, порядке и сроке передачи ноу-хау, вознаграждении за передаваемое ноу-хау, территории и сроке действия договора.

242

Передавая ноу-хау, его обладатель может сохранить за собой право использования данного ноу-хау и передачи его третьим лицам. Однако в договоре может быть предусмотрено, что ноу-хау вправе использовать и даже передавать по договору третьим лицам только покупатель ноу-хау. В зависимости от вида договора устанавливается и его цена, т.е. способ и размер вознаграждения, уплачиваемого покупателем за ноу-хау. Обычно в связи с этим говорят о передаче ноу-хау на исключительной и неисключительной основе, а также о "сублицензиях" (по аналогии с патентно-лицензионными и авторскими договорами). Наиболее распространенным является договор о передаче ноу-хау на исключительных условиях.

Предметом договора *передачи ноу-хау на исключительных условиях* служит передача не права использования, поскольку такового нет, а самого ноу-хау как совокупности разнородной неохраняемой информации.

В преамбуле договора обычно отмечается, что обладатель ноу-хау, имея на него фактическую монополию и являясь его единственным разработчиком, согласен передать ноу-хау покупателю за вознаграждение. Поскольку по договору передается не право, нет необходимости говорить об уступке права использования. Передается сама информация, и в договоре необходимо дать ее исчерпывающую характеристику. Ноу-хау передается в форме его описания обладателем.

Вознаграждение за передачу ноу-хау, подобно лицензионному вознаграждению по патентно-лицензионным договорам, может определяться различно: в виде единовременного платежа, периодически уплачиваемых процентов или их сочетания.

Вознаграждение выплачивается обладателю (переводится на его счет) в установленный срок после подписания договора. Оно может по усмотрению покупателя переводиться на счет в банке, указанный обладателем ноу-хау, или на счет, открытый покупателем на имя обладателя в банке, выбранном обладателем.

Ноу-хау передается для использования на территории, указанной в договоре. Договор действует в течение согласованного сторонами срока, исчисляемого с даты вступления договора в действие. Эта дата, как правило, определяется по дню выплаты покупателем вознаграждения

Обладатель ноу-хау обязан передать покупателю ноу-хау путем вручения ему по акту описания ноу-хау в определенный день после получения вознаграждения. Обладатель должен раскрыть ноу-хау с полнотой, идентичной той, которая обеспечила получение эффекта от демонстрации ноу-хау, подтвержденного заключениями отечественных и (или) зарубежных экспертов, если такая демонстрация имела место. Обладатель обязуется без дополнительной оплаты оказать покупателю помощь в уяснении содержания ноу-хау путем дачи необходимых консультаций. Обладатель обязан в течение срока действия договора не передавать ноу-хау третьим лицам

243

без согласия покупателя. Основное право обладателя - право на получение вознаграждения.

Покупатель обязан принять от обладателя по акту передаваемое ноу-хау и уплатить ему вознаграждение. Основными правами покупателя являются использование ноу-хау любыми способами и в любых коммерческих целях, а также передача его за вознаграждение третьим лицам.

К числу существенных условий, обычно согласовываемых сторонами и порождающих ряд их дополнительных прав и обязанностей, относятся конфиденциальность договора, отчетность и контроль, налоги, усовершенствования ноу-хау и качество продукции, производимой с его использованием.

Важное значение имеет ответственность сторон за нарушение договорных обязательств, определяемая их соглашением.

За невыплату в срок вознаграждения покупатель уплачивает обладателю установленные законом (ст. 395 ГК) или договором проценты от суммы платежа. Обладатель может потребовать от покупателя полного возмещения убытков (с зачетом процентов). За неосновательный отказ от принятия ноу-хау по акту на покупателя может быть возложена ответственность в форме неустойки, определяемой договором, а также взысканы предусмотренные убытки. Проценты и обязанность возмещения убытков могут быть применены также за неуплату текущих платежей за период использования ноу-хау.

Ответственность обладателя ноу-хау может наступить за непередачу ноу-хау в форме неустойки (пени), исчисляемой в соответствии с договором, а также возмещения убытков покупателя. При этом обладатель ноу-хау обязан вернуть покупателю полученное вознаграждение с процентами (согласно ст. 395 ГК).

В случае недобросовестности обладателя, неидентичности содержания переданного ноу-хау той информации, эффект от использования которой был продемонстрирован покупателю и подтвержден двусторонним актом и (или) заключением отечественных и (или) зарубежных экспертов, обладатель обязуется вернуть полученное вознаграждение и уплатить договорную неустойку. При этом обладатель презюмируется добросовестным (п. 3 ст. 10 ГК). Для применения к обладателю санкций покупатель должен опровергнуть эту презумпцию и доказать недобросовестность обладателя, представив, в частности, надлежаще заверенные бесспорные заключения экспертов того же уровня.

Обладатель ноу-хау и его покупатель несут взаимную ответственность за несоблюдение обязательств по сохранению конфиденциальности передаваемой информации. Ответственность выражается в форме возмещения в полном объеме убытков, причиненных нарушением.

244

[233](#) :: [234](#) :: [235](#) :: [236](#) :: [237](#) :: [238](#) :: [239](#) :: [240](#) :: [241](#) :: [242](#) :: [243](#) :: [244](#) :: [Содержание](#)
[245](#) :: [246](#) :: [247](#) :: [248](#) :: [249](#) :: [250](#) :: [251](#) :: [252](#) :: [253](#) :: [254](#) :: [255](#) :: [256](#) :: [Содержание](#)

Глава 9. ОБЕСПЕЧЕНИЕ И ЗАЩИТА ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

§ 1. Способы обеспечения исполнения обязательств

Сущность способов обеспечения исполнения. При вступлении в обязательственное правоотношение кредитор не всегда уверен в точном исполнении должником принятых на себя обязательств. Исходя из этого действующее законодательство предусматривает способы *обеспечения исполнения обязательств*, гарантирующие кредитору удовлетворение своего требования при неисполнении или ненадлежащем исполнении должником обязательства. Таковыми в соответствии со ст. 329 ГК являются неустойка, залог, удержание имущества должника, поручительство, банковская гарантия, задаток.

ГК не содержит исчерпывающего перечня способов обеспечения исполнения обязательств. Иные

способы могут быть предусмотрены законом или договором. Кредитор вправе использовать как один, так и несколько способов обеспечения исполнения обязательств. Например, в обеспечение возврата кредита банк вправе заключить договор поручительства за заемщика либо прибегнуть к такому способу обеспечения исполнения, как банковская гарантия либо одновременно использовать и тот, и другой способы обеспечения исполнения обязательства.

Обеспечение обязательства одним из предусмотренных способов создает обязательственное правоотношение между кредитором и должником или кредитором и иным лицом, которое обеспечивает обязательство должника (например, поручителем). Однако это обязательство находится в определенной зависимости от основного обязательства и носит по отношению к нему дополнительный характер (за исключением банковской гарантии). *Дополнительный характер обеспечительного обязательства* проявляется, во-первых, в том, что недействительность основного обязательства влечет за собой недействительность обеспечивающего его обязательства. Напротив, недействительность соглашения об обеспечении исполнения обязательства не влияет на действительность основного обязательства (п. 2, 3 ст. 329 ГК). Во-вторых, при переходе прав кредитора к другому лицу обеспечительное обязательство следует судьбе основного обязательства (ст. 384 ГК). Например, при замене кредитора по договору займа, обеспеченному залогом, для нового кредитора сохраняют силу условия о залоге. В-третьих, прекращение основного обязательства, как правило, влечет и прекращение его обеспечения (ст. 352, 367 ГК).

245

Приведенные общие правила имеют несколько исключений. Так, например, при ипотеке допускается уступка кредитором своих прав в отношении ипотеки без уступки прав по основному обязательству (ст. 355 ГК).

Неустойка. Неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности, в случае просрочки исполнения. По требованию об уплате неустойки кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков (п. 1 ст. 330 ГК).

Соглашение о неустойке должно быть совершено в *письменной форме* независимо от формы основного обязательства. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность соглашения о неустойке (ст. 331 ГК). Неустойка может быть определена законом. В этом случае кредитор вправе требовать уплаты неустойки, определенной законом (законной неустойки), независимо от того, предусмотрена ли обязанность ее уплаты соглашением сторон (п. 1 ст. 332 ГК).

Стороны непосредственно в договоре определяют *размер неустойки* (если она не установлена законом), *порядок исчисления денежной суммы, составляющей неустойку, соотношение между неустойкой и убытками*. Неустойка может исчисляться в виде процентов от суммы договора или неисполненной его части; в кратном отношении к сумме неисполненного или ненадлежаще исполненного обязательства; в твердой сумме, выраженной в денежных единицах. В договоре может быть установлен предельный размер неустойки.

При определении размера неустойки следует иметь в виду, что в соответствии со ст. 333 ГК при явной несоразмерности неустойки последствиям нарушения обязательства суд вправе уменьшить подлежащую уплате неустойку. Критериями несоразмерности в каждом случае могут быть: значительное превышение суммы неустойки над суммой возможных убытков, вызванных нарушением обязательств; чрезмерно высокий процент неустойки по сравнению с взимаемыми за сходные нарушения и др.

Уплата неустойки возможна в качестве отступного (п. 3 ст. 396 ГК). В этом случае исключается взыскание убытков, а должник освобождается от исполнения обязательства в натуре (ст. 409 ГК).

Залог. В силу залога кредитор по обеспеченному залогом обязательству (залогодержатель) имеет

право в случае неисполнения должником этого обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами лица, которому принадлежит это имущество (залогодателя), за изъятиями, установленными законом (п. 1 ст. 334 ГК).

Сторонами в залоговом правоотношении являются *залогодатель* - лицо, предоставившее имущество в залог, и *залогодержатель* - лицо, принявшее имущество в залог. Залогодержателем и

246

кредитором по основному обязательству всегда является одно лицо. Залогодателем же может быть как сам должник, так и третье лицо.

Предметом залога может быть всякое имущество, в том числе вещи и имущественные права. Не могут быть предметом залога имущество, изъятое из оборота; требования, неразрывно связанные с личностью кредитора (в частности, требования об • алиментах, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью), и иные права, уступка которых другому лицу запрещена законом. Не могут быть предметом залога деньги, кроме иностранной валюты. Залог отдельных видов имущества может быть законом запрещен или ограничен. Так, не допускается ипотека земель, находящихся в государственной или муниципальной собственности (ст. 63 Федерального закона от 16 июля 1998 г. № 102-ФЗ "Об ипотеке (залоге недвижимости)").

Залогодателем вещи может быть ее собственник либо лицо, имеющее на нее право хозяйственного ведения (унитарные предприятия). Залогодателем права может быть лицо, которому принадлежит закладываемое право. Требование, обеспечиваемое залогом, должно носить денежный характер.

Основанием возникновения залога являются договор или закон. Например, в соответствии с п. 5 ст. 480 ГК, если иное не предусмотрено договором купли-продажи, товар, проданный в кредит, с момента его передачи покупателю и до его оплаты признается находящимся в залоге у продавца для обеспечения исполнения покупателем его обязательства по оплате товара. К залогам, возникающему на основании закона, применяются правила о залоге, возникающем в силу договора, если законом не установлено иное.

Предмет залога может оставаться у залогодателя или передаваться залогодержателю. Исходя из этого различают *заклад* и *залог без передачи имущества залогодержателю*. Исторически заклад применялся в отношении движимых вещей. При закладе имущество передается залогодержателю. По общему правилу заложенное имущество остается у залогодателя, если иное не предусмотрено договором. Лишь в отношении ломбардного залога ГК содержит императивную норму о закладе. Имущество, на которое установлена ипотека, а также заложенные товары в обороте залогодержателю не передаются.

Помимо указанного разграничения по предмету залога выделяют *залог недвижимости - ипотеку, залог ценных бумаг, залог имущественных прав*. Разновидностями залога являются залог товаров в обороте и залог вещей в ломбарде. В отношении некоторых из приведенных видов залога имеет место специальное правовое регулирование (ст. 357, 358 ГК). Залог земельных участков, предприятий, зданий, сооружений, квартир и другого недвижимого имущества (ипотека) регулируется Федеральным законом "Об ипотеке (залоге недвижимости)". При этом действует приоритет Закона об ипотеке по отношению к ГК. Общие положения ГК о залоге применяются

247

к ипотеке в случаях, когда ГК или Законом об ипотеке не установлены иные правила.

Договор - наиболее распространенное основание возникновения права залога. Договор о залоге должен быть заключен в *письменной форме*. Договор об ипотеке, а также договор о залоге движимого имущества или прав на имущество в обеспечение обязательств по договору, который

должен быть нотариально удостоверен, также подлежат *нотариальному удостоверению*. Наряду с этим договор об ипотеке должен быть *зарегистрирован* в порядке, установленном для регистрации сделок с соответствующим имуществом.

В договоре об ипотеке может быть предусмотрена выдача закладной. Закладная не заменяет договор. Смысл закладной состоит в том, что она исключает возможность передачи прав по договору иным способом, кроме как передачи прав по закладной. Согласно Закону об ипотеке закладная является *именной ценной бумагой*.

Несоблюдение требований ГК к форме договора о залоге влечет его недействительность.

Право залога возникает с момента заключения договора о залоге, а в отношении залога имущества, которое надлежит передаче залогодержателю, - с момента передачи этого имущества, если иное не предусмотрено договором о залоге.

Действующее законодательство содержит значительное число диспозитивных норм, позволяющих сторонам самостоятельно применительно к конкретной ситуации формировать отношения по поводу предмета залога. Так, права залогодержателя на вещь, являющуюся предметом залога, распространяются на ее принадлежности, если иное не предусмотрено договором. На полученные в результате использования заложенного имущества плоды, продукцию и доходы право залога распространяется в случаях, предусмотренных договором (п. 1 ст. 340 ГК).

Однако закон содержит и императивные нормы, наиболее важной из которых является требование к *существенным условиям договора*. Таковыми являются предмет залога и его оценка, существо, размер и срок исполнения обязательства, обеспечиваемого залогом, указание на то, у какой из сторон находится заложенное имущество. Условие о предмете залога считается согласованным, если в договоре содержатся сведения, позволяющие однозначно идентифицировать предмет залога.

Залог обеспечивает денежное требование. Если иное не предусмотрено договором, залог обеспечивает требование в том объеме, какой оно имеет к моменту удовлетворения, в частности, проценты, неустойку, возмещение убытков, причиненных просрочкой исполнения, а также возмещение необходимых расходов залогодержателя на содержание заложенной вещи и расходов по взысканию.

Ипотека здания или сооружения допускается только с одновременной ипотекой по тому же договору земельного участка, на котором находится это здание или сооружение, либо части участка,

248

функционально обеспечиваемый закладываемый объект, либо принадлежащего залогодателя права аренды этого участка или его соответствующей части (п. 3 ст. 340 ГК). Особенности ипотеки предприятий, зданий и сооружений установлены в гл. XII Закона "Об ипотеке (залоге недвижимости)".

Закон определяет взаимные *права и обязанности сторон залогового правоотношения*. Так, залогодатель вправе, если иное не предусмотрено договором и не вытекает из существа залога, пользоваться предметом залога в соответствии с его назначением, в том числе извлекать из него плоды и доходы; отчуждать предмет залога, передавать его в аренду или безвозмездное пользование другому лицу либо иным образом распорядиться им (ст. 346 ГК). Однако осуществление этого права возможно только с согласия залогодержателя.

При залоге с передачей предмета залога залогодержатель вправе пользоваться переданным ему предметом залога лишь в случаях, предусмотренных договором. При этом он обязан регулярно представлять залогодателя отчет о пользовании.

Сторона, у которой находится заложенное имущество, обязана принимать меры, необходимые для

обеспечения сохранности заложенного имущества; немедленно уведомлять другую сторону о возникновении угрозы утраты или повреждения заложенного имущества. Залогодержатель и залогодатель вправе проверять по документам и фактически наличие, количество, состояние и условия хранения заложенного имущества, находящегося у другой стороны.

В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения должником обеспеченного залогом обязательства по обстоятельствам, за которые он отвечает, залогодержатель вправе обратиться взыскание на заложенное имущество для удовлетворения своих требований.

ГК устанавливает различный порядок обращения взыскания на заложенное движимое и недвижимое имущество.

По общему правилу требования залогодержателя (кредитора) удовлетворяются из стоимости заложенного недвижимого имущества по решению суда. Наряду с этим сторонам предоставляется возможность обратиться взыскание на предмет залога без обращения в суд. В этом случае требования кредитора удовлетворяются не на основании решения суда, а на основании нотариально удостоверенного соглашения между залогодателем и залогодержателем о внесудебной реализации предмета залога. Однако стороны вправе заключить такое соглашение только после возникновения оснований для обращения взыскания на предмет залога.

Что касается движимого имущества, то оно подлежит реализации по решению суда только в том случае, если стороны не согласовали иное. Это означает, что стороны при заключении договора залога движимого имущества вправе предусмотреть условие о реализации предмета залога без обращения в суд. Это правило относится к тем видам залога, при которых предмет залога остается у

249

залогодателя. При залоге порядок обращения взыскания на движимое имущество определяется условиями договора о залоге, если законом не предусмотрен иной порядок. Например, согласно п. 5 ст. 358 ГК при невозврате кредита в установленный договором срок ломбард вправе на основании исполнительной надписи нотариуса по истечении льготного месячного срока продать имущество с публичных торгов.

Однако ГК предусматривает случаи, когда приведенные выше правила не применяются и взыскание на предмет залога может быть обращено только по решению суда; при условии, что: 1) для заключения договора о залоге необходимо согласие или разрешение другого лица или органа; 2) предметом залога является имущество, имеющее значительную историческую, художественную или иную культурную ценность для общества; 3) залогодатель отсутствует и установить место его нахождения невозможно.

Имущество, на которое обращено взыскание, подлежит реализации путем продажи с публичных торгов. Начальная продажная цена заложенного имущества, с которой начинаются торги, определяется решением суда в случаях обращения взыскания на имущество в судебном порядке либо соглашением залогодержателя с залогодателем в остальных случаях. Заложенное имущество продается лицу, предложившему на торгах наивысшую цену.

При объявлении торгов несостоявшимися залогодержатель вправе по соглашению с залогодателем приобрести заложенное имущество и зачесть в счет покупной цены свои требования, обеспеченные залогом. К такому соглашению применяются правила о договоре купли-продажи. При объявлении несостоявшимися повторных торгов залогодержатель вправе оставить предмет залога за собой с оценкой его в сумме не более чем на 10% ниже начальной продажной цены на повторных торгах. Если залогодержатель не воспользуется правом оставить за собой предмет залога в течение месяца со дня объявления повторных торгов несостоявшимися, договор о залоге прекращается.

При недостаточности суммы, вырученной при реализации заложенного имущества, для покрытия требования залогодержателя он имеет право, при отсутствии иного указания в законе или договоре,

получить недостающую сумму из прочего имущества должника, не пользуясь преимуществом, основанным на залоге.

В тех случаях, когда сумма, вырученная при реализации заложенного имущества, превышает размер обеспеченного залогом требования залогодержателя, разница возвращается залогодателю.

Отношения по залогу прекращаются: 1) с прекращением обеспеченного залогом обязательства; 2) по требованию залогодателя при несоблюдении залогодержателем обязанностей по обеспечению сохранности предмета залога; 3) в случае гибели заложенной вещи или прекращения заложенного права, если залогодатель не воспользовался правом на замену и восстановление предмета залога; 4) в

250

случае продажи с публичных торгов заложенного имущества, а также, когда его реализация оказалась невозможной.

При прекращении залога вследствие исполнения обеспеченного залогом обязательства либо по требованию залогодателя залогодержатель, у которого находилось заложенное имущество, обязан немедленно возвратить его залогодателю.

Удержание. Кредитор, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику либо лицу, указанному должником, вправе в случае неисполнения должником в срок обязательства по оплате этой вещи или возмещения кредитору связанных с нею издержек и других убытков удерживать ее до тех пор, пока соответствующее обязательство не будет исполнено. Удержанием вещи могут обеспечиваться также требования, хотя и не связанные с оплатой вещи или возмещением издержек на нее и других убытков, но возникшие из обязательства, стороны которого действуют как предприниматели (п. 1 ст. 359 ГК).

По субъектному составу различают *два вида права удержания* - общегражданское (обязательство, на котором основано право удержания, не связано с предпринимательской деятельностью) и предпринимательское (обе стороны основного обязательства действуют как предприниматели).

Общегражданское право удержания возникает, во-первых, при неисполнении должником в срок обязательства по оплате стоимости вещи и, во-вторых, при неисполнении должником в срок обязательства по возмещению издержек и других убытков. Правом удержания могут обеспечиваться денежные требования.

Предпринимательское право удержания применяется как по основаниям, указанным для общегражданского удержания, так и во исполнение обязательства, стороны которого действуют как предприниматели. Таким образом, сфера применения этого вида удержания значительно шире общегражданского.

Основанием для применения права удержания может быть закон или договор. В силу прямого указания ГК право удержания применяется, например, в отношении договоров подряда, перевозки, поручения, комиссии. Так, комиссионер вправе удерживать находящиеся у него вещи, которые подлежат передаче комитенту, в обеспечение своих требований по договору комиссии (п. 2 ст. 996 ГК).

Основанием удержания является долг, срок уплаты которого уже наступил. В отличие от других способов обеспечения исполнения обязательств, возникающих и существующих до нарушения обязательства, удержание может возникнуть исключительно после нарушения обязательства.

Объектом удержания могут быть индивидуально определенные вещи, подлежащие передаче должнику. Родовые вещи могут быть объектом права удержания лишь при условии, что они каким-то образом индивидуализированы, что позволяет с точностью определить принадлежность той ли иной

вещи конкретному должнику.

251

При этом основание обладания чужой вещью должно быть законным. Например, перевозчик вправе удерживать груз, принятый к перевозке, до уплаты клиентом установленных платежей и сборов.

Кредитор не вправе удерживать излишнее имущество, большее по стоимости, чем необходимо для удовлетворения его требования. При этом учитываются будущие расходы - судебные расходы, расходы по реализации имущества с публичных торгов и др.

При неисполнении должником обязательства, обеспечиваемого правом удержания, кредитор вправе реализовать удерживаемую вещь с публичных торгов в порядке, установленном для реализации предмета залога.

Поручительство - один из древнейших способов обеспечения исполнения обязательств. По договору поручительства поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части. Поручительство возникает между кредитором должника и его поручителем (ст. 361 ГК).

В качестве поручителя может выступать любой субъект гражданского права.

Договор поручительства должен быть совершен в *письменной форме*. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность договора.

Из договора поручительства должно ясно следовать, за исполнение какого обязательства дано поручительство, кому оно дано (указание кредитора) и за кого оно дано (указание должника). Поручительство может обеспечивать как уже существующие требования, так и обязательство, которое возникнет в будущем. На практике договор поручительства заключается до заключения кредитного договора. В этом случае права и обязанности кредитора и поручителя ставятся в зависимость от того, будет ли заключен кредитный договор и получен должником кредит.

Выдача поручительства предполагает наличие определенных отношений между должником и поручителем. Как правило, это выражается в возмездности выдачи поручительства. Следует иметь в виду, что отношения между должником и поручителем не влияют на отношения кредитора и поручителя.

При неисполнении или ненадлежащем исполнении должником обеспеченного поручительством обязательства поручитель и должник отвечают перед кредитором *солидарно*, если законом или договором поручительства не предусмотрена субсидиарная ответственность поручителя.

Поручитель отвечает перед кредитором в том же объеме, как и должник, включая уплату процентов, возмещение судебных издержек по взысканию долга и других убытков кредитора, вызванных неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства должником, если иное не предусмотрено договором поручительства. Поручитель может принять на себя обязанность отвечать за исполнение

252

должником обязательства частично, например, в размере основной суммы долга либо основной суммы и процентов.

К поручителю, исполнившему обязательство, переходят все права кредитора по основному обязательству в том объеме, в котором поручитель удовлетворил требование кредитора. Поручитель становится на место кредитора по основному обязательству. По исполнении поручителем обязательства кредитор обязан вручить поручителю документы, удостоверяющие требование к

должнику, и передать права, обеспечивающие это требование.

Поручитель вправе также требовать от должника уплаты процентов на сумму, выплаченную кредитору, и возмещения иных убытков, понесенных в связи с ответственностью за должника.

В целях исключения двойного исполнения кредитору и поручителем, и должником закон устанавливает, что если обязательство, обеспеченное поручительством, исполнил должник, он обязан немедленно известить об этом поручителя.

Поручительство прекращается: 1) с прекращением обеспеченного им обязательства; 2) в случае изменения основного обязательства, влекущего увеличение ответственности или иные неблагоприятные последствия для поручителя, без согласия последнего; 3) с переводом на другое лицо долга по обеспеченному поручительством обязательству, если поручитель не дал кредитору согласия отвечать за нового должника; 4) если кредитор отказался принять надлежащее исполнение, предложенное должником или поручителем; 5) по истечении указанного в договоре поручительства срока, на который оно дано. Если такой срок не установлен, поручительство прекращается, если кредитор в течение года со дня наступления срока исполнения обеспеченного поручительством обязательства не предъявит иска к поручителю. Когда срок исполнения основного обязательства не указан и не может быть определен или определен моментом востребования, поручительство прекращается, если кредитор не предъявит иска к поручителю в течение двух лет со дня заключения договора поручительства.

Банковская гарантия. В силу банковской гарантии банк, иное кредитное учреждение или страховая организация (гарант) дают по просьбе другого лица (принципала) письменное обязательство уплатить кредитору принципала (бенефициару) в соответствии с условиями даваемого гарантом обязательства денежную сумму по представлении бенефициаром письменного требования о ее уплате (ст. 368 ГК).

Субъектами отношения по банковской гарантии являются гарант, принципал и бенефициар.

Гарант - лицо, выдавшее письменный документ, содержащий обязательство выплатить денежную сумму в случае представления бенефициаром письменного требования об оплате, составленного в соответствии с условиями банковской гарантии. В качестве гаранта

253

могут выступать только банк, иное кредитное учреждение или страховая организация.

Принципал - лицо, являющееся должником по обязательству, обеспечиваемому банковской гарантией.

Бенефициар - лицо, в пользу которого как кредитора принципала выдается банковская гарантия.

Основной юридический признак банковской гарантии как способа обеспечения исполнения основного обязательства состоит в независимости банковской гарантии от основного обязательства, в обеспечение исполнения которого она выдана (ст. 370 ГК).

Банковская гарантия выдается по просьбе принципала. Принятию обязательства гаранта перед бенефициаром предшествует соглашение между принципалом и гарантом о выдаче гарантии. В соглашении определяются требования к содержанию выдаваемой гарантии (в обеспечение какого обязательства она дается, на какую сумму, срок гарантии, при представлении каких документов производится выплата; размер вознаграждения, выплачиваемого принципалом гаранту за выдачу банковской гарантии; право гаранта потребовать от принципала в порядке регресса возмещения сумм, уплаченных бенефициару по банковской гарантии, и др.).

На основании соглашения принципала с гарантом гарант оформляет собственное обязательство перед бенефициаром, которое должно соответствовать соглашению. Банковская гарантия должна

быть оформлена *письменно*.

Банковская гарантия может быть: 1) отзывной или *безотзывной*. Согласно ст. 371 ГК банковская гарантия безотзывная, если в ней не предусмотрено иное; 2) *передаваемой* или *непередаваемой*. Принадлежащее бенефициару по банковской гарантии право требования к гаранту не может быть передано другому лицу, если в гарантии не предусмотрено иное (ст. 372 ГК).

Банковская гарантия вступает в силу со дня ее выдачи, если в гарантии не предусмотрено иное.

Требование бенефициара об уплате денежной суммы по банковской гарантии должно быть представлено гаранту в письменной форме с приложением указанных в гарантии документов и до окончания определенного в гарантии срока, на который она выдана. В требовании или в приложении к нему бенефициар должен указать, в чем состоит нарушение принципалом основного обязательства, в обеспечение которого выдана гарантия.

Получив требования бенефициара, гарант должен без промедления уведомить об этом принципала и передать ему копии требования со всеми относящимися к нему документами. Гарант должен рассмотреть требование бенефициара с приложенными к нему документами в разумный срок и проявить разумную заботливость.

Гарант вправе отказать бенефициару в удовлетворении его требования, если это требование либо приложенные к нему документы не соответствуют условиям гарантии либо представлены гаранту

254

по окончании определенного в гарантии срока. Об отказе удовлетворить требование бенефициара гарант должен немедленно уведомить его.

Гарант отвечает только в пределах суммы, указанной в гарантии.

Обязательство гаранта перед бенефициаром по гарантии прекращается: 1) уплатой бенефициару суммы, на которую выдана гарантия; 2) окончанием определенного в гарантии срока, на который она выдана; 3) вследствие отказа бенефициара от своих прав по гарантии и возвращения ее гаранту; 4) вследствие отказа бенефициара от своих прав по гарантии путем письменного заявления об освобождении гаранта от его обязательств (ст. 378 ГК).

Задаток. Задатком признается денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне, в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения (п. 1 ст. 380 ГК).

Предметом задатка может быть только денежная сумма, составляющая часть суммы платежей, причитающихся по договору со стороны, выдавшей задаток.

Сфера применения задатка не ограничена законом. Задаток может применяться для обеспечения исполнения обязательств как между гражданами, так и с участием юридических лиц.

Соглашение о задатке независимо от суммы задатка должно быть совершено в *письменной форме*. В случае сомнения в отношении того, является ли сумма, уплаченная в счет причитающихся со стороны по договору платежей, задатком, эта сумма считается уплаченной в качестве аванса, если не доказано иное.

На сегодняшний день на законодательном уровне применение задатка предусмотрено, например, при заключении договора на публичных торгах. Участники торгов вносят задаток в размере, в сроки и порядке, которые указаны в извещении о проведении публичных торгов. Если торги не состоялись, задаток подлежит возврату. Задаток возвращается также лицам, которые участвовали в торгах, но не выиграли их.

Если обязательство, обеспеченное задатком, прекращается до начала его исполнения по соглашению сторон либо вследствие невозможности исполнения, задаток должен быть возвращен.

При исполнении обязательства сумма задатка засчитывается в счет причитающихся по договору платежей.

Выдача и получение задатка побуждают стороны к исполнению договора, во исполнение которого выбран этот способ обеспечения исполнения обязательств. Обеспечительная функция задатка проявляется в том, что ГК устанавливает особые требования к стороне, не исполнившей основное обязательство. Так, если за неисполнение договора ответственна сторона, давшая задаток, он остается у другой стороны. Если же за неисполнение договора ответственна сторона, получившая задаток, она обязана уплатить другой стороне двойную сумму задатка.

255

Сверх того, сторона, ответственная за неисполнение договора, обязана возместить другой стороне убытки с зачетом суммы задатка, если в договоре не предусмотрено иное.

Потеря задатка лицом, давшим его, или выплата двойной суммы задатка лицом, получившим его, не прекращает между сторонами обязательства, обеспеченного задатком.

256

[245](#) :: [246](#) :: [247](#) :: [248](#) :: [249](#) :: [250](#) :: [251](#) :: [252](#) :: [253](#) :: [254](#) :: [255](#) :: [256](#) :: [Содержание](#)
[256](#) :: [257](#) :: [258](#) :: [259](#) :: [Содержание](#)

§ 2. Ответственность за неисполнение обязательств

Нарушение должником своих обязательств перед кредитором влечет за собой гражданско-правовую ответственность, которая выражается в применении к нарушителю мер, связанных с неблагоприятными для него имущественными последствиями. Гражданско-правовая ответственность направлена не на личность должника, а на его имущество. Поэтому неблагоприятные для неисправной стороны последствия выражаются в денежной или натурально-вещественной форме. Одной из главных целей гражданско-правовой ответственности является восстановление имущественного положения потерпевшего.

Условиями применения ответственности являются факт нарушения прав и законных интересов другого лица или неисполнения должником своих обязанностей, неправомерность действий должника, причинная связь между его неправомерными действиями и имущественным ущербом, понесенным кредитором, а также вина должника.

Под виной лица, не исполнившего или ненадлежащим образом исполнившего свое обязательство, понимается непринятие им всех необходимых мер при той степени заботливости и осмотрительности, которые от него требовались по характеру обязательства и условиям оборота (ст. 401 ГК). При этом лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность, отвечает за нарушение своих обязательств независимо от вины, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, т.е. чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. В договоре могут быть установлены любые иные обстоятельства, освобождающие должника от ответственности, за исключением соглашения об освобождении или ограничении ответственности за умышленные нарушения обязательства.

К основным мерам гражданско-правовой ответственности относятся: а) возмещение убытков; б) уплата неустойки; в) взыскание процентов за пользование чужими денежными средствами.

Возмещение убытков обычно рассматривается как основной вид ответственности в имущественном обороте. Под *убытками* понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его

имущества (реальный ущерб), а также

256

неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (ст. 15 ГК).

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 (ст. 15 ГК).

Требование о возмещении убытков должно подтверждаться надлежащими доказательствами. Обязанность доказывания факта нарушения принятых по договору обязательств, размера убытков, возникших в связи с нарушением, и причинной связи между неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства и понесенными убытками лежит на истце, т.е. на стороне, право которой нарушено и которая обращается с соответствующим требованием в суд.

С учетом инфляционных процессов сторонам предоставлено право самим определить, какие цены берутся во внимание при расчете убытков в случае нарушения ими своих обязательств. Если соответствующее условие не содержится в договоре, то действует правило, в соответствии с которым убытки рассчитываются 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 кредитор вправе требовать возмещения как прямых потерь, так и неполученных доходов. Необходимо иметь в виду, что из данного правила есть исключения, которые могут быть установлены в законе или предусмотрены в договоре. Речь идет о возможности ограничения указанного принципа. В частности, при несохранной перевозке грузов перевозчик обязан возместить убытки лишь в размере действительной стоимости утраченного либо недостающего груза. В договоре возможно предусмотреть, например, взыскание убытков в твердом размере и точно определить их состав или же включить условие об исключительной неустойке, т.е. полностью исключить право на возмещение убытков. При этом следует учитывать, что уменьшение размера убытков соглашением сторон допускается только тогда, когда это прямо не запрещено законом.

Нарушение обязательств может повлечь за собой не только обязанность возмещения убытков, но и уплату неустойки. 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

257

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 неустойки*.

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: это 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.

Проценты являются специальной мерой гражданско-правовой ответственности, которая не может быть отнесена ни к неустойкам, ни к убыткам. Поэтому к ним не могут применяться правила, относящиеся к неустойке.

Одной из основных функций гражданско-правовой ответственности является содействие реальному исполнению обязательств, ибо, заключая договор и принимая на себя определенные обязанности,

258

стороны, как правило, руководствуются необходимостью достижения конкретного результата.

Нарушение обязательства может выражаться в его ненадлежащем исполнении либо неисполнении. В последнем случае применение мер ответственности наряду с требованием об исполнении обязательства в натуре может привести к неосновательному обогащению кредитора, в особенности, когда за нарушение обязательства применяется длящаяся неустойка. В ГК вопрос о соотношении обязанности должника нести ответственность за нарушение своих обязательств и его же обязанности исполнить это обязательство в натуре решается по-разному в зависимости от двух ситуаций.

Если уплата неустойки и возмещение убытков вызваны ненадлежащим исполнением обязательства (например, поставлены товары ненадлежащего качества или некомплектные, объект строительства сдан с недоделками и т.п.), должник не освобождается от исполнения обязательства в натуре. В данном случае действует принцип реального исполнения обязательства.

Если же уплата неустойки и возмещение убытков вызваны неисполнением обязательства (к установленному сроку должник не приступил к исполнению обязательства), должник освобождается от исполнения обязательства в натуре, полностью компенсировав потери кредитора.

Гражданско-правовое регулирование имущественной ответственности предусматривает широкие возможности для усмотрения сторон. Это дает возможность предусматривать в договоре различные варианты, которые в наибольшей степени отвечали бы интересам сторон и характеру их взаимоотношений.

[256](#) :: [257](#) :: [258](#) :: [259](#) :: [Содержание](#)
[260](#) :: [261](#) :: [262](#) :: [263](#) :: [264](#) :: [265](#) :: [266](#) :: [267](#) :: [268](#) :: [269](#) :: [270](#) :: [271](#) :: [272](#) :: [273](#) :: [274](#) :: [275](#)
:: [276](#) :: [277](#) :: [278](#) :: [279](#) :: [280](#) :: [281](#) :: [Содержание](#)

Глава 10. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Предпринимательские отношения связаны с осуществлением особого вида человеческой деятельности - предпринимательской, являющейся проявлением таких качеств человека, как инициативность, систематичность и целенаправленность, преодоление трудностей на свой собственный риск и счет.

Эти качества в процессе предпринимательской деятельности направлены на достижение экономической цели - извлечение прибыли. Таким образом, предпринимательская деятельность является разновидностью экономической деятельности (ст. 34 Конституции РФ).

Одним из важнейших условий осуществления такой деятельности служит наличие рынков товаров (работ, услуг), капитала, рабочей силы.

Свобода осуществления субъектами предпринимательской деятельности порождает конфликты как между самими субъектами предпринимательской деятельности, так и между ними и остальным обществом. Поэтому данный вид деятельности требует правового регулирования. Поскольку эта деятельность предпринимателей и коммерческих организаций непосредственно связана с имущественными отношениями, то законодатель счел целесообразным дать определение предпринимательской деятельности в Гражданском кодексе РФ.

Предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от использования имуществом, 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.

Как следует из определения предпринимательской деятельности, такими критериями являются:

- самостоятельность осуществления лицом такой деятельности;
- осуществление деятельности на свой риск;
- систематичность извлечения прибыли;
- извлечение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров и оказания услуг;

лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность, должно быть зарегистрировано в порядке, установленном законом.

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 РФ, ст. 1 ГК).

Свобода в определении содержания договора может быть ограничена помимо императивных норм федерального закона также императивными нормами указов Президента РФ и постановлений

Правительства РФ

Самостоятельность 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 наступления случайных обстоятельств (не зависящих от действия лиц) относится на счет этого лица.

По общему правилу, в предпринимательской деятельности лицо освобождается от ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение договорных обязательств, лишь если надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, т.е. чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств (ст. 401 ГК).

Другой ведущий критерий связан с достижением цели предпринимательской деятельности - **систематического извлечения прибыли**.

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**.

261

Предпринимательством могут заниматься организации - юридические лица и отдельные граждане. Закон устанавливает обязательность государственной регистрации лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность, в уполномоченных государственных органах. Данное правило относится как к юридическим лицам, так и к гражданам - индивидуальным предпринимателям.

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. Такое требование установлено в целях контроля за деятельностью лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность.

Для защиты интересов третьих лиц, с которыми гражданин, осуществляющий предпринимательскую деятельность без государственной регистрации, вступил в те или иные правоотношения, законом установлено, что такое физическое лицо 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 предпринимательской деятельностью (п. 4 ст. 23 ГК).

Источниками права, регулирующего предпринимательскую деятельность, являются:

- законодательство о предпринимательской деятельности;
- правовой обычай и обязательное толкование закона высшими судебными органами;

принципы права.

Законодательство России о предпринимательстве охватывает широкий круг нормативных правовых актов, содержащих нормы, регулирующие предпринимательскую деятельность.

Лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность, находится в целом спектре правоотношений. Это:

1. Правоотношения частного порядка между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, между упомянутыми лицами и гражданами - потребителями и другими субъектами гражданского права (Российской Федерацией, субъектами Федерации, муниципальными образованиями), в основном регулируемые нормами гражданского законодательства. Таковы, прежде всего, отношения, возникающие из гражданско-правовых договоров по продаже товаров, работ (услуг) потребителям и т.п.
2. Правоотношения публичного порядка, основанные на властном подчинении, как правило, административно-правового характера.

262

Таковы отношения по уплате налогов и иных обязательных платежей в федеральный и местные бюджеты, ведению бухгалтерского учета и отчетности, соблюдению стандартов, норм по охране окружающей среды 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 конкретных отраслей законодательства, например, гражданского. Правовые 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 нормативно-правовых актов предполагает выделение законов и подзаконных правовых актов. Среди федеральных законодательных актов высшую силу имеют Конституция РФ и федеральные конституционные законы, затем следуют федеральные законы. Следует отметить, что отдельные законодательные акты, имеющие силу федерального закона, тем не менее обладают более высокой юридической силой по отношению к другим федеральным законам, регулирующим те же правовые отношения. Например, Гражданский кодекс РФ, Налоговый кодекс РФ, Таможенный кодекс РФ.

Иные нормативные акты, регулирующие предпринимательскую деятельность, располагаются по юридической силе следующим образом: 1) указы Президента РФ; 2) постановления Правительства РФ; 3) акты министерств, государственных комитетов, ведомств, федеральных комиссий, Банка России.

Классификация правовых актов по степени подчиненности субъектов права предполагает разграничение правовых актов гражданского и административного законодательства, 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 она может быть ограничена ведомственным правовым актом (п. 3 ст. 2 ГК).

К имущественным отношениям, основанным на административном или ином властном подчинении одной стороны другой, в том

263

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, Законы "Об ипотеке (залоге недвижимости)", "О простом и переводном векселе", "О несостоятельности (банкротстве)" и др.

Существует группа правовых актов, регулирующих отдельные виды предпринимательской деятельности: Федеральный закон от 3 февраля 1996 г. № 17-ФЗ "О банках и банковской деятельности", Закон РФ от 27 ноября 1992 г. "Об организации страхового дела в Российской Федерации", Закон РФ от 20 февраля 1992 г. "О товарных биржах и биржевой торговле", Федеральный закон от 29 октября 1998 г. № 164-ФЗ "О финансовой аренде (лизинге)" и др.

Разграничение по компетенции законодательного регулирования позволяет различать правовые акты в соответствии с разграничением полномочий РФ и субъектов РФ в (ст. 71-73 Конституции). Здесь следует учитывать, что в исключительном ведении Российской Федерации находятся гражданское законодательство, финансовое, кредитное, таможенное регулирование и т.д. Другие вопросы предпринимательства отнесены к совместному ведению России и субъектов РФ.

Как следует из законодательного определения предпринимательской деятельности, содержащегося в ст. 2 ГК, для осуществления предпринимательской деятельности требуется государственная регистрация осуществляющего ее лица в установленном законом порядке.

В настоящее время порядок регистрации юридических лиц определяется Федеральным законом от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц". В соответствии со ст. 1 названного Закона "государственная регистрация юридических лиц... - акт уполномоченного федерального органа исполнительной власти, осуществляемый посредством внесения в государственный реестр сведений о создании, реорганизации и ликвидации юридических лиц, а также иных сведений о юридических лицах...".

Закон устанавливает, что государственная регистрация осуществляется уполномоченным регистрирующим органом. Государственная регистрация осуществляется в срок не более 5 дней со дня представления документов в регистрирующий орган.

Закон также определяет: порядок предоставления документов для государственной регистрации; порядок государственной регистрации юридических лиц при их 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.

264

Порядок государственной регистрации физических лиц - предпринимателей установлен Законом РСФСР от 7 декабря 1991г. "О регистрационном сборе с физических лиц, занимающихся предпринимательской деятельностью, и порядке их регистрации", а также Положением о порядке государственной регистрации субъектов предпринимательской деятельности, утвержденным Указом Президента РФ от 8 июля 1994 г. № 1482.

С получением статуса предпринимателя лицо становится носителем прав и обязанностей, определяющих этот статус.

Наиболее важные права и свободы в сфере предпринимательства закреплены в Конституции РФ:

- 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.

Основные начала гражданского законодательства (ст. 1 ГК) предусматривают:

- 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 и обеспечение восстановления нарушенных прав, их судебную защиту.

Обязанности в сфере предпринимательства. Предоставление лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность, определенных прав, сопряжено с установлением для него определенных обязанностей, которые могут быть разделены на следующие группы.

Публичные:

1) *перед обществом и государством:*

- платить законно установленные налоги и сборы (ст. 57 Конституции);
- сохранять природу и окружающую среду (ст. 58 Конституции);

265

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:

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.

Перед участниками хозяйственных обществ и товариществ, членами трудовых кооперативов.

Перед наемными работниками (ст. 4 Трудового кодекса РФ):

- 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 комплексности правоотношений, в которых может находиться лицо при осуществлении предпринимательской деятельности, в зависимости от вида правонарушения к нему могут применяться меры: уголовно-правовой, административно-правовой, гражданско-правовой ответственности, ответственность из трудовых отношений.

Соответствующие составы этих видов правонарушений, рассмотренные в других главах учебника, действуют и в отношении лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность. Однако имеются особенности применения этих мер ответственности в сфере предпринимательства.

Уголовно-правовая ответственность предусматривается за совершение преступления в виде осуществления предпринимательской деятельности без регистрации, либо без легального разрешения (лицензия) в случаях, когда такое разрешение (лицензия) обязательно,

266

или с нарушениями условий лицензирования, если такое деяние причинило крупный ущерб гражданам, организациям или государству либо сопряжено с извлечением дохода в крупном размере (ст. 171 УК РФ "Незаконное предпринимательство").

Уголовный кодекс определяет ряд других составов преступлений в экономической сфере, связанных с осуществлением предпринимательства.

К ним можно отнести:

- ст. 171¹ - производство, приобретение, хранение, перевозка или сбыт немаркированных товаров и продукции;
- ст. 172 - незаконная банковская деятельность;
- ст. 173 - лжепредпринимательство;
- ст. 174, 174¹ - легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных незаконным путем в результате совершения лицом преступления;
- ст. 176 - незаконное получение кредита;
- ст. 178 - монополистические действия и ограничение конкуренции;
- ст. 179 - принуждение к совершению сделки или к отказу от ее совершения;
- ст. 181 - незаконное использование товарного знака;
- ст. 182 - заведомо ложная реклама;
- ст. 183 - незаконное получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну;
- ст. 185 - злоупотребление при выпуске ценных бумаг (эмиссии);

- ст. 188 - контрабанда;
- ст. 193 - невозвращение из-за границы средств в иностранной валюте;
- ст. 194, 198, 199 - уклонение от уплаты таможенных платежей, налогов и других обязательных платежей в бюджеты и внебюджетные фонды;
- ст. 195, 196, 197 - неправомерные действия при банкротстве, преднамеренное фиктивное банкротство;
- ст. 200 - обман потребителей.

Законодательство РФ предусматривает также составы **административных правонарушений в сфере предпринимательства**. Кодекс РФ об административных правонарушениях (гл. 14) называет следующие правонарушения в области предпринимательской деятельности:

- ст. 14.1 - осуществление предпринимательской деятельности без государственной регистрации или без специального разрешения (лицензии);
- ст. 14.2 - незаконная продажа товаров (иных вещей), свободная реализация которых запрещена или ограничена;

267

- ст. 14.3 - нарушение законодательства о рекламе;
- ст. 14.4 - продажа товаров, выполнение работ либо оказание населению услуг ненадлежащего качества или с нарушением санитарных правил;
- ст. 14.6 - нарушение порядка ценообразования;
- ст. 14.7 - обман потребителей;
- ст. 14.8 - нарушение иных прав потребителей;
- ст. 14.10 - незаконное использование товарного знака;
- ст. 14.11 - незаконное получение кредитов;
- ст. 14.12 - фиктивное или преднамеренное банкротство;
- ст. 14.15 - нарушение правил продажи отдельных видов товаров;
- ст. 14.20 - нарушение законодательства об экспортном контроле;
- ст. 14.21 - ненадлежащее управление юридическим лицом;
- ст. 14.22 - совершение сделок и иных действий, выходящих за пределы установленных полномочий;
- ст. 14.24 - нарушение законодательства о товарных биржах и биржевой торговле.

Другие главы Кодекса также могут предусматривать составы административных правонарушений лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность.

Кроме того, административная ответственность в сфере предпринимательства предусматривается нормативно-правовыми актами отдельных отраслей законодательства, в частности, нормами Налогового кодекса:

- ст. 117 - уклонение от постановки на учет в налоговом органе;
- ст. 119 - непредставление налоговой декларации;
- ст. 120 - грубое нарушение правил учета доходов и расходов и объектов налогообложения;
- ст. 122 - неуплата или неполная уплата сумм налога;
- ст. 124 - незаконное воспрепятствование доступу должностного лица налогового органа, таможенного органа, органа государственного внебюджетного фонда на территорию или в помещение налогоплательщика или налогового агента;
- ст. 126 - непредставление налоговому органу сведений, необходимых для осуществления налогового контроля.

Соответствующие составы административных правонарушений в сфере предпринимательства содержатся в законодательстве РФ о валютном регулировании и контроле, таможенном деле, стандартах, охране окружающей среды, недропользовании и т.п.

Как уже упоминалось, особенность применения **гражданско-правовой ответственности** при осуществлении предпринимательской деятельности заключается в том, что если иное не предусмотрено законом" или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательства, несет ответственность,

268

если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие обстоятельств непреодолимой силы.

Специальные случаи дополнения и исключения из этого правила предусмотрены в отношениях из договоров перевозки (ст. 794- 796 ГК), хранения (ст. 901 ГК), комиссии (ст. 993 ГК), доверительного управления имуществом (ст. 1022 ГК).

Кроме того, гражданское законодательство устанавливает солидарную ответственность нескольких должников по обязательствам, связанным с предпринимательской деятельностью, если законом, иными правовыми актами или условиями обязательства не предусмотрено иное (ст. 322 ГК).

Ответственность из трудовых отношений регулируется Трудовым кодексом РФ. Так, установлена обязанность работодателя возместить работнику материальный ущерб, причиненный в результате незаконного лишения его возможности трудиться (ст. 234). Работодатель, причинивший ущерб имуществу работника, обязан возместить его в полном объеме (ст. 235). В случае задержки заработной платы работодатель обязан уплатить работнику проценты в размере не ниже 1/300 действующей в это время ставки рефинансирования Центрального банка РФ (ст. 236). Предусмотрена обязанность возмещения морального ущерба, причиненного работнику (ст. 237).

Государственные гарантии предпринимательской деятельности. Реализация лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность, необходимых для этого прав и свобод, предусмотренных законодательством РФ, обеспечивается государственными гарантиями этих прав и свобод. Важнейшей из гарантий является конституционное закрепление этих прав и свобод.

Другое проявление государственных гарантий осуществления прав и свобод в сфере предпринимательства - обеспечение их реализации в соответствующих федеральных законах.

Таковы, например, п. 2 ст. 1 ГК, закрепляющий принцип свободы осуществления гражданских прав на основании договора; ст. 23 ГК, закрепляющая права индивидуального предпринимателя и ст. 212 ГК, устанавливающая возможность иметь в собственности имущество и предусматривающая равную защиту прав всех категорий собственников.

Налоговый кодекс РФ (ст 3) закрепляет принципы недискриминационного характера налогов и сборов, запрещает взыскание налогов и сборов, не предусмотренных Кодексом, предусматривает необходимость толкования всех неустраиваемых противоречий и неясностей актов законодательства о налогах и сборах в пользу налогоплательщика.

Статья 169 УК РФ устанавливает уголовную ответственность воспрепятствованию законной предпринимательской деятельности.

Государство законодательно закрепило меры поддержки малого предпринимательства в Федеральном законе от 14 июня 1995 г.

269

№ 88-ФЗ "О государственной поддержке малого предпринимательства в Российской Федерации". В частности, им предусматриваются разработка и реализация государственных программ поддержки малого предпринимательства (ст. 7), создание фондов поддержки малого предпринимательства (ст. 8), создание системы упрощенного налогообложения малого предпринимательства (ст. 9) и др.

Организационные формы предпринимательства. Лица могут осуществлять предпринимательскую деятельность в различных организационных формах:

1. отдельные граждане могут заниматься предпринимательской деятельностью 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 индивидуального предпринимателя применяются правила ГК, регулирующие деятельность коммерческих организаций (п. 3 ст. 23 ГК). Индивидуальный предприниматель отвечает по обязательствам всем своим имуществом, т.е. несет полную ответственность, за исключением имущества, на которое не может быть обращено взыскание.

Индивидуальный предприниматель 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, являются общим имуществом его членов и используются по соглашению между ними.

С образованием юридического лица предпринимательская деятельность может осуществляться в следующих организационно-правовых формах: полное товарищество, товарищество на вере; общество с ограниченной ответственностью; общество с дополнительной

270

ответственностью; закрытое или открытое акционерное общество, 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.

Другая форма объединения - **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.

Федеральный закон от 30 ноября 1995 г. № 190-ФЗ "О финансово-промышленных группах" предусматривает специальные формы объединений юридических лиц для реализации инвестиционных проектов в виде **финансово-промышленных групп (ФПГ)**. Закон устанавливает две разновидности ФПГ: объединение с установлением связи между основным и дочерним

обществом, объединение на основе договора.

Регулирование предпринимательской деятельности с участием иностранных инвестиций.
Законодательство регулирует деятельность иностранных инвесторов на территории РФ.

В соответствии с Федеральным законом от 9 июля 1999 г. № 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 Российской Федерации) вправе осуществлять инвестиции на территории Российской Федерации.

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.

Изъятия 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.

271

Иностранному инвестору на территории Российской Федерации 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 Российской Федерации;
- 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 РФ 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 представляет лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность, право собственности и ограниченные вещные права на имущество. Наиболее важными 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).

272

Из **оснований возникновения права собственности, предусмотренных** гражданским законодательством и наиболее часто встречающихся в предпринимательской деятельности, следует назвать:

1. изготовление вещи;
2. приобретение права собственности на результаты хозяйственного использования имущества (плоды, продукция, доходы);
3. договоры купли-продажи, поставки, мены, дарения, подряда, учредительный договор о создании организации, договор простого товарищества, иной договор или сделка;
4. правопреемство при реорганизации юридического лица.

При осуществлении предпринимательской деятельности важно 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.

Лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность, должно соблюдать требования 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).

Особым объектом недвижимости является **предприятие как имущественный комплекс**. Заключение договоров, объектом которых является предприятие, требует учета и оформления передачи всех видов имущества, входящего в предприятие как имущественный комплекс, включая права требования, долги, права на обозначения, индивидуализирующие предприятие, и т.п.

При использовании **денежных средств** следует учитывать ограничение на их использование в наличной форме и другие специальные требования (в частности, наличие контрольно-кассовых машин), установленные законодательством. Использование иностранной валюты осуществляется в соответствии с законодательством РФ о валютном регулировании и контроле. В частности, в соответствии с Законом РФ 1992 г. "О валютном регулировании и контроле" допускается использование иностранной валюты без разрешения Центрального банка РФ только в текущих валютных операциях, определенных законом.

Широко распространено использование в сфере предпринимательства **ценных бумаг**, таких, как акция, облигация, вексель, чек, платежное свидетельство. Поэтому важно соблюдать требования

закона, предъявляемые к оформлению этих ценных бумаг. Отсутствие обязательных реквизитов ценной бумаги или несоответствие установленной для нее формы влечет ее ничтожность (ст. 144 ГК).

Правовой режим имущества может определяться требованиями законодательства о его учете. В частности, Федеральным законом от 21 ноября 1996 г. № 129-ФЗ "О бухгалтерском учете" и иными нормативно-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, в свою очередь, из уставного (складочного) капитала, уставного фонда унитарного предприятия, добавочного и резервного капиталов, иных фондов, образуемых в соответствии с учредительскими документами юридического лица и принятой учетной политикой (амортизационный фонд, фонды наполнения и потребления), целевые и финансовые поступления.

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 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).

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 нужд, договор на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ.

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.

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.

Переработка сырья с целью изготовления продукции предполагает построение системы договоров путем заключения договора подряда на изготовление продукции из давальческого сырья, договора поставки сырья, договора поставки продукции потребителям.

Реализация товаров по прямым связям предполагает заключение прямых договоров поставки товаров между производителями-поставщиками и конечными получателями, которые затем могут продавать товары потребителям по договорам розничной купли-продажи или использовать товары для своих хозяйственных нужд.

Реализация товаров через посредника обычно предполагает заключение договоров с участием посредника - покупателя, комиссионера в зависимости от видов заключаемых договоров. Возможно

275

заключение двух или более договоров поставки с участием посредника или заключение товаропроизводителем договора комиссии (агентского договора) на совершение посредником сделок по продаже товаров на основании оформляемых комиссионером или агентом договоров поставки на продажу (или закупку) товаров.

Используются усложненные договорные системы, когда одновременно с реализацией товара передаются в пользование исключительные права на товарный знак, фирменные наименования на объекты, промышленной (интеллектуальной) собственности с оформлением этой передачи договором коммерческой концессии, лицензионным договором.

Широкое распространение получили лизинговые операции на основании договора лизинга, регулируемые ст. 665, 670 ГК и Федеральным законом 1988 "О финансовой аренде (лизинге)".

Возможна реализация товаров путем проведения торгов в форме аукциона или конкурса. При этом предприниматель, выступающий в качестве организатора торгов, должен соблюдать установленный законом порядок их проведения. Торги, проведенные с нарушением установленного законом порядка, могут быть признаны недействительными по иску заинтересованного лица.

Активно используются в предпринимательской деятельности при реализации товаров товарные биржи, деятельность которых регулируется Законом РФ 1992 г. "О товарных биржах и биржевой

торговле".

Под товарной биржей понимается организация с правами юридического лица, формирующая оптовый рынок систем организации и регулирования биржевой торговли, осуществляемой в форме гласных публичных торгов, проводимых в заранее определенном месте и в определенное время по установленным ею правилам.

Сделки, совершенные на бирже, называются **биржевыми**. Это договоры, заключаемые участниками биржевой торговли в отношении биржевого товара в ходе биржевых торгов. Биржевые сделки регистрируются на бирже.

Предприниматель реализует товары через товарную биржу с помощью привлекаемых биржевых посредников, которые и совершают биржевые сделки по поручению предпринимателя. **Биржевыми посредниками** являются брокерские (фирмы, брокерские конторы и независимые брокеры).

Важной составляющей предпринимательской деятельности является осуществление инвестиций. Предпринимательскую деятельность, связанную с вложением инвестиции 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 февраля 1999 г. № 39-ФЗ "Об инвестиционной деятельности в Российской

276

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 другие затраты.

Субъектами инвестиционной деятельности, осуществляемой в форме капитальных вложений, являются инвесторы, заказчики, подрядчики, пользователи объемов капитальных вложений и другие лица.

Отношения между участниками инвестиционной деятельности строятся на основании договоров и (или) государственного контакта, 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 уставный капитал при учреждении хозяйственных обществ, приобретения акций и (или) долей участия в хозяйственных обществах, покупки предприятия или иных основных средств.

Государственный контроль за предпринимательской деятельностью. Важной функцией правового регулирования предпринимательской деятельности является государственный контроль за ее надлежащим осуществлением.

Наиболее важными областями государственного контроля в сфере предпринимательства является:

- 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, проверки данных учета и отчетности; осмотр помещений и территорий, используемых для извлечения дохода (прибыли).

Субъектами налогового контроля со стороны государства являются: налоговые органы, таможенные органы и органы государственных внебюджетных фондов в пределах своей компетенции, а также органы налоговой полиции.

277

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 регистрации организации в налоговый орган по месту своего нахождения в течение 10 дней с даты регистрации (перерегистрации, изменения, ликвидации) (ст. 85 НК РФ). Такое же правило действует и в отношении регистрации физических лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность.

Банк обязан сообщить в 5-дневный 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, механических транспортных средств, сделок с ценными бумагами, обязаны не позднее 15 дней после регистрации направить информацию в налоговый орган по месту своего нахождения о зарегистрированных сделках (ст. 8² НК РФ).

Налоговые органы в целях налогового контроля проводят выездные и камеральные налоговые проверки, а также могут осуществлять встречные проверки иных лиц, если возникает необходимость получения информации от этих лиц в связи с проведением налоговых проверок о деятельности налогоплательщиков.

Камеральная налоговая проверка проводится по месту нахождения налогового органа на основе декларации и иных документов, представленных налогоплательщиком. Камеральная налоговая проверка проводится уполномоченными должностными лицами без специального разрешения руководителя налогового органа в течение трех месяцев со дня представления налогоплательщиком декларации и иных документов в налоговый орган.

Выездная налоговая проверка проводится на основании решения руководителя (его заместителя) налогового органа. Она может проводиться по одному или нескольким налогам, но не более одной по одним и тем же налогам за один и тот же период в течение года. Выездная налоговая проверка в связи с реорганизацией или ликвидацией юридического лица либо проверка вышестоящего налогового органа в порядке контроля может проводиться независимо от времени предыдущей налоговой проверки. Выездная налоговая проверка не может проводиться более двух месяцев, если иное не установлено законом.

По результатам выездной налоговой проверки не позднее двух месяцев после составления справки о проверке составляется акт налоговой проверки в установленной форме, подписываемый должностными

278

лицами налоговых органов и руководителями проверяемой организации либо индивидуальным предпринимателем.

Другой сферой государственного контроля является *контроль за соблюдением лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, законодательства о конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках*.

Этот вид контроля 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 Федерации), органов местного самоуправления, направленных на ограничение конкуренции;
- заключение соглашений (согласованные действия) федеральных органов исполнительной власти (субъектов Федерации) и органов местного самоуправления, ограничивающих конкуренцию;
- участие в предпринимательской деятельности должностных лиц органов государственной власти и государственного управления;
- недобросовестная конкуренция.

Со стороны государства контроль выполняют федеральные (территориальные) антимонопольные органы.

Важной сферой государственного контроля является *ценообразование*.

В соответствии с Указом Президента РФ от 28 февраля 1995 г. № 221 "О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов)" и принятым в его исполнение постановлением Правительства РФ от 7 марта 1995 г. № 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 августа 1995 г. № 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. В настоящее время для большинства субъектов естественных монополий таким органом является Федеральная энергетическая комиссия России.

Контроль за недопущением нарушений законодательства о конкуренции в виде соглашений (согласованных действий) хозяйствующих

279

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 выполнять и иные государственные органы в пределах предоставленных им полномочий. Так, при контроле за полнотой начисления налогов налоговые органы вправе проверять правильность применения цен по сделкам в случаях,

установленных законом (ст. 40 НК РФ).

Большое значение имеет государственный контроль за соблюдением государственных стандартов в сфере предпринимательской деятельности. Субъектами осуществления государственного контроля за соблюдением обязательных требований государственных стандартов являются Госстандарт России и иные специально уполномоченные государственные органы управления в пределах их компетенции. Непосредственно контроль производится государственными инспекторами. Формы государственного контроля за соблюдением стандартов перечислены в Порядке проведения Госстандартом России государственного контроля и надзора за соблюдением обязательных требований государственных стандартов, правил обязательной сертификации и за сертифицированной продукцией (работами, услугами), утвержденным приказом Госстандарта России от 30 декабря 1993 г. № 239.

Контроль выполняется в виде государственного надзора на всех стадиях производства (изготовления), реализации, использования, транспортировки, хранения и утилизации продукции и выполнения работ, оказания услуг. При осуществлении государственного надзора применяются испытания, измерительный контроль, технический осмотр, идентификация продукции и другие методы, обеспечивающие достоверность и эффективность результатов надзора.

По результатам испытания, измерительного контроля, технического осмотра и идентификации составляется протокол по установленной форме. При установлении нарушения обязательных требований 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 (ФКЦБ РФ). Она назначает и отзывает инспекторов для осуществления контроля.

Лицо, осуществляющее 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.

280

При выявлении нарушений законодательства о ценных бумагах контролирующие органы могут принять решение об отзыве лицензии.

ФКЦБ РФ осуществляет государственный контроль в форме надзора за соответствием объема выпуска эмиссионных ценных бумаг их количеству в обращении, а также проверок деятельности эмитентов, профессиональных участников рынка ценных бумаг.

Законодательство предусматривает и другие формы контроля в сфере предпринимательства на рынке ценных бумаг.

281

[260](#) :: [261](#) :: [262](#) :: [263](#) :: [264](#) :: [265](#) :: [266](#) :: [267](#) :: [268](#) :: [269](#) :: [270](#) :: [271](#) :: [272](#) :: [273](#) :: [274](#) :: [275](#) :: [276](#) :: [277](#) :: [278](#) :: [279](#) :: [280](#) :: [281](#) :: [Содержание](#)
[282](#) :: [283](#) :: [284](#) :: [285](#) :: [286](#) :: [287](#) :: [288](#) :: [289](#) :: [290](#) :: [291](#) :: [292](#) :: [293](#) :: [294](#) :: [Содержание](#)

РАЗДЕЛ IV ПРАВОВОЕ ОБЕСПЕЧЕНИЕ ЧАСТНЫХ ИНТЕРЕСОВ ГРАЖДАН

Глава 11. 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. Будучи

продуктом социальной среды, семья, в свою очередь, обладает способностью влиять на ход развития общества, государства. Семья выполняет важнейшие функции: демографическую (воспроизводство человеческого общества), воспитательную, экономическую, социальную, культурную, защитную. Поэтому общество, государство заинтересованы в благополучии семьи,

В широком смысле *семья* - союз близких людей, который основан на браке, родстве, передаче детей в приемную семью, на усыновлении.

Семья как юридическое понятие - не просто группа людей, скрепленная между собой супружескими или родственными связями, а группа совместно проживающих лиц, имеющая предусмотренные законом права и обязанности. Отношения между членами семьи урегулированы нормами семейного права, они называются семейно-правовыми. 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, - Конституция РФ, Семейный кодекс РФ, Гражданский кодекс РФ и другие нормативные акты.

Изменения, которые произошли в социальной и экономической жизни страны, переход к рыночным отношениям не могли не найти отражения в правовом регулировании семейных отношений. Семейный кодекс Российской Федерации, вступивший в силу с 1 марта 1996 г., внес существенные поправки, соответствующие новым социально-экономическим условиям развития общества. 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

282

в отношении женщин и ряд других международно-правовых актов, все они направлены на защиту семьи, ребенка.

Брак. Семья возникает из брака, он - основа семьи. Брак - 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, где в книге регистрации актов гражданского состояния стоят подписи жениха и невесты.

Государственная регистрация брака - юридический факт. Она устанавливается в интересах семьи 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. К примеру, сожительница (сожитель) не имеет права требования на материальное содержание от своего сожителя (сожительницы). Венчание в церкви также не заменяет регистрации брака, поскольку оно не порождает правовых отношений, предусмотренных законом для супругов. Существующий в России порядок заключения брака не знает помолвки, оглашения.

Заключая брак, человек приобретает целый ряд прав и обязанностей как личных неимущественных, так и имущественных. Это обязанности по воспитанию детей, право на взыскание алиментов, наследство, на раздел имущества и т.п. Вот почему закон, государство так серьезно относятся к регистрации брака.

Желающие зарегистрировать брак подают заявление в орган записи актов гражданского состояния по месту жительства одного из вступающих в брак или же их родителей. Органы загса 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, назначаются день и час регистрации. Заключение брака производится по истечении месяца со дня подачи заявления в орган загса. 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. К *условиям заключения брака*, прежде всего, относится взаимное добровольное согласие жениха и невесты, которое находит отражение в совместно поданном в загс заявлении, засвидетельствованном их личным присутствием

283

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 угрозы, насилия, от кого бы они ни исходили.

Однако одного согласия для заключения брака недостаточно. Для вступления в брак необходимо достижение брачного возраста - 18 лет. При наличии уважительных причин закон предусматривает снижение брачного возраста. К примеру, при беременности, рождении ребенка и пр. лица могут вступать в брак с 16 лет. Кроме того, субъектам РФ предоставлено право в виде исключения, с учетом особых обстоятельств, разрешать 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 в ст. 14 СК. 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 прямой восходящей и нисходящей линии (между 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 здоровом потомстве. 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.

С согласия лиц, вступающих в брак, возможно проведение медицинского обследования. Оно осуществляется бесплатно соответствующим государственным медицинским учреждением по месту жительства обследуемого. Результаты обследования составляют медицинскую тайну и могут быть сообщены другому лицу, вступающему в брак, только с согласия лица, прошедшего обследование. 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

284

восстановлен в порядке, установленном законом (ст. 26 СК). Семейный кодекс РФ 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 закону (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 вступать в новый брак до получения свидетельства о расторжении брака в органах загса (п. 2 ст. 25 СК). Расторжение брака в органе загса является более упрощенным, нежели в судебном порядке.

Расторжение брака и выдача свидетельства производятся загсом по истечении месяца со дня подачи заявления о расторжении брака. Брак, расторгаемый в органах загса, прекращается со дня государственной регистрации развода в книге регистрации актов гражданского состояния. За государственную регистрацию расторжения брака, включая выдачу свидетельства о расторжении брака, взимается госпошлина.

От расторжения брака в судебном порядке следует отличать *признание брака недействительным*. Перечень оснований, позволяющих признать брак недействительным, предусмотрен ст. 27 СК. К их числу относятся, 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 другого супруга наличие венерического заболевания или ВИЧ-инфекции. Недействительным признается и *фиктивный брак*, т.е. заключенный без намерения создать семью. Признание брака недействительным означает, что права и обязанности супругов прекращаются с момента его заключения, следовательно, 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.

285

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 своему желанию выбирают при заключении брака фамилию - общую добрачную фамилию мужа или жены, сохраняют свою добрачную фамилию, либо присоединяют к своей фамилии фамилию другого супруга при условии, что добрачная фамилия не является двойной. Перемена фамилии одним из супругов без расторжения брака не влечет изменения фамилии другого супруга. Большинство личных прав, например, на профессию, род занятий, супруги 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.

Семейный кодекс 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, паи, 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 осуществляются 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 *личную собственность*: имущество, принадлежавшее ему до брака, полученное во время брака в дар, в порядке наследования или по иным безвозмездным сделкам, например, приватизированное жилье. Собственностью каждого 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 супругов. Личной собственностью (имуществом) каждый супруг владеет, пользуется и распоряжается самостоятельно без согласия другого супруга. Однако законный режим имущества супругов действует, если брачным договором не установлено иное.

286

Договорный режим имущества супругов определяется *брачным договором*. Брачный договор известен законодательству большинства развитых стран. В нашей стране институт договорного режима имущества супругов только получает развитие, поскольку впервые его в семейном праве предусмотрел Семейный кодекс РФ, введенный в действие с 1 марта 1996 г.

Закон урегулировал этот вид договора достаточно полно. Он дает понятие брачного договора, определяет порядок и условия его заключения, содержание, механизм регистрации, изменения и расторжения, предусматривает основания признания его недействительным полностью или частично.

Согласно закону (ст. 40 СК) брачный договор есть 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, жилищных прав и иных положений, касающихся имущественных отношений супругов.

Взаимное материальное содержание означает, что супруги обязаны материально поддерживать друг друга. Эта обязанность 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.

Право такого требования имеет, к примеру, нетрудоспособный, нуждающийся бывший супруг, ставший нетрудоспособным до расторжения брака или в течение года с момента его расторжения, жена в период беременности и т.п. Суд может взыскать алименты, если супруг-ответчик обладает необходимыми для этого средствами

287

(ст. 90 СК). Способы и порядок уплаты алиментов по соглашению об их уплате определяются самим соглашением. Размер алиментов, взыскиваемых судом на содержание супруга и бывшего супруга, при отсутствии соглашения между ними об уплате алиментов определяется в твердой денежной сумме, выплачиваемой ежемесячно (ст. 91 СК).

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 те 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. Родители несут ответственность за воспитание своих детей.

К сожалению, иногда родители уклоняются от выполнения своих обязанностей, отказываются без уважительных причин взять своего ребенка из родильного дома, злоупотребляют своими правами, жестоко обращаются с 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. Лишение родительских прав не освобождает родителей от обязанности содержать своего ребенка.

Закон (ст. 72 СК) допускает *восстановление в родительских правах* в судебном порядке при условии, если родители (или один из них) изменили свое поведение, образ жизни, отношение к воспитанию своих детей. Однако закон не разрешает восстановление в родительских правах, если ребенок усыновлен и усыновление не отменено.

288

Возможно *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 решается судом. Основанием для принудительного изъятия ребенка у родителей является опасность оставления у них ребенка. Подобные ситуации могут возникать как по вине родителей, так и при отсутствии вины, когда родители- страдают психическим заболеванием, не способны руководить своими действиями, составляющими основу семейного воспитания.

Наряду с ограничением родительских прав, отобранием ребенка у родителей в судебном порядке закон (ст. 77 СК) предусматривает отобрание его в административном порядке органами опеки и попечительства на основе выносимого ими решения (постановления). Основанием для такого решения является непосредственная угроза жизни или здоровью ребенка. Органы опеки и попечительства незамедлительно обеспечивают временное устройство ребенка, о случившемся незамедлительно уведомляют прокурора и в течение семи дней после вынесения органом местного самоуправления акта об отобрании ребенка обращаются в суд с иском о лишении или об ограничении родительских прав. Возврат ранее отобранного у родителей ребенка возможен 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 нотариально удостоверяется. Такое соглашение имеет силу исполнительного листа, т.е. обязательно к исполнению. Размер, способы и порядок уплаты алиментов в этом случае определяются сторонами соглашения. Однако размер алиментов по соглашению не может быть ниже размера алиментов, взыскиваемых на несовершеннолетних детей по суду. Индексация размера алиментов, уплачиваемых по соглашению, производится в соответствии с этим соглашением. Одностороннего отказа 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 о 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 при основаниях, предусмотренных законом (п. 2 ст. 107 СК). Иски о взыскании алиментов могут предъявляться в суд по месту жительства ответчика или истца. Истцы по данной категории дел освобождаются

289

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.

Алименты удерживаются со всех видов заработка и (или) иного дохода, которые получают родители, а также с пенсий, пособий по государственному социальному страхованию, со стипендий, выплачиваемых в период обучения в учебных заведениях и на курсах, с доходов от предпринимательской деятельности и пр. Алименты не удерживаются с выходного пособия при увольнении, с единовременных премий и в других случаях, предусмотренных законом. Алименты взыскиваются с суммы заработка (дохода) после удержания из него налогов.

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 ребенок, 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 его имя и отчество записываются по ее указанию.

Закон дает перечень оснований, при которых обязательно учитывается согласие ребенка, достигшего 10 лет, на совершение определенных действий, например, при передаче на усыновление, на воспитание в приемную семью, при восстановлении родителей в

290

родительских правах и в других случаях, предусмотренных Семейным кодексом. При этом собственное мнение ребенка учитывается, если это не противоречит его интересам.

В целях защиты своих прав и интересов от злоупотребления со стороны родителей (лиц, их заменяющих) ребенок вправе самостоятельно обратиться за помощью в орган опеки и попечительства, который уполномочен на его защиту, а при достижении четырнадцатилетнего возраста - в суд.

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 полученные им доходы. Права собственности на имущество родителей ребенок не имеет. Право ребенка на распоряжение принадлежащим ему на праве собственности имуществом регулируется ГК РФ (ст. 26, 28). Гражданский кодекс (п. 2 ст. 26) предусматривает перечень сделок, которые подросток в возрасте от 14 до 18 лет вправе совершать самостоятельно, без согласия родителей (замещающих их лиц). К примеру, он 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), в приемную семью, в учреждения 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 - 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 судом может быть сокращена (ст. 128 СК).

291

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 3 месяца. О всех изменениях в записях усыновленного должно быть указано в решении суда об усыновлении (ст. 135 СК).

Установлены тайна усыновления ребенка и юридическая ответственность юридических (органы опеки и попечительства, службы социальной помощи и т.д.) и физических лиц (судьи, должностные и иные осведомленные лица) за разглашение ее против воли усыновителей.

В интересах ребенка усыновление может быть отменено в судебном порядке по основаниям, предусмотренным законом, к примеру, когда усыновитель жестоко обращается с усыновленным ребенком и в других случаях, когда налицо вина усыновителя. Отмена усыновления возможна и при отсутствии *вины* усыновителя. Основанием для этого может послужить тяжелое заболевание усыновителя, что делает невозможным для него выполнение своих полномочий. Не допускается отмена усыновления 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 защиту личных и имущественных прав и интересов несовершеннолетних детей, оставшихся без попечения родителей, могут устанавливаться *опека и попечительство*. 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.

292

Обязанности по опеке и попечительству исполняются опекуном (попечителем) безвозмездно. Опекуну (попечителю) выплачивается ежемесячное государственное пособие на содержание ребенка в размере, установленном Правительством РФ. При невыполнении опекуном (попечителем) своих обязанностей или совершении действий, противоречащих интересам ребенка, опека и попечительство могут быть прекращены, а сами опекуны (попечители) могут быть освобождены или отстранены от исполнения принятых на себя обязательств. В целях заботы о подопечных органы опеки и попечительства систематически контролируют деятельность опекунов.

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 родителями-воспитателями, являющимися совершеннолетними и дееспособными. При передаче в приемную семью ребенка, достигшего 10 лет, требуется его согласие. Ребенок передается в приемную семью на срок, предусмотренный договором, либо без его определения.

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.

Договор о передаче ребенка прекращает существование, как правило, по достижении воспитанником 18 лет. Досрочное прекращение возможно лишь при наличии уважительных причин, например, болезни приемных родителей, мешающей им заниматься воспитанием ребенка. Прекращение договора о передаче ребенка в приемную семью осуществляется в административном порядке по решению органов опеки и попечительства. Прекращение договора может быть обжаловано в суд.

Отношения с участием иностранных граждан и лиц без гражданства. Семейный кодекс РФ (ст. ст. 156-167) регулирует также семейные отношения с участием иностранных граждан и лиц без гражданства.

Условия заключения брака на территории РФ определяются для каждого из лиц, вступающих в брак, законодательством государства,

293

гражданином которого это лицо является в момент заключения брака.

Если лицо наряду с гражданством иностранного государства имеет гражданство РФ, к условиям заключения брака применяется законодательство РФ. При наличии у лица гражданства нескольких иностранных государств применяется по выбору данного лица законодательство одного из этих государств.

Браки между гражданами РФ, проживающими за пределами территории России, заключаются в дипломатических представительствах или консульских учреждениях РФ.

Брак между гражданами РФ и иностранными гражданами и лицами без гражданства на территории РФ, а также брак между иностранными гражданами на территории РФ расторгается в соответствии с российским законодательством. Расторжение брака между вышеуказанными лицами за пределами РФ признается действительным в РФ при соблюдении законодательства соответствующего иностранного государства о компетенции органов, принимавших решение о расторжении брака, и подлежащего применению при расторжении брака.

Личные неимущественные и имущественные права и обязанности супругов определяются законодательством государства, на территории которого они имеют совместное место жительства.

Отношения родителей и детей, проживающих в России, независимо от гражданства сторон, подчинены российскому семейному законодательству. При отсутствии совместного места жительства права и обязанности родителей и детей определяются законодательством государства, гражданином

которого являются дети (ребенок).

Установление и оспаривание отцовства определяются законодательством государства, гражданином которого является ребенок по рождению. Усыновление (удочерение), а также отмена усыновления производятся в соответствии с законодательством государства, гражданином которого является усыновитель. Вместе с тем усыновление на территории РФ иностранными гражданами ребенка, являющегося гражданином РФ, требует соблюдения правил, направленных на защиту прав усыновляемого, предусмотренных Семейным кодексом РФ.

Нормы иностранного семейного права не применяются в случае, если такое применение противоречило бы основам публичного порядка РФ. В этом случае применяется законодательство РФ (ст. 167 СК).

294

[282](#) :: [283](#) :: [284](#) :: [285](#) :: [286](#) :: [287](#) :: [288](#) :: [289](#) :: [290](#) :: [291](#) :: [292](#) :: [293](#) :: [294](#) :: [Содержание](#)
[295](#) :: [296](#) :: [297](#) :: [298](#) :: [299](#) :: [300](#) :: [301](#) :: [302](#) :: [303](#) :: [304](#) :: [305](#) :: [306](#) :: [307](#) :: [308](#) :: [309](#) :: [310](#)
 :: [311](#) :: [312](#) :: [Содержание](#)

Глава 12. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ЖИЛИЩНЫХ ОТНОШЕНИЙ

Одним из главнейших материальных условий жизни человека является жилище. Жилищные потребности возникают у человека с момента рождения и сохраняются на всем протяжении его жизни. Наличие жилищной проблемы характерно для любого общества. В настоящее время в Российской Федерации жилищная проблема - одна из самых острых для государства и общества.

Жилищное право - комплексная отрасль права, которая содержит нормы различных отраслей права: гражданского, административного, земельного и т.д. Особенно тесно оно связано с гражданским правом РФ. Гражданский кодекс РФ определяет основные понятия жилищного права, устанавливает общий порядок заключения и оформления договоров найма и их виды, обязанности нанимателя и т.п. Жилищный кодекс конкретизирует и детализирует положения ГК.

Круг жилищных правоотношений весьма широк, из него выделяют следующие *основные виды*: отношения пользования жилыми помещениями на основании договора найма либо по иным основаниям (членство в ЖК или в 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 жилищно-коммунальным обслуживанием граждан (жилищно-коммунальные отношения).

Основаниями возникновения жилищных правоотношений являются юридические факты: сделки (например, договор найма); административный акт (решение местной администрации о предоставлении квартиры), решение суда (например, о признании собственности на жилье), приобретательная давность, наследование и другие основания, связанные с возникновением правоотношений в сфере использования и эксплуатации жилищного фонда.

Нормативные акты, регулирующие жилищные правоотношения, являются *источниками жилищного права*. Они подразделяются на две основные группы: федеральные акты, акты субъектов РФ и акты органов местного самоуправления РФ.

295

Правовой основой всех этих нормативных актов является Конституция Российской Федерации. Она содержит основополагающие для жилищного права положения: право на жилище, его

неприкосновенность, запрет на произвольное лишение жилища, доступность и гарантированность объектов жилищного фонда, свобода передвижения и выбора места жительства и др.

Среди федеральных законов особое место занимает Жилищный кодекс РСФСР 1983 г. В настоящее время идет разработка нового Жилищного кодекса, поскольку многие нормы действующего кодекса в значительной мере устарели и нуждаются в изменении и дополнении.

К числу важнейших федеральных законов, принятых в последнее время, относятся Закон РФ от 24 декабря 1992 г. "Об основах федеральной жилищной политики", Закон РФ от 4 июля 1991 г. "О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации".

Кроме того, базовыми законодательными актами в жилищной сфере являются Гражданский кодекс РФ, Федеральный закон от 15 июня 1996 г. № 72-ФЗ "О товариществах собственников жилья", Федеральный закон от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним" и др. Ряд важнейших жилищно-правовых положений содержит Градостроительный кодекс РФ.

В сфере регулирования жилищных отношений видная роль отводится указам Президента РФ, постановлениям Правительства РФ. К источникам жилищного права относятся акты министерств, ведомств. Так, до сих пор действует Инструкция о порядке обмена жилыми помещениями, утвержденная в 1967 г. Министерством коммунального хозяйства РСФСР.

Поскольку в соответствии с Конституцией РФ жилищное законодательство относится к предметам совместного ведения Российской Федерации и субъектов РФ, то многие нормативные акты принимаются на региональном уровне. Субъекты Федерации издают собственные законы и иные нормативные акты, регулирующие жилищные правоотношения. Так, в г. Москве действует особый порядок приватизации жилого фонда, установленный постановлением Правительства г. Москвы от 27 августа 1991 г.

Правовые акты, касающиеся порядка управления муниципальным жилым фондом, издают и органы местного самоуправления.

Немалую роль в регулировании жилищных отношений играют разъяснения Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ, хотя эти разъяснения и не относятся к источникам права. Например, постановление № 8 Пленума Верховного Суда РФ от 24 августа 1993 г. "О некоторых вопросах применения судами Закона Российской Федерации "О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации" содержит разъяснения судам и иным субъектам о порядке применения действующих нормативных актов.

296

Для жилищного права большое значение имеет содержание понятия жилого помещения (жилой дом). *Жилое помещение* - помещение, предназначенное для постоянного проживания граждан и отвечающее установленным санитарным, техническим и иным требованиям.

Жилые помещения - жилые дома, квартиры и жилые комнаты. *Жилой дом* - самостоятельный объект, вид жилища, который имеет свои признаки. Жилой дом - здание (строение), в котором жилыми помещениями занята вся полезная площадь или более половины полезной площади.

Квартира - обособленная часть жилого дома, предназначенная для постоянного проживания и имеющая отдельный выход на улицу или лестничную клетку.

Жилая комната - конструктивно обособленная неделимая часть квартиры, используемая и предназначенная для жилья.

Жилое помещение состоит из *полезной (общей) площади*, т.е. суммы площадей всех помещений квартиры, включая площадь жилых комнат, подсобных помещений и мест общего пользования в

квартире - коридор, кухня, ванная комната и др., и из *жилой площади*, которая включает только площадь всех жилых комнат, в том числе площадь столовых, спален, комнат для отдыха, а также площадь всех утепленных террас и веранд, оборудованных для проживания.

Кроме того, в законе употребляется такое понятие, как *вспомогательная площадь* - площадь кухонь, уборных, прихожих, внутренних кладовок.

Жилые дома и иные жилые помещения согласно ст. 130 ГК относятся к недвижимому имуществу и входят в состав жилищного фонда. *Жилищный фонд* - совокупность всех жилых помещений, независимо от форм собственности, включая жилые дома, специализированные дома (общежития и др.), служебные жилые помещения, квартиры и иные помещения, предназначенные (пригодные) для проживания.

В жилищный фонд не входят нежилые помещения в жилых домах, предназначенные для торговых и иных нужд непромышленного характера.

Закон "Об основах федеральной жилищной политики" выделяет следующие *виды жилищных фондов*: частный, государственный, муниципальный, общественный, коллективный.

Частный жилищный фонд - жилые помещения, находящиеся в собственности физических и юридических лиц.

В состав жилищного фонда, находящегося в собственности граждан, входят: индивидуальные дома, приватизированные, построенные, приобретенные квартиры, дома, квартиры в домах ЖК и ЖСК с полностью выплаченным паевым взносом, квартиры и дома, приобретенные в собственность гражданами на иных основаниях, предусмотренных

297

законом (п. 1 ч. 1 ст. 73 Закона "Об основах федеральной жилищной политики").

В состав жилищного фонда, принадлежащего гражданам, входят также жилые дома, построенные или приобретенные на основании гражданско-правовых сделок, - договоров купли-продажи, мены, дарения и др.

Частная собственность на недвижимость или ее часть в жилищной сфере не ограничивается по количеству, размерам и стоимости, обеспечивается правом неприкосновенности и подлежит регистрации в местной администрации.

Собственник недвижимости в жилой сфере имеет право владеть, пользоваться и распоряжаться им, в том числе сдавать внаем, в аренду, продавать, сносить и совершать иные действия, не противоречащие закону.

Принудительное изъятие недвижимости без согласия собственника допускается только на основании решения суда.

В состав частного жилищного фонда, находящегося в собственности юридических лиц, входят жилые помещения, построенные или приобретенные за счет их средств, в том числе за счет средств ЖК и ЖСК с не полностью выплаченным паевым взносом.

В настоящее время согласно закону *собственниками жилых домов* могут быть коммерческие и некоммерческие организации, религиозные, благотворительные и иные фонды. Юридические лица могут иметь жилье в собственности только для сдачи его в пользование гражданам на основании договора. Однако чаще всего они приобретают жилые помещения в собственность для предоставления их своим работникам, нуждающимся в улучшении жилищных условий.

Государственный жилищный фонд - ведомственный фонд, состоящий в собственности РФ и

находящийся в хозяйственном ведении государственных предприятий или в оперативном управлении государственных учреждений, относящихся к государственной собственности. Он включает в себя и фонд, находящийся в собственности субъектов РФ, а также ведомственный фонд, находящийся в хозяйственном ведении государственных предприятий или в оперативном управлении государственных учреждений, принадлежащих соответствующему субъекту РФ.

В настоящее время государственный жилищный фонд находится в собственности различных субъектов: России, республик, областей, краев, городов Москвы и Санкт-Петербурга. Они выступают и как собственники жилья, и как носители государственных властных полномочий.

Муниципальный жилищный фонд - жилые дома и жилые помещения в домах, находящихся в собственности района, города, сельского поселения и др., а также ведомственный жилищный фонд, находящийся в хозяйственном ведении муниципальных предприятий или оперативном управлении муниципальных учреждений.

298

Согласно Конституции РФ (ст. 132) органы местного самоуправления самостоятельно управляют муниципальной собственностью. От имени муниципального образования права собственности осуществляют органы местного самоуправления. Муниципальный жилищный фонд подлежит приватизации.

Общественный жилищный фонд включает в себя жилые дома и жилые помещения, находящиеся в собственности отдельных общественных объединений. Общественные объединения - вид некоммерческих организаций, созданных на добровольной основе по инициативе граждан, объединенных общностью интересов.

Общественный жилищный фонд представляет собой разновидность частного жилищного фонда. Собственники общественного жилищного фонда вправе самостоятельно распоряжаться принадлежащими им жилыми домами. Особенностью общественного жилищного фонда является то, что его жилые помещения предназначены для обеспечения жильем прежде всего членов и служащих этих организаций (к примеру, членов творческих союзов и т.д.).

Приватизация жилых помещений в домах общественного жилищного фонда допустима только с согласия собственников этого фонда.

Жилищный фонд в коллективной собственности является самостоятельным видом фондов: жилые дома и жилые помещения, находящиеся в общей совместной или общей долевой собственности различных субъектов частной, государственной, муниципальной собственности, собственности общественных объединений. В коллективной собственности жилищный фонд принадлежит не одному, как это было характерно для всех вышеуказанных фондов, а, по крайней мере, двум субъектам.

Перевод жилых помещений, предназначенных для проживания граждан, в нежилые, как правило, не допускается. Однако по решению органов исполнительной власти субъектов РФ в исключительных случаях такой перевод возможен.

Основаниями для этого могут быть:

1. признание жилых помещений непригодными для постоянного проживания;
2. признание жилых помещений временно непригодными для проживания;
3. признание в исключительных случаях факта целесообразности изменения функционального назначения жилых помещений, расположенных на первом этаже, путем перевода их в нежилые.

Основания пользования жилым помещением. Жилищный фонд в России является составной частью жилищно-коммунального хозяйства. Центральным органом управления жилищно-коммунальным хозяйством, в том числе жилищным фондом, является Государственный

комитет РФ по строительству и жилищно-коммунальному комплексу. В субъектах РФ имеются соответствующие жилищные органы управления, которые ведут учет граждан, нуждающихся в

299

улучшении жилищных условий, выдают ордера на вселение, проводят приватизацию жилых помещений и т.д..

При органах местной администрации создаются специальные управления жилищного хозяйства: ЖЭК, РЭУ, ДЕЗ и т.д.

Управление в сфере жилищного хозяйства осуществляется в разных формах: государственная регистрация жилых помещений; государственный учет жилищного фонда; распределение жилых помещений; контроль за использованием жилого фонда и т.д.

Согласно ст. 131 ГК право собственности на жилые помещения, его возникновение, переход, ограничение и прекращение подлежат государственной регистрации, и несоблюдение этого требования влечет отказ в признании и защите права. Не подлежат государственной регистрации права на жилые помещения, возникающие из договора найма жилого помещения социального использования. Регистрация производится учреждениями юстиции, и с этого момента у лица возникает право на жилище, ему выдается свидетельство.

Наряду с государственной регистрацией может осуществляться и *государственный учет жилищного фонда*, который является одной из форм государственного управления жилищным хозяйством, осуществляемого по единой для РФ системе в порядке, установленном Правительством РФ. Целью учета является получение информации о местоположении, количественном и качественном составе, техническом состоянии и стоимости объектов жилого фонда.

Согласно Положению о государственном учете жилищного фонда в Российской Федерации, утвержденному постановлением Правительства РФ от 13 октября 1997 г. № 1301, государственному учету, независимо от форм собственности, подлежат все жилые дома, специализированные дома (общежития, гостиницы-приюты и т.д.), служебные жилые помещения, квартиры и другие помещения, пригодные для проживания граждан. Государственный учет включает в себя: технический, официальный статистический, бухгалтерский. Основу его составляет технический учет, осуществляемый независимо от принадлежности жилищного фонда, путем проведения технической инвентаризации и регистрации документов об обязанностях правообладателей по содержанию жилых строений и помещений. Учет домовладений, строений и жилых помещений (квартир) производится органами Бюро технической инвентаризации (БТИ), которые находятся в ведении местной администрации.

За использованием и сохранностью жилищного фонда осуществляется государственный контроль. Его задачей является обеспечение соблюдения всеми юридическими и физическими лицами правил пользования жилищным фондом, порядка его распределения и предоставления в пользование, а также приобретения в собственность. Основным органом, осуществляющим контроль за использованием и сохранностью жилищного фонда, в соответствии с постановлением Правительства РФ от 26 сентября 1994 г. № 1086 "О

300

государственной жилищной инспекции в Российской Федерации" является государственная жилищная инспекция.

Право граждан на жилище, провозглашенное в Конституции РФ (ст. 40), реализуется в различных жилищных правоотношениях по поводу жилья, его использования.

Право пользования жилым помещением может возникнуть по нескольким основаниям: договор

социального найма, приобретение жилья в собственность по сделкам, приобретение права собственности на жилье в силу судебного акта, приобретение права собственности на жилье в результате членства в ЖК или в ЖСК.

Собственники жилых помещений могут сдавать свое жилище для проживания: на основании договора найма, где нанимателем может быть только гражданин - физическое лицо, а в качестве най-модателя может выступать собственник жилого помещения (государство, муниципальное образование, юридическое лицо, гражданин и др.) либо уполномоченные им лица. Договор найма жилого помещения является основным договором жилищного права. Действующее законодательство различает *две разновидности договора найма*: социальный и коммерческий.

Договор социального найма. Заключается на пользование жилыми помещениями, находящимися в государственной и муниципальной собственности, в жилищном фонде социального использования (п. 1 ст. 672 ГК).

На основании этого договора жилое помещение предоставляется бесплатно гражданам, нуждающимся в улучшении жилищных условий, малообеспеченным, ветеранам, инвалидам и др., указанным в Законе "Об основах федеральной жилищной политики" в пределах нормы жилой площади. Согласно ст. 38 ЖК она устанавливается в размере 12 кв. м на одного человека. Законом "Об основах федеральной жилищной политики" (ст. 11) введено понятие "социальная норма площади жилья". *Социальная норма площади жилья* - размер площади жилья, приходящейся на одного человека, в пределах которой предоставляются компенсации (субсидии) при оплате жилья и коммунальных услуг (ст. 1 Закона). Так, в г. Москве социальная норма предоставления жилого помещения по договору социального найма составляет 18 кв. м общей (полезной) площади на 1 человека.

Закон закрепляет право граждан на дополнительную жилую площадь в виде комнаты или в размере 10 кв. м. *Дополнительная жилая площадь* предоставляется гражданам, страдающим тяжелыми формами некоторых хронических заболеваний, а также гражданам, которым эта площадь необходима по условиям и характеру выполняемой работы, при этом размер ее может быть увеличен до 20 кв. м.

Одной из особенностей социального найма является то, что жилая площадь предоставляется гражданам, нуждающимся в улучшении жилищных условий, в соответствии с существующей очередью

301

на улучшение жилищных условий. Учет граждан осуществляется, как правило, по месту их жительства исполнительным органом местного самоуправления. Учет может вестись по месту работы гражданина, если организация имеет жилищный фонд и ведет жилищное строительство. Граждане снимаются с учета по месту жительства органом регистрационного учета, например, в случае изменения места жительства, осуждения к лишению свободы, смерти.

Закон, регулируя порядок предоставления жилой площади, определяет круг лиц, имеющих право на внеочередное предоставление жилья: инвалиды ВОВ, инвалиды труда I и II групп, многодетные семьи и др. Возможно предоставление жилья вне очереди, например, реабилитированным гражданам, детям-сиротам.

Жилая площадь предоставляется гражданам на основании *ордера*, который является единственным основанием для вселения в жилое помещение по договору найма. На основании ордера заключается в *письменной форме* договор социального найма между нанимателем - гражданином, которому выдан ордер, и наймодателем - жилищно-эксплуатационной организацией, где будет храниться ордер.

Предметом договора социального найма может быть только изолированное жилое помещение, состоящее из квартиры. Часть комнаты, смежные комнаты и подсобные помещения не могут быть самостоятельным предметом договора социального найма.

В договоре должны быть указаны предмет договора, права и обязанности сторон, он должен быть подписан сторонами

Наниматель жилого помещения вправе с согласия наймодателя сдать занимаемое им жилое помещение в поднаем, произвести в установленном порядке переустройство или перепланировку жилого помещения.

Договор социального найма может быть изменен только с согласия нанимателя, членов его семьи и наймодателя, за исключением случаев, предусмотренных законом, например, раздела жилого помещения по требованию совершеннолетнего члена семьи нанимателя (ст. 86 ЖК).

Договор социального найма может быть расторгнут по инициативе нанимателя (в любое время) и наймодателя, но только по основаниям, предусмотренным законом. По общему правилу *выселение граждан* допускается только по решению суда. Из общего судебного порядка имеется исключение - выселение в административном порядке с санкции прокурора, если лицо самоуправно заняло жилое помещение. Действия прокурора могут быть обжалованы в суд.

Договор коммерческого найма. Закон регулирует отношения, связанные с наймом жилого помещения на возмездных началах, по договору коммерческого найма. Этот договор имеет не только сходство с договором социального найма, но и отличия от него.

Договор *коммерческого найма* может заключаться на пользование жилым помещением во всех видах жилищного фонда, а социального

302

найма - только на жилые помещения в домах государственного или муниципального жилищного фонда.

В отличие от социального найма при коммерческом не требуется прохождения таких стадий, как постановка на учет, получение ордера на вселение. В основе коммерческого найма лежит добровольное соглашение сторон, тогда как в основе социального найма - административный акт (решение органа власти). Если договор коммерческого найма - срочный и заключается на срок не более 5 лет (ст. 683 ГК), то социальный найм - бессрочен. Коммерческий найм производится без нормирования размера жилой площади, социальный - в пределах установленных норм; расторжение договора коммерческого найма влечет во всех случаях выселение без предоставления жилого помещения, тогда как при расторжении договора социального найма лицо выселяется, как правило, с предоставлением жилого помещения. Жилье, полученное по коммерческому найму, не подлежит приватизации.

Договор коммерческого найма жилого помещения может заключаться во всех жилищных сферах, в том числе в частном, государственном и муниципальном жилищных фондах, особенно широко он применяется в индивидуальном жилищном фонде.

Для заключения этого договора достаточно соглашения сторон: собственника помещения (наймодателя) и нанимателя. Заключается он в *письменной форме*, не требует обязательного нотариального удостоверения, этот вопрос стороны решают сами.

Данный договор является *срочным* и заключается на срок, не превышающий 5 лет, он может быть и краткосрочным, если заключен на срок до одного года. По истечении срока договор заключается на новый срок.

Договор коммерческого найма, как и договор социального найма, *является двусторонним*, в нем определяются права и обязанности сторон. Отдельные права и обязанности сторон установлены законом.

Основная *обязанность наймодателя* - предоставление нанимателю пригодного для проживания

жилого помещения, являющегося объектом данного договора. Наймодатель обязан также осуществлять надлежащую эксплуатацию жилого дома, предоставлять или обеспечивать предоставление нанимателю коммунальных услуг, обеспечивать своевременное проведение капитального ремонта, выполнять другие обязанности, предусмотренные законом и договором (п. 2 ст. 676 ГК).

Наниматель несет следующие обязанности (ст. 678 ГК): использовать жилое помещение только для проживания; самостоятельно проводить текущий ремонт; своевременно, в сроки, предусмотренные договором, вносить плату за жилое помещение и оплачивать коммунальные услуги, соблюдать правила пользования жилым помещением, в частности, не нарушать покой других жильцов дома и т.д.

303

Наниматель не вправе без согласия наймодателя и уполномоченных органов производить переустройство и реконструкцию занимаемого им жилого помещения.

К числу прав нанимателя по договору коммерческого найма относится право сдачи помещения вподнаем и право на вселение временных жильцов. Данное правило не действует при краткосрочном договоре. Наниматель вправе с согласия постоянно с ним проживающих лиц в любое время расторгнуть договор, письменно предупредив об этом наймодателя за 3 месяца (ст. 687 ГК).

По требованию наймодателя договор может быть расторгнут в судебном порядке в случае невнесения нанимателем платы за жилье за 6 месяцев, если договором не установлен более длительный срок или в случае разрушения, порчи жилого помещения и т.д. В случае расторжения договора наниматель и другие граждане, проживающие в жилом помещении к моменту расторжения договора, подлежат выселению из жилого помещения на основании решения суда.

Право собственности на жилое помещение. Граждане могут улучшать свои жилищные условия путем приобретения жилых помещений в собственность, причем без ограничения его количества, размеров и стоимости. Законодательство предусматривает следующие способы *приобретения жилья в собственность*, заключение сделок (купля-продажа жилья, мена, дарение); приватизация жилых помещений; выплата полной суммы пая в ЖК или в ЖСК; инвестирование в строительство нового жилья; наследование, приобретательная давность и иные установленные основания. Следовательно, гражданин может оказаться собственником одновременно нескольких жилых помещений, например, путем жилищного строительства и по праву наследования.

Собственник жилого помещения имеет права владения, пользования и распоряжения принадлежащим ему жилым помещением (ч. 1 ст. 288 ГК), и эти правомочия он осуществляет по своему усмотрению, если иное не предусмотрено законом.

Достаточно новым способом возникновения права собственности граждан на жилые дома является *приватизация жилого помещения*. Основным нормативным актом, регулирующим приватизацию жилого помещения, является Закон РФ от 4 июня 1991 г. "О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации".

Приватизация жилья - бесплатная передача в собственность граждан на добровольной основе занимаемых ими жилых помещений в государственном и муниципальном жилищном фонде, а для граждан, забронировавших занимаемые жилые помещения, - по месту бронирования жилых помещений. Каждый гражданин может приватизировать жилое помещение в домах государственного и муниципального жилищного фонда, но только один раз. Не подлежат приватизации жилые помещения, находящиеся в аварийном состоянии, в общежитиях, а также служебные жилые помещения,

304

за исключением служебного жилого фонда совхозов и других приравненных к ним сельскохозяйственных предприятий, а также .жилые помещения, указанные в Законе.

Передача жилья в собственность граждан оформляется договоров *передачи*, не требующим нотариального удостоверения и взимания госпошлины. Она осуществляется соответствующим органом местного самоуправления, организацией, за которой закреплен жилищный фонд на праве хозяйственного ведения; учреждением, в оперативное управление которого передан жилищный фонд. Все они являются субъектами приватизации и участниками договора, с одной стороны, а с другой - такими субъектами являются наниматели и совместно проживающие с ним члены его семьи.

Объект приватизации - жилые помещения в домах государственного и муниципального жилищных фондов, которые занимают граждане на основе договора социального найма жилого помещения. Приватизируется жилье в виде не только отдельной квартиры, но и комнаты в коммунальных квартирах, на что указал Конституционный Суд РФ, давший разъяснение к ст. 4 Закона РФ "О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации".

Право собственности на приватизируемое жилое помещение возникает у граждан с момента регистрации договора. Кроме договора о передаче квартиры в собственность гражданам выдается свидетельство о собственности на жилище по установленной форме.

Граждане, ставшие собственниками жилых помещений на основе договора передачи в порядке приватизации, владеют, пользуются и распоряжаются ими по своему усмотрению. Они могут продать, завещать, сдавать внаем, аренду и совершать с помещениями иные сделки, которые не противоречат Закону о приватизации. Однако осуществляют эти права они в соответствии с назначением жилого помещения.

Собственники приватизированного жилья принимают на себя обязанности по уплате налогов на недвижимость, возмещению расходов по ремонту, эксплуатации, содержанию жилья и другие обязанности, вытекающие из договора о передаче.

К числу новых способов возникновения права собственности граждан на жилье являются *договор ренты* и *договор пожизненного содержания с иждивением*, который является наиболее распространенной разновидностью договора ренты.

Согласно закону (ст. 583 ГК) по договору ренты одна сторона (получатель ренты) передает другой стороне (плательщику ренты) в собственность жилое помещение, а плательщик ренты обязуется в обмен на полученное помещение периодически выплачивать ренту в виде определенной денежной суммы либо предоставления средств на содержание в иной форме.

Обязанность плательщика ренты по предоставлению содержания с иждивением может включать обеспечение потребностей

305

получателя ренты в жилище, питании и одежде, а если этого требует состояние здоровья гражданина, то и уход за ним. Договор может предусматривать оплату плательщиком ренты ритуальных услуг. *Получателем ренты* может быть любое дееспособное лицо, имеющее фактическую возможность и потребность отдать свой жилой дом, квартиру тому, кто за это согласится выплачивать ренту (предоставлять содержание с иждивением).

Договор заключается в *письменной форме*, подлежит нотариальному удостоверению и государственной регистрации. В договоре должна быть определена стоимость всего объема содержания с иждивением. При этом сумма не может быть менее двух минимальных размеров оплаты труда. Договор может предусматривать замену содержания с иждивением в натуре периодическими платежами в деньгах в течение жизни гражданина.

Плательщик ренты вправе отчуждать, сдавать в залог и иным способом обременять жилое

помещение, переданное ему в обеспечение пожизненного содержания, только с предварительного согласия получателя ренты (ст. 604 ГК). Он также обязан заботиться, чтобы переданное ему жилье не потеряло своей стоимости.

Получатель пожизненного содержания при существенном нарушении плательщиком ренты своих обязательств вправе потребовать возврата жилого помещения, переданного в обеспечение пожизненного содержания, либо выплаты ему покупной цены. При этом плательщик ренты не вправе требовать компенсации расходов, понесенных в связи с содержанием получателя ренты.

Обязательство плательщика ренты прекращается со смертью получателя ренты.

Коммунальные и иные платежи. Для граждан актуален вопрос оплаты жилых помещений и коммунальных услуг, касающийся договора как социального, так и коммерческого найма жилого помещения.

Внесение платы за пользование жилым помещением и оплата коммунальных услуг (газ, водоснабжение, телефон и т.д.) - одна из обязанностей нанимателя жилого помещения.

Ставки и тарифы на жилищно-коммунальные услуги (кроме тарифов на электрическую энергию и газ), а также нормативы потребления жилищно-коммунальных услуг утверждаются органами местного самоуправления РФ.

Оплата жилья и коммунальных услуг по договору найма устанавливается в размере, обеспечивающем возмещение издержек на содержание и ремонт жилья, а также на коммунальные услуги.

В договоре коммерческого найма *размер платы* за жилое помещение устанавливается соглашением сторон договора (ст. 682 ГК).

В настоящее время переход на новую систему оплаты жилья и коммунальных услуг осуществляется поэтапно и рассчитан на 10 лет. Целью новой системы является обеспечение к 2003 году уровня

306

платежей граждан в размере полного возмещения издержек на содержание и ремонт жилья, а также на коммунальные услуги.

Сбор платежей за коммунальные услуги и оплату жилья, предоставляемого внаем, производится собственником жилья или организацией, уполномоченной осуществлять эти функции.

В Законе "Об основах федеральной жилищной политики" указывается, какие конкретно специальные меры социальной защиты используются при проведении в жизнь новой системы оплаты жилья и коммунальных услуг. Согласно ч. 2 ст. 15 названного Закона органы государственной и муниципальной власти Российской Федерации предоставляют компенсации (субсидии) гражданам, обеспечивающие оплату жилья в пределах социальной нормы площади жилья и нормативов потребления коммунальных услуг с учетом совокупного дохода семьи, действующих льгот и утвержденного бюджета.

При этом собственные расходы граждан, имеющих совокупный доход семьи на одного человека, не превышающий установленного прожиточного минимума, на оплату жилья и коммунальных услуг в пределах социальной нормы площади жилья и нормативов потребления коммунальных услуг, не должны превышать половину установленного Федеральным законом минимального размера оплаты труда.

Закон (ч. 2 ст. 15) содержит оговорку о том, что граждане, сдающие жилье вподнаем, утрачивают право на компенсацию (субсидии) по оплате жилья и коммунальных услуг.

Компенсации на оплату жилья и коммунальных услуг - одна из форм материальной поддержки

социально не защищенных слоев населения. Компенсации предоставляются гражданам - нанимателям жилых помещений в домах государственного и муниципального жилищных фондов в безналичной форме в виде уменьшения их платежа за жилье и коммунальные услуги. Величина субсидии определяется в виде разницы между принятыми на данный период размерами оплаты жилых помещений (по социальному нормативу) и стоимости коммунальных услуг в соответствии с нормами их потребления и предельно допустимой долей расходов граждан на эту сферу из совокупного дохода семьи. Размер субсидии не может превышать фактически начисленную плату за жилье и коммунальные услуги.

Компенсации могут предоставляться и членам жилищных и жилищно-строительных кооперативов, а также гражданам, имеющим жилое помещение в общежитиях.

Порядок предоставления и учета средств, направляемых на компенсации, устанавливается органами государственной власти субъектов РФ и органами местного самоуправления.

Финансовое и налоговое регулирование в жилищной сфере. Государственные и общественные органы, предприятия, учреждения, организации и должностные лица обязаны заботиться о сохранности

307

жилищного фонда. С внедрением в жилищную сферу рыночных отношений, частной собственности на жилище все большая часть финансовых затрат, связанных с обеспечением финансирования сохранности, надлежащей эксплуатации и ремонта жилья, производится за счет средств государственного, местного бюджетов и граждан - собственников жилья.

Наймодатель обязан своевременно производить ремонт жилых домов, обеспечивать бесперебойную работу инженерного оборудования домов и жилых помещений, надлежащее содержание подъездов, других мест общего пользования домов и придомовой территории.

Граждане обязаны обеспечивать сохранность жилых помещений, соблюдать правила содержания жилого дома и придомовой территории, правила пожарной безопасности, соблюдать чистоту и порядок на лестничных клетках, в подъездах и другие правила, предусмотренные договором найма жилого помещения. Затраты на эксплуатацию и ремонт государственного и муниципального жилищных фонда финансируются, как правило, за счет средств государственного (местного) бюджета и населения. Коммерческие и некоммерческие организации, которым принадлежат жилые дома, осуществляют финансирование затрат на его эксплуатацию и ремонт (текущий и капитальный) за счет собственных средств.

За счет средств собственников жилых помещений осуществляется финансирование затрат на эксплуатацию и ремонт жилых помещений, находящихся в собственности граждан и юридических лиц.

Финансирование затрат на эксплуатацию и ремонт ЖСК осуществляется за счет средств членов кооператива.

Техническое обслуживание и ремонт домов общественного и жилищного фонда, домов жилищных кооперативов и ЖСК, а также многоквартирных домов, находящихся в собственности граждан, осуществляют по договору государственные жилищно-эксплуатационные службы и ремонтно-строительные службы. Эти службы обслуживают и ремонтируют также приватизированные жилые помещения. Контроль за техническим состоянием и своевременным ремонтом приватизированного жилищного фонда осуществляют органы местного самоуправления.

В жилищной сфере действуют федеральные налоги, налоги субъектов РФ и местные налоги. Общие принципы построения налоговой системы РФ, виды налогов, права и обязанности налогоплательщиков и пр. определены Налоговым кодексом РФ.

Основными налогами в жилищной сфере являются: налог на имущество (жилые помещения) физических лиц; налог на имущество (недвижимость) юридических лиц; налог на имущество (жилые помещения), переходящее в порядке наследования или дарения.

Плательщиками налога на имущество (жилые помещения) являются граждане РФ, иностранные граждане и лица без гражданства,

308

которые имеют жилые помещения, приватизированные квартиры в ЖК и ЖСК, коттеджи и другие объекты на праве собственности. Граждане обязаны зарегистрировать данное имущество в соответствующих органах.

Налог на недвижимость физических лиц начисляется налоговым органом по месту нахождения жилого помещения, и он должен уплачиваться ежегодно (в два срока - 15 сентября и 15 ноября) на основании платежного извещения по ставке, установленной законом. За просрочку уплаты налога на имущество граждан взимается *пеня* в размере одной трехсотой действующей в это время ставки рефинансирования Центрального банка РФ, но не более 0,1% в день. Пеня исчисляется за каждый день просрочки, но во всех случаях сумма пени не может превышать не уплаченной суммы налога. С физических лиц в судебном порядке могут быть взысканы недоимка, пеня и штрафы. Закон устанавливает перечень лиц, освобожденных от уплаты налога с недвижимости.

Налог на недвижимость с юридических лиц взимается с предприятий и организаций. Налог носит целевой характер и идет на содержание жилищного фонда. Ставка налога устанавливается законодательными органами субъекта РФ, но не должна превышать 2% от налогооблагаемой базы. Налог уплачивается ежеквартально. Недоимки по налогу, пени взыскиваются с организаций в бесспорном порядке, а штрафы - в судебном. Предприятия, учреждения и организации жилищно-коммунального хозяйства от уплаты налога на имущество освобождены.

Налог с наследства и дарения уплачивают физические лица, которые приняли в собственность имущество, перешедшее к ним в порядке наследования или дарения. Объектами обложения данными налогами являются жилые дома, квартиры, дачи, садовые домики и т.д.

Закон устанавливает различные ставки в отношении имущества, переходящего по наследству, и имущества, перешедшего в порядке дарения. Налог с наследуемого имущества уплачивается при превышении им стоимости 850-кратного размера минимальной заработной платы. Закон РФ от 12 декабря 1991 г. "О налоге с имущества, переходящего в порядке наследования или дарения" подробно регулирует эти налоги.

Налог с дарения взимается при условии нотариального удостоверения договора дарения. Дети и родители обязаны уплачивать налог в размере 3% от стоимости подаренного, превышающей 80-кратную минимальную заработную плату, а другие физические лица - 10%. Налог должен быть уплачен лицом в течение трех месяцев со дня вручения ему платежного извещения налогового органа. Исчисление налога возложено на налоговые органы. Закон предусматривает льготы по уплате налогов с дарения недвижимости для отдельных категорий лиц.

309

Жилое помещение, переданное в порядке наследования или дарения, может быть продано, обменено собственником только после уплаты им налога.

Содействие гражданам в получении жилья. Государство проводит жилищную политику, которая обеспечивает возможность приобретения или строительства жилья гражданами как за собственные средства без ограничения площади, так и за счет оказания государственной поддержки строительства жилья семьям со средними и низкими доходами. Законодательство предусматривается

столько *форм содействия государства в решении жилищных проблем граждан*. Это право на получение кредита, на безвозмездные субсидии, на жилищные сертификаты и другие виды государственной помощи.

В соответствии с Законом РФ "Об основах федеральной жилищной политики" граждане при строительстве и покупке жилья имеют право на получение кредита под залог, в том числе под залог недвижимости, а также под гарантии органов государственной власти и органов местного самоуправления РФ.

Банками могут предоставляться *три вида жилищного кредита*: земельный, строительный и кредит на приобретение жилья. Земельный кредит предоставляется юридическим и физическим лицам на приобретение и обустройство земли под предстоящее жилищное строительство. Он может быть как краткосрочным, так и долгосрочным. Строительный кредит предоставляется на строительство жилья юридическим и физическим лицам. Это краткосрочный кредит. Кредит на приобретение жилья является долгосрочным и предоставляется как физическим, так и юридическим лицам. Основными документами, определяющими взаимоотношения банка и заемщика ссуды, являются *кредитный договор* и *договор о залоге (об ипотеке)*.

В договоре о залоге (об ипотеке) стороны определяют форму, размер и порядок залогового обеспечения кредита. Предметом залога могут быть готовое жилье, незавершенное строительство, земельный участок под строительство, являющийся собственностью заемщика, и др.

Наряду с жилищными кредитами, которые являются возвратными, действует и *система безвозмездных субсидий* на строительство и приобретение жилья. Безвозмездные субсидии предоставляются гражданам, нуждающимся в улучшении жилищных условий и состоящим в соответствии с законодательством на учете по предоставлению жилой площади в органах местного самоуправления, на предприятиях, в организациях и т.д., а также лицам, имеющим согласно законодательству право на льготное финансирование строительства или приобретения жилья.

Безвозмездные субсидии предоставляются гражданам, имеющим право на их получение, в размере от 5 до 70% средней рыночной стоимости (на момент выдачи свидетельства) на строительство

310

жилья или приобретение квартиры (дома). Для отдельных категорий граждан установлены иные размеры субсидий, в частности, для военнослужащих и граждан, уволенных с военной службы в запас или отставку.

Субсидии предоставляются федеральными органами власти, органами исполнительной власти субъектов РФ, органами местного самоуправления, организациями, воинскими частями и формированиями. Граждане, получившие субсидии, снимаются с учета по улучшению жилищных условий. Лицам, получившим субсидию, иные формы льготного финансирования (кредитования жилья) не предоставляются.

Право граждан на получение субсидии удостоверяется *свидетельством о предоставлении безвозмездной субсидии*, срок действия которого не должен превышать 6 месяцев. Свидетельство дает право гражданину открыть в одном из уполномоченных банков именной блокированный целевой счет, предназначенный для зачисления субсидии в течение не более двух недель со дня открытия счета. Уполномоченный банк перечисляет средства субсидии одновременно или после внесения получателем собственных и (или) заемных средств, недостающих для строительства или приобретения жилья.

Одной из форм участия государства в решении жилищных проблем граждан является приобретение жилья с использованием *жилищных сертификатов*. В соответствии с Указом Президента РФ от 10 июня 1994 г. № 1182 "О выпуске и обращении жилищных сертификатов" граждане РФ имеют возможность приобретения жилых помещений путем покупки жилищных сертификатов, имеющих

статус ценной бумаги (типа облигации), которые удостоверяют право их собственника на приобретение конкретной квартиры. Право покупки квартиры у граждан возникает с момента приобретения сертификатов на сумму, составляющую не менее 30% стоимости общей площади квартиры. При этом между гражданином и эмитентом жилищных сертификатов заключается договор купли-продажи в рассрочку, который должен соответствовать требованиям ГК РФ и определять порядок выплаты 70% средней рыночной стоимости (на момент выдачи свидетельства), строительство жилья или приобретение квартиры (дома).

Жилищные споры и их разрешение. Разногласия между участниками жилищных отношений, затрагивающие их жилищные права и обязанности (жилищные споры), рассматриваются судами и административными органами.

Судами разрешаются жилищные споры между наймодателями и нанимателями в домах государственного, общественного и индивидуального жилищных фондов, споры между гражданами и жилищно-строительными кооперативами, споры между сонанимателями, собственниками жилых помещений и т.д.

Судам подведомственны также споры о выселении лиц, самоуправно занявших жилое помещение, о выселении из домов, грозящих

311

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 споры между гражданами ЖК и ЖСК, в том числе споры о разделе жилого помещения, по поводу выплаты паевых взносов и др. Суды разрешают споры, возникающие в связи с приватизацией жилого помещения и др.

Ряд жилищных споров подлежат рассмотрению только в административном порядке. Так, суды не вправе рассматривать требования граждан, разрешение которых отнесено к компетенции иных органов: о предоставлении жилого помещения лицам, нуждающимся в, улучшении жилищных условий; о предоставлении жилого помещения меньшего размера взамен занимаемого и т.д.

Жалобы на действия и решения органов исполнительной власти, других государственных органов в соответствии с Законом РФ от 27 апреля 1993 г. "Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан" могут быть поданы гражданами в суд. При этом могут быть обжалованы как единоличные, так и коллегиальные действия (решения) государственных органов, органов местного самоуправления, учреждений, общественных организаций, объединений.

В суд могут быть обжалованы любые акты индивидуального и нормативно-правового характера, в том числе решения общих собраний, жилищных и жилищно-строительных кооперативов.

312

[295](#) :: [296](#) :: [297](#) :: [298](#) :: [299](#) :: [300](#) :: [301](#) :: [302](#) :: [303](#) :: [304](#) :: [305](#) :: [306](#) :: [307](#) :: [308](#) :: [309](#) :: [310](#) :: [311](#) :: [312](#) :: [Содержание](#)
[313](#) :: [314](#) :: [315](#) :: [316](#) :: [317](#) :: [318](#) :: [319](#) :: [320](#) :: [321](#) :: [322](#) :: [323](#) :: [324](#) :: [Содержание](#)

Глава 13. 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.

Наследственное право теснейшим образом связано с правом собственности граждан. С одной стороны, наследование позволяет лицу реализовать правомочие распоряжения своим имуществом, а с другой - является одним из оснований возникновения права собственности у наследников.

Наследственное право производно по отношению к общему массиву правовых норм, регламентирующих собственность граждан. Возможность передать своим близким по наследству имущество и получить наследство от близких во многом позволяет человеку увереннее и стабильнее чувствовать себя в системе современных общественных отношений. Без сомнения, этому будут способствовать значительно обновленные нормы о наследовании, включенные в часть третью ГК, действующую с 1 марта 2002 г.

Развитие наследственного права, справедливое наследственное регулирование - существенный аргумент в пользу преобразования экономического устройства общества. Ведь человек работает не только для себя и общества, но и для создания прочной материальной базы близких ему людей. Значит, само существование и дальнейшее

313

развитие института наследования - один из мощных побудительных стимулов к производительному труду.

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 *коммориентами*), 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 не известно, - место нахождения имущества или основной его части.

Велико значение правильного определения места открытия наследства для решения ряда процедурных вопросов. 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 проживавших за границей и умерших там, считается их последнее постоянное место жительства до выезда за границу. В том случае, если оно не известно, местом открытия наследства признается место нахождения наследственного имущества или большей его части на территории нашей страны. Местом же открытия наследства для граждан, постоянно проживавших за границей, является та страна, где они проживали.

314

Подтверждается место открытия наследства справкой жилищно-эксплуатационной организации, местной администрации или справкой с места работы с указанием места жительства наследодателя. Когда место жительства наследодателя неизвестно, те же учреждения могут выдать справку о месте нахождения имущества умершего или его основной части. Если же соответствующую справку нотариусу представить невозможно, то предъявляется вступившее в законную силу решение суда об установлении места открытия наследства.

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 нашей страны. Юридические лица не могут оставлять наследства: 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 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 *граждан, недостойных права наследовать*.

Во-первых, не имеют права наследовать ни по закону, ни по завещанию граждане, которые 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 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 отметить, что во втором и третьем случаях речь идет о запрещении наследования лишь по закону. Поскольку завещать

315

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*.

Оно 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. Действующее гражданское законодательство 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, в том числе хранящиеся в Сберегательном банке РФ, 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 взаймы 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:

316

он отвечает лишь в пределах действительной стоимости перешедшего к нему имущества наследодателя, но не личным имуществом.

Наследование по завещанию. Завещание можно определить как личное распоряжение гражданина на случай смерти принадлежащим ему имуществом, сделанное в предусмотренной законом форме.

По юридической природе завещание является *односторонней сделкой*, в нем выражена лишь личная воля завещателя.

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, должно установить *дееспособность завещателя*. Право завещать свое имущество принадлежит лишь полностью дееспособным лицам, т.е. тем, кто достиг восемнадцати 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 Гражданском кодексе РФ содержится правило, согласно которому к *нотариально удостоверенным завещаниям приравниваются*:

1. завещания граждан, находящихся на излечении в больницах, других стационарных лечебно-профилактических учреждениях, санаториях или в домах для престарелых и инвалидов, удостоверенные главными врачами, их заместителями по медицинской части или дежурными врачами этих больниц, лечебных учреждений, санаториев, а также директорами и главными врачами домов для престарелых и инвалидов;
2. завещания граждан, находящихся во время плавания на морских судах или судах внутреннего плавания, плавающих под флагом нашей страны, удостоверенные капитанами этих судов;
3. завещания граждан, находящихся в геологоразведочных экспедициях и других подобных им экспедициях, удостоверенные начальниками этих экспедиций;
4. завещания военнослужащих и других лиц, находящихся на излечении в госпиталях, санаториях и других военно-лечебных учреждениях, удостоверенные начальниками, их заместителями по

317

медицинской части, старшими и дежурными врачами этих учреждений;

5. завещания военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, соединений, учреждений и военно-учебных заведений, где нет нотариальных контор и других органов, совершающих нотариальные действия, - также завещания рабочих и служащих, членов их семей и членов семей военнослужащих, удостоверенные командирами (начальниками) этих частей, соединений, учреждений и заведений;
6. завещания лиц, находящихся в местах лишения свободы, удостоверенные начальниками мест лишения свободы.

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.

Свободно выражая свою волю, завещатель определяет "судьбу" наследственного имущества с учетом фактических отношений между ним и близкими ему людьми. При этом круг близких людей может не совпадать с перечнем законных наследников.

Сохранение свободы завещания в ее сегодняшнем, весьма широком значении - это еще и необходимое условие совершенствования распределительных отношений. Дело в том, что человек, добросовестно трудившийся всю свою жизнь, должен быть уверен в том, что заработанным имуществом он сможет распорядиться по собственному усмотрению.

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 меньше 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

318

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.

Размер обязательной доли в каждом конкретном случае определяется следующим образом: сумма стоимости всего наследственного имущества, включая стоимость предметов обычной домашней обстановки и обихода, делится на число наследников, которые при отсутствии завещания были бы призваны к наследованию по закону. Установив размер законной доли в стоимостном выражении, от него находят одну вторую. Эта сумма и равна обязательной доле.

Действующее законодательство разрешает завещателю установить в своем распоряжении имуществом на случай смерти *завещательный отказ (легат)*, т.е. возложить на наследника обязанность передать третьим лицам (отказополучателям) определенное имущество или выполнить обязанность имущественного характера.

Наследник должен исполнить завещательный отказ в пределах стоимости перешедшего к нему имущества за вычетом падающей на него части долгов наследодателя. Это правило служит защите имущественных интересов наследника, обремененного завещательным отказом.

Наряду с завещательным отказом существует особый вид завещательного распоряжения - *возложение*. Суть его заключается в следующем: завещатель может возложить на наследника обязанность исполнения действий, направленных на осуществление какой-либо общепольной цели.

Как и завещательный отказ, возложение обязывает наследника к исполнению определенных действий. Однако если в первом случае обеспечиваются интересы лишь одного лица (отказополучателя), то путем возложения обеспечиваются интересы общества. Именно поэтому требовать его выполнения в судебном порядке вправе другие наследники, соответствующие

государственные и общественные организации, а также органы прокуратуры.

В отличие от завещательного отказа возложение может выражаться в совершении действий как имущественного, так и неимущественного характера. Примером возложения может служить распоряжение завещателя наследнику предоставить всем желающим возможность осмотра собранной им коллекции старинного фарфора.

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) удостоверение нового завещания;

319

2) подача 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.

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.

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.

Исполнитель завещания не получает вознаграждения за свой труд. Он имеет лишь право возмещения за счет наследственного имущества понесенных им необходимых расходов (например, по охране и управлению наследственным имуществом).

Наследование по закону. *Наследование по закону* имеет место:

1. если наследодатель не оставил завещания или если его завещание признано полностью недействительным;
2. если завещана только часть имущества или завещание признано недействительным в определенной части;
3. если назначенный в завещании наследник умер ранее открытия наследства или отказался от принятия наследства.

При наследовании по закону в самом законе определены: 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 дед и бабушка как со стороны отца, так и со стороны матери. Наследниками третьей очереди являются дяди и тети наследодателя; четвертой - его прадеды и прабабушка; в пятую очередь наследуют двоюродные внуки и внучки, а также двоюродные деды и бабушки наследодателя; к наследникам шестой очереди ГК относит

двоюродных правнуков и правнучек, двоюродных племянников и племянниц, а также двоюродных дядей и тетей наследодателя.

При отсутствии у наследодателя наследников первых шести очередей наследниками седьмой очереди по закону являются пасынки, падчерицы, отчим и мачеха наследодателя.

320

Наследники каждой последующей очереди призываются к наследованию по закону лишь при отсутствии наследников предыдущих очередей или при непринятии ими наследства, а также в случае, если все наследники предыдущей очереди лишены завещателем права наследования.

В круге наследников по закону весьма четко прослеживается связь наследственного и семейного права. Наследниками в данном случае являются в основном ближайшие родственники наследодателя. Устойчивой тенденцией отечественного законодательства является постепенное расширение круга наследников по закону.

В законе установлено правило, в соответствии с которым все наследники очереди, призванной к наследованию, наследуют в *равных долях*. Это значит, что имущество делится между ними поровну. Кроме того, если к наследованию вместе с родственниками призывается и переживший супруг, то сначала определяется размер его доли в совместно нажитом во время брака имуществе, а уже затем оставшаяся часть имущества делится среди наследников по закону, в число которых входит и переживший супруг.

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:

1. органами загса на основании совместного заявления родителей (п. 4 ст. 48 СК);
2. судом по правилам ст. 49 СК.

Признание брака недействительным не влияет на права детей, родившихся в таком браке. Это в полной мере касается и их наследственных прав.

Усыновленные и их потомство по отношению к усыновителям и их родственникам приравниваются во всем комплексе прав и обязанностей к родственникам по происхождению. Поэтому после смерти усыновителя усыновленные входят в число наследников первой очереди вместе с его родными детьми. Однако одновременно усыновленные и их потомство утрачивают право наследовать после смерти родителей и других кровных родственников.

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

321

пользу кого-либо из наследников переживший супруг не может, поскольку она не входит в наследственную массу. После получения своей части совместной собственности переживший супруг участвует в разделе оставшейся части имущества наравне с другими наследниками.

Как уже говорилось, 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 на тех же условиях, что и усыновленные.

Братья и сестры умершего, как наследники второй очереди, призываются к наследованию на равных началах: полнородные братья и сестры (имеющие общих отца и мать) и неполнородные (имеющие либо общего отца, либо общую мать).

Наследниками по закону являются 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.

Состоящими на иждивении наследодателя следует считать тех нетрудоспособных, которые находились на его полном иждивении или получали от него такую помощь, которая была для них основным и постоянным источником средств к существованию. Нерегулярная, эпизодическая материальная помощь не может служить основанием для признания лица иждивенцем.

Важно подчеркнуть, что при отсутствии других наследников по закону нетрудоспособные иждивенцы, проживавшие совместно с наследодателем, наследуют в качестве самостоятельной - восьмой очереди наследников.

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. Если внуков несколько, они делят поровну ту долю наследственного имущества, которую получил бы их умерший родитель. По праву представления наследуют также племянники и племянницы наследодателя, а также его двоюродные братья и сестры.

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

322

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 начинает течь со дня открытия наследства. 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.

Встречаются случаи, когда наследник, призванный к наследованию по закону или по завещанию, умер после открытия наследства, не успев его принять в установленный срок. В подобных случаях 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 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, не достойного 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

323

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, гибели и расхищения. Такие меры осуществляет нотариальная контора по месту открытия наследства, а в местностях, где нотариальных контор нет, - местная администрация. Охраняется наследственное имущество 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.

324

[313](#) :: [314](#) :: [315](#) :: [316](#) :: [317](#) :: [318](#) :: [319](#) :: [320](#) :: [321](#) :: [322](#) :: [323](#) :: [324](#) :: [Содержание](#)
[325](#) :: [326](#) :: [327](#) :: [328](#) :: [329](#) :: [330](#) :: [331](#) :: [332](#) :: [333](#) :: [334](#) :: [335](#) :: [336](#) :: [337](#) :: [338](#) :: [339](#) :: [340](#)
 :: [341](#) :: [Содержание](#)

Глава 14. 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, паспорт выдается по месту их пребывания или по месту фактического проживания.

Для получения паспорта гражданин представляет соответствующим должностным лицам:

- заявление о выдаче паспорта (заполняется заявителем лично, а 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 РФ (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 достижения 14-летнего возраста, истечения срока действия паспорта (достижения гражданином 20-летнего и 45-летнего возраста), а также изменения фамилии, имени или отчества, сведений о дате (число, месяц, год) и (или) месте рождения, непригодности паспорта для дальнейшего использования вследствие повреждения, износа или других причин, обнаружения 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 руководитель принимает решение о выдаче паспорта. Паспорта выдаются гражданам в 10-дневный срок со дня принятия документов органами внутренних дел. Вручается паспорт руководителем паспортно-визового подразделения (паспортного стола).

В случае утраты паспорта на основании письменного заявления гражданина заводится дело об утрате паспорта. Производство

325

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 2 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 производятся органами внутренних дел по месту жительства граждан.

Порядок получения заграничного паспорта. Выезд из Российской Федерации и въезд в Российскую Федерацию граждане РФ осуществляют по действительным документам, удостоверяющим личность гражданина Российской Федерации за пределами территории Российской Федерации. Основным таким документом является заграничный общегражданский паспорт.

Для оформления паспорта гражданин РФ 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 и об оплате стоимости бланка паспорта. В заявлении гражданин РФ 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 5 лет.

Основания для временных ограничений в праве на выезд из РФ. В соответствии с Федеральным законом от 15 августа 1996 г. № 114-ФЗ "О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию" *право гражданина РФ на выезд из РФ может быть временно ограничено, если он:*

1. 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 РФ, 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;
2. 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 РФ по разрешению командования, оформленному в порядке, установленном Правительством РФ;

326

3. задержан по подозрению в совершении преступления либо привлечен в качестве обвиняемого, - до вынесения решения по делу или вступления в законную силу приговора суда;
4. осужден за совершение преступления, - до отбытия (исполнения) наказания или до освобождения от наказания;
5. уклоняется от исполнения обязательств, наложенных на него судом, - до исполнения обязательств либо до достижения согласия сторонами;
6. сообщил о себе заведомо ложные сведения при оформлении документов для выезда из РФ, - до решения вопроса в срок не более одного месяца органом, оформляющим такие документы.

Для несовершеннолетних граждан РФ также существуют ограничения. Они могут выезжать из РФ 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 удостоверенное согласие указанных лиц на выезд.

Регистрация граждан. Граждане обязаны регистрироваться по месту пребывания и по месту жительства в органах регистрационного учета (органах внутренних дел). Контроль за соблюдением гражданами правил регистрации осуществляют органы внутренних дел.

Гражданин, изменивший место жительства, обязан не позднее 7 дней со дня прибытия на новое место жительства обратиться к должностным лицам, ответственным за регистрацию, и представить документ, удостоверяющий личность.

Документами, удостоверяющими личность гражданина и необходимыми для регистрационного учета, являются:

- паспорт;
- свидетельство о рождении - для лиц, не достигших 16-летнего возраста;
- заграничный паспорт - для постоянно проживающих за границей граждан, которые временно находятся на территории Российской Федерации;
- 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 внутренних дел документы, удостоверяющие личность гражданина.

Органы внутренних дел 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.

327

Снятие с регистрационного учета по месту пребывания граждан, которым Федеральной миграционной службой России либо ее территориальными органами отказано в признании вынужденными переселенцами, осуществляется на основании уведомления этими органами органов регистрационного учета.

Гражданин снимается с регистрационного учета по месту жительства органами регистрационного учета в случае:

- а) изменения места жительства - на основании заявления;
- б) призыва на военную службу - на основании сообщения военного комиссариата;
- в) осуждения к лишению свободы - на основании вступившего в законную силу приговора суда;
- г) признания безвестно отсутствующим - на основании вступившего в законную силу решения суда;
- д) 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, оно закреплено в ст. 43 Конституции РФ, ч. 1 которой гласит: *"Каждый имеет право на образование"*.

В Законе РФ "Об образовании" (в ред. от 13 января 1996 г.) 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. Важной частью права на образование является положение о том, что совершеннолетние граждане имеют право на *выбор образовательного учреждения и формы получения образования*.

В ч. 2 ст. 43 Конституции РФ закреплено, что *"гарантируются общедоступность и бесплатность дошкольного, основного общего и среднего профессионального образования в государственных или муниципальных образовательных учреждениях и на предприятиях"*.

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, специальности, в случае профзаболевания и (или) инвалидности и по направлению государственной службой занятости, а также в иных случаях, установленных законодательством РФ). Что касается воспитания детей дошкольного возраста, то в этих целях действует сеть дошкольных образовательных учреждений. При этом государство гарантирует

328

финансовую и материальную поддержку малообеспеченных лиц и обеспечивает доступность образовательных услуг дошкольного образовательного учреждения для всех слоев населения.

Наличие основного общего образования обязательно. Родители или лица, их заменяющие,

обеспечивают получение детьми основного общего образования. В соответствии с ч. 3 ст. 43 Конституции РФ *"каждый вправе на конкурсной основе бесплатно получить высшее образование в государственном или муниципальном образовательном учреждении и на предприятии"*.

Российская Федерация устанавливает федеральные государственные образовательные стандарты, поддерживает различные формы образования и самообразования. Эти положения наряду с Конституцией РФ регулируются Законом "Об образовании" и другими нормативными правовыми актами.

Образовательные учреждения по своим организационно-правовым формам могут быть государственными, муниципальными, негосударственными (частными, учреждениями общественных и религиозных организаций (объединений)).

К образовательным относятся учреждения следующих типов:

1. дошкольные;
2. общеобразовательные (начального общего, основного общего, среднего (полного) общего образования);
3. учреждения начального профессионального, среднего профессионального, высшего профессионального и послевузовского профессионального образования;
4. учреждения дополнительного образования взрослых;
5. специальные (коррекционные) для обучающихся, воспитанников с отклонениями в развитии;
6. учреждения дополнительного образования;
7. учреждения для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей (законных представителей);
8. учреждения дополнительного образования детей;
9. другие учреждения, осуществляющие образовательный процесс.

Обучение с целью получения высшего образования осуществляется в следующих видах учебных заведений: университет, академия, институт. Гарантией получения гражданами РФ 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 государственные и муниципальные образовательные учреждения вправе оказывать и платные дополнительные образовательные услуги (обучение по дополнительным образовательным программам, преподавание специальных курсов и циклов дисциплин,

329

репетиторство, занятия с обучающимися углубленным изучением предметов и другие услуги), не предусмотренные соответствующими образовательными программами и государственными образовательными стандартами.

В отличие от этого 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 сферы; льготное или бесплатное питание, медицинское обслуживание, а также на реализацию мер по социальной защите студентов.

Для некоторых категорий населения предусмотрены *особые условия получения образования*. 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 РФ: *"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 природной среды, благоприятных условий труда, отдыха, воспитания, предоставлением населению доступной медико-социальной помощи.

Право на медицинскую помощь включает в себя право: на профилактическую помощь, на лечебно-диагностическую помощь, на реабилитационную помощь, на информацию о состоянии здоровья, право дать согласие на медицинское вмешательство или отказаться от него, 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 независимо от наличия у пациента страхового полиса, так как финансируется из государственного бюджета.

Программой государственных гарантий обеспечения граждан Российской Федерации бесплатной медицинской помощью (утверждена

330

постановлением Правительства РФ от 26 октября 1999 г. № 1194) определены виды лечебно-профилактической помощи (медицинских услуг), предоставляемой населению бесплатно:

- а) 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;
- б) амбулаторно-поликлиническая помощь, включая проведение мероприятий по профилактике (в том числе диспансерному наблюдению), диагностике и лечению заболеваний как в поликлинике, так и на дому;
- в) стационарная помощь: при острых заболеваниях и обострениях хронических болезней, отравлениях и травмах, требующих интенсивной терапии, круглосуточного медицинского наблюдения и изоляции по эпидемиологическим показаниям; при патологии беременности, родах и абортах; при плановой госпитализации с целью лечения и реабилитации, требующих круглосуточного медицинского наблюдения.

При оказании скорой медицинской и стационарной помощи осуществляется бесплатная лекарственная помощь в соответствии с законодательством РФ.

Прохождение срочной военной службы. Военную службу по призыву проходят солдаты, матросы, сержанты, старшины, офицеры, а также граждане РФ, обучающиеся в военных образовательных учреждениях профессионального образования и не проходившие военную службу. Граждане, проходящие военную службу, являются *военнослужащими*.

Призыв на военную службу и ее прохождение являются *воинской обязанностью* граждан, за

исключением тех, кто освобождается от ее исполнения только по основаниям, предусмотренным Федеральным законом от 28 марта 1998 г. № 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

331

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 6 месяцев и после подготовки.

Статьей 15 Декларации прав и свобод человека и гражданина (принятой постановлением Верховного Совета РСФСР от 22 ноября 1991г.) 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 ч. 3 ст. 59 Конституции РФ: *"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"*.

Следует заметить, что пока нет федерального закона, который бы определял условия и порядок замены военной службы альтернативной гражданской службой, в связи с чем возникают препятствия для осуществления указанного права в полной мере.

Правовое регулирование налогообложения физических лиц. В Российской Федерации действуют следующие виды налогов и сборов: федеральные, субъектов РФ (региональные) и местные (п. 1 ст. 12 НК РФ):

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, обращаются за совершением юридически значимых действий или выдачей документов. Данный налог регулируется Федеральным законом от 31 декабря 1995 г. № 226-ФЗ "О внесении изменений и дополнений в Закон Российской Федерации "О государственной пошлине";

земельный налог. Использование земли в РФ 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. Регулируется налог Законом РФ от 11 октября 1991

г. "О плате за землю";

курортный сбор. *Плательщиками* курортного сбора являются физические лица, прибывающие в курортные местности. Предельный

332

размер ставки курортного сбора не может превышать 5% от установленного законом размера минимальной месячной оплаты труда в РФ.

От уплаты курортного сбора освобождаются:

- дети в возрасте до 16 лет,
- инвалиды и сопровождающие их лица,
- лица, прибывшие по путевкам и курсовкам в санатории, дома отдыха, пансионаты, включая городки и базы отдыха, а также ряд иных категорий лиц.

Данный сбор регулируется Законом РСФСР от 12 декабря 1991 г. "О курортном сборе с физических лиц";

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. 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.

Освобождены от уплаты налога на имущество:

- Герои Советского Союза и Герои Российской Федерации, а также лица, награжденные орденом Славы трех степеней;
- инвалиды I и II групп, инвалиды с детства;
- участники гражданской и Великой Отечественной войн, других боевых операций по защите; военнослужащие и некоторые другие категории лиц (подробнее см. Закон РФ от 9 декабря 1991 г. "О налогах на имущество физических лиц").

Установлены категории лиц, пользующихся *льготами* по налогу на отдельные виды имущества.

Так, *налог на строения, помещения и сооружения не уплачивается:*

- пенсионерами;
- гражданами, уволенными с военной службы или призывавшимися на военные сборы, выполнявшими интернациональный долг в Афганистане и других странах, в которых велись боевые действия;
- супругами государственных служащих, погибших при исполнении служебных обязанностей.

От уплаты налога на транспортные средства освобождаются владельцы моторных лодок с мотором мощностью не более 10 лошадиных сил или 7,4 киловатта.

333

Уплата налога регулируется Законом РФ от 9 декабря 1991 г. "О налогах на имущество физических лиц"; налог на покупку иностранных денежных знаков и платежных документов, выраженных в иностранной валюте. Налогооблагаемой базой является сумма в рублях, уплачиваемая при совершении таких операций, как покупка наличной иностранной валюты за наличные рубли; покупка платежных документов в иностранной валюте за наличные рубли; выплата с валютных счетов наличной иностранной валюты физическим лицам при условии поступления этих средств на валютные счета с рублевых счетов; покупка у физических лиц за наличные рубли иностранных денежных знаков, не подлежащих обращению из-за дефектов; выдача иностранной валюты владельцам пластиковых карт с рублевых карточных счетов.

Ставка налога устанавливается в размере 1% от налогооблагаемой базы. Уплата налога регулируется Федеральным законом от 21 июля 1997 г. № 120-ФЗ "О налоге на покупку иностранных денежных знаков и платежных документов, выраженных в иностранной валюте";

налог с владельцев транспортных средств. Этот налог ежегодно уплачивают граждане РФ, иностранные граждане, лица без гражданства, имеющие транспортные средства (автомобили, мотоциклы, мотороллеры, автобусы) и другие самоходные машины и механизмы на пневмоходу, по ставкам, определяемым в зависимости от мощности двигателя.

От уплаты налога освобождаются:

- граждане, подвергшиеся воздействию радиации вследствие Чернобыльской катастрофы;
- Герои Советского Союза, Герои Российской Федерации, граждане, награжденные орденом Славы трех степеней;
- инвалиды всех категорий, имеющие мотоколяски и автомобили;
- владельцы транспортных средств, использующие их исключительно для непосредственного осуществления безвозмездной помощи (содействия), и др.
- Уплата налога регулируется Законом РФ от 18 октября 1991 г. "О дорожных фондах в Российской Федерации";
- налог при наследовании и дарении. *Плательщиками* этого налога являются физические лица, которые принимают имущество в порядке дарения, при условии нотариального удостоверения договора, независимо от того, кто является дарителем (физическое или юридическое лицо). Ставка *налога* определяется в процентах от стоимости имущества, переходящего в порядке наследования и дарения.

От налогообложения освобождаются:

- имущество, переходящее в порядке наследования супругу, пережившему другого супруга, или в порядке дарения от одного супруга другому;
- жилые дома (квартиры) и паенакопления в жилищно-строительных кооперативах, если наследники (одаряемые) проживали в этих

334

- домах (квартирах) совместно с наследодателем (дарителем) на день открытия наследства или оформления договора (дарения);
- имущество лиц, погибших при защите СССР и Российской Федерации в связи с выполнением ими государственных или общественных обязанностей или в связи с выполнением долга гражданина СССР и Российской Федерации по спасению человеческой жизни, охране государственной собственности и правопорядка;
- жилые дома и транспортные средства, переходящие в порядке наследования инвалидам I и II групп;
- транспортные средства, переходящие в порядке наследования членам семей военнослужащих, потерявших кормильца.

Регулируется взимание налога Законом РФ от 12-декабря 1991 г. "О налоге с имущества, переходящего в порядке наследования или дарения";

подходный налог. *Плательщиками* подходного 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.

Законом установлен перечень доходов, *не подлежащих налогообложению*.

Подходный налог взимается по единой ставке - 13% (гл. 23 Налогового кодекса РФ);

- 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.

С 1 апреля 2000 г. вступил в силу Таможенный тариф РФ - свод ставок ввозных таможенных пошлин и товарной номенклатуры, применяемой при осуществлении внешнеэкономической деятельности, утвержденный постановлением Правительства РФ от 22 февраля 2000 г. № 148;

целевые сборы. Взимаются с граждан на содержание милиции, на благоустройство территорий, на нужды образования и другие цели.

Ставка сборов в год не может превышать размера 3% от 12 установленных законом размеров минимальной месячной оплаты труда для физического лица.

Кроме того, с заработной платы работников удерживаются *страховые взносы* в Пенсионный фонд РФ. При уплате взносов в Пенсионный фонд их размер различается в зависимости от того, кто является плательщиком: для граждан, работающих по трудовым договорам, а также получающих вознаграждения по договорам гражданско-правового характера, предметом которых является выполнение работ и оказание услуг, а также по авторским договорам, -

335

в размере 1% выплат, начисленных в пользу указанных граждан по всем основаниям; для индивидуальных предпринимателей, работодателей-организаций и некоторых других категорий плательщиков установлена ставка 20,6 и 28%.

Взносы в Фонд социального страхования и в Фонд обязательного медицинского страхования, Государственный фонд занятости населения платят не сами граждане, а работодатели из полученных доходов. Поэтому размеры отчислений не влияют на сумму заработной платы.

Защита прав потребителей. Основой правового регулирования отношений в области защиты прав потребителей являются Гражданский кодекс РФ и Закон РФ "О защите прав потребителей" (в ред. Федерального закона от 9 января 1996 г. № 2-ФЗ).

К отдельным видам гражданско-правовых отношений с участием потребителей помимо норм ГК РФ применяются нормы, установленные специальными законами РФ (например, о договорах перевозки, энергоснабжения). К отношениям, вытекающим из таких договоров, Закон РФ "О защите прав потребителей" может применяться в части, не противоречащей ГК РФ и специальному закону. Отношения по защите прав потребителей могут регулироваться также указами Президента РФ и постановлениями Правительства РФ.

Согласно преамбуле названного Закона *потребителем* является гражданин, имеющий намерение заказать или приобрести либо заказывающий, приобретающий или использующий товары (работы, услуги) исключительно для личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с

предпринимательской деятельностью. Закон также вводит следующие ключевые термины:

- *изготовитель* - организация независимо от ее организационно-правовой формы, а также индивидуальный предприниматель, производящие товары для реализации потребителям;
- *исполнитель* - организация независимо от ее организационно-правовой формы, а также индивидуальный предприниматель, выполняющие работы или оказывающие услуги потребителям по возмездному договору;
- *продавец* - организация независимо от ее организационно-правовой формы, а также индивидуальный предприниматель, реализующие товары потребителям по договору купли-продажи.

Общие положения, регулирующие отношения граждан в сфере бытового обслуживания, распространяются на отношения, вытекающие из договора бытового подряда и договора возмездного оказания услуг. Они предусматриваются названным Законом, а также Правилами бытового обслуживания населения в Российской Федерации, утвержденными постановлением Правительства РФ от 15 августа 1997 г. № 1025 (с изм.).

Правила предусматривают защиту потребителя от возможных негативных для него последствий в отношениях с исполнителем. Например, потребитель вправе в любое время до сдачи ему работы

336

отказаться от исполнения договора о выполнении работы, уплатив часть цены, соответствующей стоимости фактически выполненной работы, а также возместив исполнителю расходы, связанные с выполнением заказа.

Правила предоставляют потребителю право за нарушение сроков начала и (или) окончания оказания услуги (выполнения работы) требовать от исполнителя уплаты неустойки (пени) за каждый день просрочки в размере 3% от цены услуги (работы), а в случае, если цена услуги (работы) не определена, - от общей стоимости заказа.

Способы защиты прав потребителей. Закон определяет такие понятия, как *стандарт, недостаток товара (работы, услуги), существенный недостаток товара (работы, услуги) и безопасность товара (работы, услуги)* для жизни, здоровья, имущества потребителя и окружающей среды, ответственность за которые несет организация или предприниматель.

Закон также регулирует *сроки службы товаров (работ)*, предназначенных для длительного использования, которые могут устанавливаться по усмотрению изготовителя (исполнителя) или в обязательном порядке. В последнем случае исполнитель обязан установить срок использования, т.е. период, в течение которого изго-товитель (исполнитель) обязуется обеспечивать потребителю возможность использования товара (работы) по назначению и нести ответственность за существенные недостатки, возникшие по его вине в товарах (работах), которые могут представлять опасность для потребителя или его имущества. Перечень таких товаров утверждается Правительством РФ. Если же установление срока необязательно и срок не был установлен изготовителем (исполнителем), то последний обязан обеспечить безопасность товара (работы) в течение 10 (десяти) лет со дня передачи товара (работы) потребителю.

Потребитель вправе *обменять* непродовольственный товар надлежащего качества на аналогичный товар у продавца, у которого этот товар был приобретен, если указанный товар не подошел по форме, габаритам, фасону, расцветке, размеру или комплектации, в течение четырнадцати дней, не считая дня его покупки.

При *обнаружении недостатков выполненной работы (оказанной услуги)* потребитель вправе по своему выбору потребовать:

- безвозмездного устранения недостатков выполненной работы (оказанной услуги);

- соответствующего уменьшения цены выполненной работы (оказанной услуги);
- безвозмездного изготовления другой вещи из однородного материала такого же качества или повторного выполнения работы. При этом потребитель *обязан* возвратить ранее переданную ему исполнителем вещь;
- возмещения понесенных им расходов по устранению недостатков выполненной работы (оказанной услуги) своими силами или третьими лицами.

337

Удовлетворение требований потребителя о безвозмездном устранении недостатков, об изготовлении другой вещи или о повторном выполнении работы (оказании услуги) не освобождает исполнителя от ответственности в форме неустойки за нарушение срока окончания выполнения работы (оказания услуги).

Если потребителю *продан товар ненадлежащего качества*, недостатки которого не были оговорены продавцом, потребитель вправе по своему выбору потребовать:

- безвозмездного устранения недостатков товара или возмещения расходов на их исправление потребителем или третьим лицом;
- соразмерного уменьшения покупной цены;
- замены на товар аналогичной марки (модели, артикула);
- замены на такой же товар другой марки (модели, артикула) с соответствующим перерасчетом покупной цены;
- расторжения договора купли-продажи и возврата покупной цены. По требованию продавца и за его счет потребитель должен возвратить товар с недостатками.

При этом потребитель вправе потребовать также полного возмещения убытков, причиненных ему вследствие продажи товара ненадлежащего качества

Защита прав потребителей осуществляется судом. Иски предъявляются в суд по месту жительства истца, или по месту нахождения ответчика, или по месту причинения вреда. Важным преимуществом потребителя по искам, связанным с нарушением его прав, является *освобождение от уплаты государственной пошлины*, взимаемой при подаче иска в суд. Данное право помимо некоторых государственных органов предоставлено также общественным объединениям потребителей (ассоциации, союзы) по искам, предъявляемым в интересах отдельных потребителей, группы потребителей или неопределенного круга потребителей.

Статья 400 ГК устанавливает, что соглашение, направленное на ограничение размера ответственности по договору, в котором в качестве кредитора выступает гражданин-потребитель, является ничтожным.

Жалобы на действия государственных органов в суд. В соответствии со ст. 46 Конституции РФ 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 Российской Федерации 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

338

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. Жалоба подается по усмотрению гражданина 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 Законом РФ "О государственной пошлине".

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 заявлению, поданному представителем, должна быть приложена доверенность или иной документ, удостоверяющий полномочия *представителя*. Жалоба

339

или заявление представляется в суд с копиями по числу ответчиков. Судья в зависимости от сложности и характера дела может обязать лицо, подающее жалобу или заявление, представить другой стороне копии документов, приложенных к исковому заявлению.

При обжаловании действий государственных органов с учетом требований ст. 126 ГПК в жалобе, в частности, должно быть указано, какие действия (решения) обжалуются, какие конкретно права и свободы гражданина нарушены этими действиями (решениями), подавалась ли аналогичная жалоба в вышестоящий в порядке подчиненности орган или должностному лицу и, если подавалась, какой получен ответ. Судья вправе оставить жалобу без движения при наличии оснований полагать, что жалоба (заявление) подана без соблюдения требований законодательства, либо принять жалобу к рассмотрению.

Жалоба должна быть рассмотрена судом в десятидневный срок с момента ее подачи. В соответствии

с ч. 2 ст. 232 и ч. 1 ст. 239 ГПК жалоба рассматривается судом коллегиально. Однако она может быть рассмотрена судьей единолично, если лица, участвующие в деле, не возражают против этого. На государственные органы, органы местного самоуправления, учреждения, предприятия и их объединения, общественные объединения, на должностных лиц, государственных служащих, действия (решения) которых обжалуются гражданином, возлагается процессуальная обязанность документально доказать законность обжалуемых действий (решений). Гражданин освобождается от обязанности доказывать незаконность обжалуемых действий (решений). Он обязан доказать факт нарушения своих прав и свобод.

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.

Обжалование актов налоговых органов. Акты налоговых органов, действия или бездействие их должностных лиц могут быть обжалованы в вышестоящий налоговый орган (вышестоящему должностному лицу) или в суд.

Подача жалобы в вышестоящий налоговый орган (вышестоящему должностному лицу) не исключает права на одновременную или последующую подачу аналогичной жалобы в суд.

340

Судебное обжалование актов (в том числе нормативных) налоговых органов, действий или бездействия их должностных лиц физическими лицами, не являющимися индивидуальными предпринимателями, производится путем подачи искового заявления в суд общей юрисдикции в соответствии с законодательством об обжаловании в суд неправомερных действий государственных органов и должностных лиц.

Жалоба в вышестоящий налоговый орган (вышестоящему должностному лицу) подается в течение трех месяцев со дня, когда налогоплательщик узнал или должен был узнать о нарушении своих прав. К жалобе могут быть приложены обосновывающие ее документы. В случае пропуска по уважительной причине срока подачи жалобы этот срок по заявлению лица, подающего жалобу, может быть восстановлен соответственно вышестоящим должностным лицом налогового органа или вышестоящим налоговым органом. Жалоба подается в письменной форме соответствующему налоговому органу или должностному лицу. Жалоба налогоплательщика, в соответствии с гл. 20 НК РФ, рассматривается вышестоящим налоговым органом (вышестоящим должностным лицом) в срок не позднее одного месяца со дня ее получения.

По итогам рассмотрения жалобы на акт налогового органа вышестоящий налоговый орган (вышестоящее должностное лицо) вправе:

1. оставить жалобу без удовлетворения;
2. отменить акт налогового органа и назначить дополнительную проверку;
3. отменить решение и прекратить производство по делу о налоговом правонарушении;
4. изменить решение или вынести новое решение.

По итогам рассмотрения жалобы на действия или бездействие должностных лиц налоговых органов вышестоящий налоговый орган (вышестоящее должностное лицо) вправе вынести решение по существу. Решение налогового органа (должностного лица) по жалобе принимается в течение месяца. О принятом решении в течение трех дней со дня его принятия сообщается в письменной форме лицу, подавшему жалобу. Жалобы (исковые заявления) на акты налоговых органов, действия

или бездействие их должностных лиц, поданные в суд, рассматриваются и разрешаются в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством и иными федеральными законами.

341

[325](#) :: [326](#) :: [327](#) :: [328](#) :: [329](#) :: [330](#) :: [331](#) :: [332](#) :: [333](#) :: [334](#) :: [335](#) :: [336](#) :: [337](#) :: [338](#) :: [339](#) :: [340](#) :: [341](#) :: [Содержание](#)
[342](#) :: [343](#) :: [344](#) :: [345](#) :: [346](#) :: [347](#) :: [348](#) :: [349](#) :: [350](#) :: [Содержание](#)

Глава 15. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ТРУДОВЫХ ОТНОШЕНИЙ

§ 1. Предмет и понятие трудового права

Конституция Российской Федерации (ч. 1 ст. 37) провозглашает свободу труда и запрещает принудительный труд. Каждый вправе заниматься любой трудовой деятельностью по своему выбору.

Предметом трудового права являются общественно-трудовые отношения, которые возникают между людьми по поводу их непосредственного участия в процессе труда. Указанные трудовые отношения складываются при выполнении работы, связанной с реализацией физическими лицами (гражданами) своей способности к труду в качестве работников на основе трудового договора, заключенного с работодателем. Трудовые отношения не следует смешивать с иными, смежными отношениями, сопряженными с трудовой деятельностью.

Для характеристики предмета трудового права необходимо уяснить, что понимается под "самостоятельным" и так называемым "наемным трудом" и в чем отличия наемного труда с точки зрения его экономических признаков. Для того, чтобы гражданин обращался с теми или иными вещами как со средствами и предметами своего труда, он должен либо сам быть их собственником, либо получить к ним доступ от собственника этих средств. Индивидуальный предприниматель или подрядчик являются владельцами средств, орудий труда и одновременно обладают рабочей силой (способностью к труду), которыми самостоятельно распоряжаются и организуют свой труд. Это труд *самостоятельный, где нет места трудовому отношению* и отсутствует совместный процесс труда работников, подчиняющихся внутреннему трудовому распорядку.

Иной характер носит наемный труд гражданина (физического лица), обладающего рабочей силой, но не владеющего средствами и орудиями труда. *При наемном (не самостоятельном) труде гражданин приобретает статус работника*, вступая с владельцем средств производства (собственником, работодателем) в определенное общественное отношение, в котором он противостоит работодателю или его представителю (руководителю, управляющему и др.), являющемуся и организатором производства.

В Трудовом кодексе РФ (ТК) легализовано понятие (термин) трудовые отношения, которые определяются как отношения, основанные на соглашении между работником и работодателем о личном выполнении работником за плату трудовой функции (работы по

342

определенной специальности, квалификации или должности), подчинении работника внутреннему трудовому распорядку при обеспечении работодателем условий труда, предусмотренных трудовым законодательством, коллективным договором, соглашениями, трудовым договором. При этом работник трудится вместе с другими работниками у конкретного работодателя (организации). Труд работников протекает таким образом, что каждый из них участвует в совместном процессе труда, подчиняясь установленным правилам внутреннего трудового распорядка и распоряжениям работодателя (руководителя).

Переход к рыночной организации экономики повлек за собой распространение рыночных отношений на сферу труда, формирование рынка рабочей силы (рынка труда), признание наемного характера

труда и появление наряду с наемными работниками также работников, одновременно являющихся участниками тех или иных хозяйственных товариществ, акционерных обществ, других организаций. Согласно ст. 11 Трудового кодекса иные нормативные правовые акты о труде распространяются на всех работников, использующих свою способность к труду на основании трудового договора с работодателем независимо от его организационно-правовой формы. При этом законодательство о труде обязательно для применения на всей территории РФ для всех работодателей (физических или юридических лиц) независимо от их организационно-правовых форм и форм собственности. Трудовое законодательство РФ распространяется на трудовые отношения с участием иностранных граждан, лиц без гражданства, а также на организации, созданные или учрежденные ими либо с их участием, работников международных организаций и иностранных юридических лиц, если иное не предусмотрено федеральным законом или международным договором Российской Федерации.

В ТК (ч. 6 ст. 11) закреплены правила о том, на кого не распространяется действие законов и иных актов о труде:

- военнослужащие при исполнении ими обязанностей военной службы;
- члены советов директоров (наблюдательных советов) организаций (за исключением лиц, заключивших с данной организацией трудовой договор);
- лица, работающие по договорам гражданско-правового характера;
- другие лица, если это установлено федеральным законом.

В ТК также определены *стороны трудовых отношений*; ими являются работник и работодатель (ч. 1 ст. 20 ТК), которые именуются также участниками трудовых отношений. Трудовые отношения регулируются нормами трудового права и выступают (существуют) в форме трудовых правоотношений.

Всякий живой труд требует личной волевой деятельности человека и непосредственно осуществляется им (а не его представителем,

343

что допускается в гражданском праве). Поэтому для вступления в трудовое правоотношение необходимы трудовая правоспособность и дееспособность, которые неразрывно связаны и называются *трудовой праводеспособностью*. Она возникает у человека с достижением определенного возраста, когда у человека появляется способность к систематическому выполнению труда.

В ст. 63 ТК закрепляется *возрастной критерий для заключения трудового договора и приема на работу* - с 16 лет. В случаях получения основного общего образования либо оставления в соответствии с федеральным законом общеобразовательного учреждения трудовой договор могут заключать лица, достигшие возраста 15 лет. Лица, достигшие 14-летнего возраста и обучающиеся в образовательных учреждениях, могут приниматься на работу только для выполнения легкого труда, не нарушающего процесса обучения, в свободное от учебы время с согласия одного из родителей (опекуна или попечителя).

Дискриминация в трудовых отношениях запрещена Конституцией РФ, как запрещен и принудительный труд (ст. 19, 37). Данное положение отражено в ТК РФ в качестве основного принципа трудового права (ст. 2), который раскрывается в ст. 3, запрещающей дискриминацию в сфере труда, и ст. 4 о запрещении принудительного труда.

Однако не являются дискриминацией различия, исключения или предпочтения, а также ограничения, которые определяются необходимостью подготовки к тем или иным видам труда. Если подготовка (профессия, специальность, квалификация) лица не отвечает предъявляемым требованиям для работы в качестве врача, экономиста, педагога, юриста и др., то оно и не может быть принято на работу для замещения указанных должностей. Кроме того, определенные различия или предпочтения при приеме на работу обусловлены особой заботой о лицах, нуждающихся в повышенной социальной

и правовой защите со стороны государства. К ним относятся лица из числа молодежи, не достигшие 18 лет, инвалиды (лица, частично утратившие трудоспособность), женщины в связи с рождением ребенка и др.

Равная для всех трудовая правоспособность ограничивается только по приговору суда, если данное лицо лишено права занимать определенные должности или заниматься определенной профессиональной либо иной деятельностью (на срок от одного года до пяти лет, если это основной вид наказания, и от шести месяцев до трех лет как дополнительное наказание по ст. 47 УК РФ). В иных случаях следует говорить о соблюдении определенных пределов, а не ограничениях трудовой правоспособности. Так, Федеральным законом "Об основах государственной службы Российской Федерации", Законом РФ "О милиции" и другими законодательными актами ограничен доступ иностранных граждан и лиц без гражданства к замещению государственных должностей на государственной службе.

344

Таким образом, равная трудовая право-дееспособность физических лиц (граждан) не может быть ограничена ничем, кроме решения суда и федерального закона.

Физическое лицо, вступившее в трудовое отношение с работодателем на основании трудового договора, приобретает правовой статус *работника* как участник трудового правоотношения.

Другим участником трудового правоотношения является *работодатель*. В качестве работодателя может выступать любая организация (юридическое лицо). В качестве работодателя может выступать и физическое лицо (гражданин), занимающееся с момента государственной регистрации индивидуальной предпринимательской деятельностью без создания юридического лица. И, наконец, в качестве работодателя может выступать отдельный гражданин, приглашающий на работу другого гражданина в качестве домашней работницы, секретаря, шофера, садовника и т.п., но для использования их труда, лишь в интересах личного (потребительского) хозяйства.

Содержание трудового правоотношения составляют определенные субъективные права и юридические обязанности, которые его участники приобретают с момента возникновения данного правоотношения. Например, праву работника на здоровые и безопасные условия труда соответствует обязанность работодателя обеспечивать такие условия. Праву работодателя требовать от работника точного выполнения его работы, подчинения трудовому распорядку соответствует обязанность работника выполнять эту работу, соблюдать внутренний трудовой распорядок. Трудовое правоотношение состоит из целого комплекса трудовых прав и юридических обязанностей, т.е. является сложным, но единым правоотношением, и обычно носит длящийся характер. Работник и работодатель постоянно реализуют свои права и выполняют обязанности до тех пор, пока существует трудовое правоотношение и действует трудовой договор, на основе которого возникло это правоотношение.

В ст. 21 ТК закреплены основные (статутные) права работника.

Работник имеет право, в частности, на:

- заключение, изменение и расторжение трудового договора в порядке и на условиях, которые установлены настоящим Кодексом, иными федеральными законами;
- предоставление ему работы, обусловленной трудовым договором;
- рабочее место, соответствующее условиям, предусмотренным государственными стандартами организации и безопасности труда и коллективным договором;
- своевременную и в полном объеме выплату заработной платы в соответствии со своей квалификацией, сложностью труда, количеством и качеством выполненной работы;
- отдых, обеспечиваемый установлением нормальной продолжительности рабочего времени, сокращенного рабочего времени для

- отдельных профессий и категорий работников, предоставлением еженедельных выходных дней, нерабочих праздничных дней, оплачиваемых ежегодных отпусков.

Работник, в частности, обязан:

- добросовестно исполнять свои трудовые обязанности, возложенные на него трудовым договором;
- соблюдать правила внутреннего трудового распорядка организации;
- соблюдать трудовую дисциплину;
- выполнять установленные нормы труда;
- соблюдать требования по охране труда и обеспечению безопасности труда;
- бережно относиться к имуществу работодателя 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 с работниками в порядке и на условиях, которые установлены настоящим Кодексом, иными федеральными законами;
- вести коллективные переговоры и заключать коллективные договоры;
- поощрять работников за добросовестный эффективный труд;
- требовать от работников исполнения ими трудовых обязанностей и бережного отношения к имуществу работодателя и других работников, соблюдения правил внутреннего трудового распорядка организации;
- привлекать работников к дисциплинарной и материальной ответственности в порядке, установленном настоящим Кодексом, иными федеральными законами;
- принимать локальные нормативные акты;
- создавать объединения работодателей в целях представительства и защиты своих интересов и вступать в них.

Работодатель, в частности, обязан:

- соблюдать законы и иные нормативные правовые акты, локальные нормативные акты, условия коллективного договора, соглашений и трудовых договоров;
- предоставлять работникам работу, обусловленную трудовым договором;
- обеспечивать безопасность труда и условия, отвечающие требованиям охраны и гигиены труда;
- обеспечивать работников оборудованием, инструментами, технической документацией и иными средствами, необходимыми для исполнения ими трудовых обязанностей;
- обеспечивать работникам равную оплату за труд равной ценности;

выплачивать в полном размере причитающуюся работникам заработную плату в сроки, установленные настоящим Кодексом, 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 правоотношения возникают при наличии трудового договора и других юридических актов. В одних случаях предусмотрен порядок, связанный с контрольно-проверочным механизмом отбора одного из претендентов на должность (конкурс), в других - кандидат выдвигается на должность тем или иным коллективом людей, а затем при соблюдении разработанной процедуры выбирается на должность

(выборы) либо назначается (утверждается) на должность соответствующим органом управления (акт назначения или утверждения).

Трудовым законодательством также предусматривается направление на работу в счет установленной квоты (инвалиды), и, наконец, это может быть решение суда о заключении трудового договора. Названные акты могут порождать трудовые правоотношения лишь в совокупности с трудовым договором, заключенным в результате выборов, конкурса, назначения (утверждения) в должности, направления на работу в счет установленной квоты, судебного решения и фактического допущения к работе с ведома или по поручению работодателя.

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*.

К иным непосредственно связанным с трудовыми относятся отношения! по:

- организации труда и управлению трудом;
- трудоустройству у данного работодателя;
- 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 работодателей и работников в сфере труда;
- надзору и контролю (в том числе профсоюзному контролю) за соблюдением трудового законодательства;
- разрешению трудовых споров.

347

Таким образом, трудовое право охватывает своим регулированием трудовые отношения и иные непосредственно связанные с ними отношения. Все они и составляют предмет трудового права.

На основе определения круга общественных отношений, регулируемых трудовым правом, можно дать понятие трудового права. *Трудовое право является отраслью российского права, регулирующей трудовые отношения работника с работодателем, возникшие на основе трудового договора, иных актов, а также иные, непосредственно связанные с трудовыми, отношения.*

В ТК определены цели трудового законодательства и его задачи (ст. 1). Целями трудового законодательства являются установление государственных гарантий трудовых прав и свобод граждан, создание благоприятных условий труда, защита прав и интересов работников и работодателей. Основными задачами трудового законодательства являются создание необходимых правовых условий для достижения оптимального согласования интересов сторон (участников) трудовых отношений, интересов государства, а также правовое регулирование трудовых и иных непосредственно связанных с ними отношений.

В ст. 2 ТК закреплены основные принципы правового регулирования трудовых отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений. Под основными принципами трудового права понимаются выраженные в этой отрасли права исходные начала и основные положения, определяющие его единство, сущность правового регулирования и общую направленность развития данной системы правовых норм (отрасли трудового права).

Источники трудового права. Нормы трудового права содержатся в ТК, федеральных законах, указах Президента, постановлениях Правительства, других нормативных правовых актах, в том числе

субъектов Российской Федерации. В совокупности все эти нормы составляют *источники трудового права*.

Источники трудового права можно классифицировать в зависимости от их юридической силы и видов органов, принимающих нормативные правовые акты (законы, указы, постановления и т.д.). Главное место среди источников трудового права отводится Конституции Российской Федерации. В Конституции закреплены основные принципы трудового права, свободы и трудовые права человека. В соответствии с Конституцией в Российской Федерации признаются и гарантируются права и свободы человека и гражданина согласно общепризнанным принципам и нормам международного права и международным договорам Российской Федерации (ч. 4 ст. 15 Конституции).

Большое значение имеют *Конвенции, принимаемые Международной Организацией Труда (МОТ)*. Не все Конвенции ратифицированы Россией, но многие их положения учитываются в законотворческой и правоприменительной деятельности.

348

Следующим по значимости источником трудового права являются *законы* - как федеральные, так и субъектов Федерации.

Среди федеральных законов важнейшее место отводится *Трудовому кодексу РФ*. ТК состоит из 6 частей, которые содержат 14 разделов, включающих 62 главы, а всего - 424 статьи.

Среди подзаконных актов главенствующее значение имеют указы Президента РФ, постановления и распоряжения Правительства РФ.

Определенное значение имеют *постановления, инструкции и разъяснения* Министерства труда и социального развития РФ (далее - Минтруда РФ), других министерств и федеральных органов власти, принимаемые ими в пределах их компетенции, предусмотренной законодательством.

Наряду с федеральными законами, иными нормативными правовыми актами РФ к источникам трудового права относятся также законы и иные нормативные правовые акты субъектов РФ, которые действуют в пределах их территорий.

Органы местного самоуправления вправе принимать в установленном порядке некоторые акты, содержащие нормы трудового права, в основном регулирующие деятельность органов (центров) занятости и трудоустройства либо определяющие режим работы организаций торговли, сферы обслуживания, транспорта и др.

С развитием социального партнерства в условиях рынка труда в России получают распространение новые источники трудового права. К ним относятся соглашения различного уровня: *генеральные*, заключаемые на федеральном уровне (в декабре 2001 г. заключено Генеральное соглашение на три года), *региональные* - на уровне субъекта РФ, отраслевое (межотраслевое) - на уровне отрасли (отраслей), *территориальные* - на территории муниципального образования, иные соглашения. Все они являются результатом договоренностей участников соглашений, выступающих как равноправные социальные партнеры.

К источникам трудового права в рамках организации относится коллективный договор, а также иные, так называемые локальные нормативные (местные) акты. В каждой организации наиболее важным источником является коллективный договор - правовой акт, регулирующий социально-трудовые отношения в организации, заключаемый работниками и работодателем в лице их представителей. Могут иметь место иные локальные нормативные акты, принятые в установленном порядке, с учетом мнения выборного профсоюзного органа организации или иного представителя работников, как, например, местные правила внутреннего трудового распорядка или положение о премировании и др., которые включаются, как правило, в коллективный договор организации в качестве приложений.

Коллективные договоры, соглашения, а также трудовые договоры не могут содержать условий, снижающих уровень прав и гарантий работников, установленных трудовым законодательством.

349

Если такие условия включены в коллективный договор, соглашения или трудовой договор, то они не могут применяться (ч. 2 ст. 9 ТК). *Акты Верховного Суда Российской Федерации* не являются источником трудового права, но постановления Пленума Верховного Суда и другие разъяснения играют немаловажную роль в правоприменении. Решения Верховного Суда как суда высшей инстанции рассматриваются в качестве "руководящих разъяснений". Из-за пробелов в праве эти решения имеют большое значение. *Акты Конституционного Суда Российской Федерации*, хотя и не рассматриваются как источник трудового права, но решения Конституционного Суда играют важную роль в правоприменительной практике. Если Конституционным Судом нормативный правовой акт или его положения будут признаны неконституционными, они утрачивают юридическую силу.

350

[342](#) :: [343](#) :: [344](#) :: [345](#) :: [346](#) :: [347](#) :: [348](#) :: [349](#) :: [350](#) :: [Содержание](#)
[350](#) :: [351](#) :: [352](#) :: [353](#) :: [354](#) :: [355](#) :: [Содержание](#)

§ 2. Социальное партнерство в сфере труда

Социальное партнерство в сфере труда - относительно новый институт трудового права, вызванный необходимостью развития коллективно-договорного регулирования трудовых и социально-трудовых отношений в условиях рыночной экономики и функционирования рынка труда.

Одной из основных задач трудового законодательства, как это следует из ч. 2 ст. 1 ТК РФ, является создание необходимых правовых условий для достижения оптимального согласования интересов сторон трудовых отношений, что предполагает развитие социального партнерства.

Социальное партнерство - 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.

Статьей 27 ТК установлено, что *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 непосредственно связанных с ними отношений, обеспечения гарантий трудовых прав работников и совершенствования трудового законодательства;
- участия работников, их представителей в управлении организацией;
- участия представителей работников и работодателей в досудебном разрешении трудовых споров.

350

Система трудовых взаимоотношений строится на основании *принципов социального партнерства* (ст. 24 ТК). К основным принципам относятся: равноправие сторон; уважение и учет интересов сторон; содействие государства в укреплении и развитии социального партнерства на демократической основе; соблюдение сторонами и их представителями законов и иных нормативных правовых актов; свобода выбора при обсуждении вопросов; добровольность принятия сторонами на себя обязательств; контроль за выполнением принятых коллективных договоров, соглашений; ответственность сторон, их представителей за невыполнение по их вине коллективных договоров,

соглашений и др.

Интересы работников организации во взаимоотношениях с работодателем представляют первичная профсоюзная организация или иные представители. Такие представители должны быть, во-первых, избраны на общем собрании работников, а, во-вторых, - уполномочены на соответствующие действия для представительства интересов работников. Если в организации есть работники, не являющиеся членами профсоюза, то они вправе уполномочить орган первичной профсоюзной организации представлять их интересы.

Интересы работников во взаимоотношениях на других уровнях системы социального партнерства представляют только соответствующие профсоюзы, их территориальные организации, объединения профессиональных союзов и объединения территориальных организаций профессиональных союзов.

Представителями работодателей при коллективных переговорах, заключении или изменении коллективного договора являются *руководитель организации или уполномоченные им лица*. На всех остальных уровнях социального партнерства интересы работодателей представляют *объединения работодателей*. Представлять работодателей - государственные и муниципальные предприятия, а также организации, финансируемые из соответствующих бюджетов, - могут органы исполнительной власти, органы местного самоуправления, уполномоченные на представительство законом или работодателями.

В целях более действенного развития социально-партнерских отношений на всех уровнях на равноправной основе по решению сторон образуются такие *органы социального партнерства, как комиссии, в которые входят представители сторон, наделенные необходимыми полномочиями*. На федеральном уровне образуется постоянно действующая Российская трехсторонняя комиссия по регулированию социально-трудовых отношений (РТК), деятельность которой осуществляется в соответствии с Федеральным законом, принятым 1 мая 1999 г. Членами РТК являются представители общероссийских объединений работодателей, Правительства РФ.

Трехсторонние комиссии могут образовываться в субъектах РФ, их деятельность осуществляется в соответствии с законами субъектов РФ. На территориальном уровне также могут образовываться

351

трехсторонние комиссии, деятельность которых регулируется законами субъектов РФ, положениями, утверждаемыми представительными органами местного самоуправления.

Коллективные переговоры в обязательном порядке предшествуют заключению и коллективного договора, и соглашения на любом его уровне. Представители работников и работодателей участвуют в коллективных переговорах по подготовке, заключению и изменению коллективного договора, соглашения. Как представители работников, так и представители работодателей в равной мере имеют право проявлять инициативу по проведению коллективных переговоров, для чего направляется уведомление в письменной форме с предложением о начале коллективных переговоров. Представитель стороны, получивший такое уведомление, обязан вступить в переговоры в течение семи календарных дней со дня получения уведомления.

Право на ведение коллективных переговоров, подписание соглашений от имени работников на всех уровнях предоставляется соответствующим профсоюзам (их объединениям). При наличии на этих уровнях нескольких профсоюзов (объединений профсоюзов) каждому из них предоставляется право на представительство в составе единого представительного органа для ведения переговоров.

Коллективный договор - правовой акт, регулирующий социально-трудовые отношения в организации и заключаемый работниками и работодателем в лице их представителей (ст. 40 ТК). Коллективный договор всегда является двусторонним актом договорного характера (заключается в договорном порядке). Ныне его значение как наиболее важного локального источника трудового права, действующего в рамках организации, особенно возрастает.

Коллективный договор может заключаться в организации в целом, в ее филиалах, представительствах и иных обособленных структурных подразделениях.

В ст. 41 ТК приведен примерный перечень обязательств сторон, которые могут включаться в коллективный договор. Например: формы, системы и размеры оплаты труда, выплата пособий, компенсаций, механизм урегулирования оплаты труда с учетом роста цен занятость, переобучение, условия высвобождения работников, рабочее время и время отдыха, включая вопросы предоставления и продолжительности отпусков, улучшения условий охраны труда, в том числе женщин и молодежи и др.

Условия договора, содержащие нормативные положения, предназначены для неоднократного применения в отношении всех работников, отдельных категорий или профессиональных групп работников, закрепляя различные льготы или преимущества, более благоприятные условия труда по сравнению с установленными законами, иными нормативными правовыми актами, соглашениями с учетом финансово-экономического положения организации (работодателя). В коллективный договор включаются нормативные положения и в тех случаях, если в законах и иных нормативных правовых актах

352

содержится прямое предписание об обязательном закреплении этих положений в коллективном договоре (ч. 4 ст. 41 ТК). *Организационные условия* коллективного договора охватывают срок действия, проверку его выполнения и отчеты сторон о таком выполнении, другие вопросы.

Порядок заключения коллективного договора определен Законом РФ "О коллективных договорах и соглашениях", в соответствии с которым подготовленный проект единого коллективного договора обсуждается в подразделениях организации, в доработанном виде (с учетом замечаний и дополнений, одобренных комиссией) выносится на общее собрание (конференцию) работников и принимается путем голосования простым большинством голосов.

Если не достигнуто соглашение сторон по отдельным положениям коллективного договора, то в течение трех месяцев со дня начала коллективных переговоров стороны должны подписать коллективный договор на согласованных условиях с одновременным составлением *протокола разногласий*. Неурегулированные разногласия могут быть предметом дальнейших коллективных переговоров или будут разрешаться в порядке, установленном для рассмотрения коллективных трудовых споров (гл. 61 ТК).

Подписание коллективного договора влечет вступление его в силу либо он вступает в силу со дня, установленного в коллективном договоре. Согласно ст. 43 ТК коллективный договор заключается на срок не более трех лет и может быть продлен сторонами на срок не более трех лет.

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

Изменения и дополнения коллективного договора производятся в порядке, установленном ТК для его заключения (ст. 44 ТК).

Соглашение (ст. 45 ТК) - правовой акт, устанавливающий общие принципы регулирования социально-трудовых отношений и связанных с ними экономических отношений, заключаемый между полномочными представителями работников и работодателей на федеральном, региональном, отраслевом (межотраслевом) и территориальном уровне в пределах их компетенции.

В отличие от коллективного договора, заключаемого его сторонами в рамках организации, соглашения заключаются на других уровнях социального партнерства между профессиональными союзами (их объединениями) как представителями работников и объединениями работодателей как их представителями. Между ними заключается *двухстороннее соглашение, а трехстороннее*

соглашение заключается с участием органов исполнительной власти или органов местного самоуправления. Вид такого соглашения определяется представителями работников и работодателей.

Статья 45 ТР предусматривает возможность включения в соглашения взаимных обязательств сторон по таким вопросам, как

353

оплата труда, условия и охрана труда, режимы труда и отдыха, развитие социального партнерства, иным вопросам, определенным сторонами.

В зависимости от сферы регулируемых социально-трудовых отношений могут заключаться соглашения: генеральное, региональное, отраслевое (межотраслевое), территориальное и иные соглашения. Генеральное соглашение устанавливает общие принципы регулирования социально-трудовых отношений на федеральном уровне. Региональное соглашение устанавливает общие принципы регулирования социально-трудовых отношений на уровне субъекта Российской Федерации. Отраслевое (межотраслевое) соглашение определяет общие условия оплаты труда, трудовые гарантии и льготы работникам отрасли (отраслей). Территориальное соглашение устанавливает общие условия труда, трудовые гарантии и льготы работникам на территории соответствующего муниципального образования. Отраслевое (межотраслевое) соглашение может заключаться на федеральном, региональном, территориальном уровнях социального партнерства.

Порядок и сроки разработки проекта соглашения и его заключения определяются комиссией, предусмотренной ст. 35 ТК. Соглашения подписываются сторонами. Соглашение вступает в силу со дня его подписания либо со дня, установленного соглашением. Срок действия соглашения определяется сторонами, но не может превышать трех лет, его действие может быть продлено сторонами на срок не более трех лет.

Действие соглашения распространяется на работников и работодателей, которые уполномочили соответствующих представителей сторон на коллективных переговорах разработать и заключить его от их имени. На органы государственной власти и органы местного самоуправления действие соглашения распространяется в пределах взятых ими на себя обязательств. Соглашение распространяет свое действие также на работников и работодателей, присоединившихся к этому соглашению после его заключения. Если на работников в установленном порядке одновременно распространяется действие нескольких соглашений, действуют наиболее благоприятные для них условия соглашений.

Изменение и дополнение соглашения производятся в порядке, установленном ТК для заключения соглашения (ст. 49 ТК).

Условия коллективного договора, соглашения, ухудшающие положение работников, недействительны и не подлежат применению. Контроль за выполнением коллективного договора, соглашения осуществляется сторонами социального партнерства, их представителями, соответствующими органами по труду.

Участие работников в управлении организацией. **Право** работников на участие в управлении организацией регулируется ТК, иными федеральными законами, учредительными документами организации, коллективными договорами.

354

Основными формами участия работников в управлении организацией в соответствии со ст. 53 ТК являются:

- учет мнения представительного органа работников в случаях, предусмотренных ТК,

- коллективным договором;
- проведение представительными органами работников консультаций с работодателем по вопросам принятия локальных нормативных актов, содержащих нормы трудового права;
- получение от работодателя информации по вопросам, непосредственно затрагивающим интересы работников;
- обсуждение с работодателем вопросов о работе организации, внесение предложений по ее совершенствованию;
- участие в разработке и принятии коллективных договоров;
- иные формы, определенные ТК, учредительными документами организации, коллективным договором или локальным нормативным актом организации.

Представители работников имеют право получать от работодателя информацию по вопросам: реорганизации или ликвидации организации; введения технологических изменений, влекущих за собой изменение условий труда работников; профессиональной подготовки, переподготовки и повышения квалификации работников; по другим вопросам, предусмотренным ТК, иными федеральными законами, учредительными документами организации, коллективным договором.

Представители работников имеют право также вносить по этим вопросам в органы управления организацией соответствующие предложения и участвовать в заседаниях указанных органов при их рассмотрении.

355

[350](#) :: [351](#) :: [352](#) :: [353](#) :: [354](#) :: [355](#) :: [Содержание](#)
[355](#) :: [356](#) :: [357](#) :: [358](#) :: [359](#) :: [360](#) :: [361](#) :: [362](#) :: [363](#) :: [364](#) :: [365](#) :: [366](#) :: [367](#) :: [368](#) :: [369](#) :: [370](#)
 :: [Содержание](#)

§ 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 трудовые правоотношения в зависимости от деловой квалификации работника и условий труда.

Понятие трудового договора приведено в ст. 56 ТК, согласно которой данный договор есть соглашение между работником и работодателем. В соответствии с соглашением, достигнутым между работодателем и работником, *работодатель обязуется*: предоставлять работнику работу по обусловленной трудовой функции; обеспечивать условия труда, предусмотренные ТК, законами, иными нормативными правовыми актами, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами, содержащими нормы трудового права; своевременно и в полном размере выплачивать работнику заработную плату, а *работник обязуется*: лично выполнять

355

определенную этим соглашением трудовую функцию (работу по определенной специальности, квалификации или должности), соблюдать действующие в организации правила внутреннего трудового распорядка.

Заклучая трудовой договор, его стороны договариваются и о том, в каком структурном подразделении (отдел, цех, участок и т.д.) будет работать работник, и о том, какую трудовую функцию он будет выполнять (т.е. по какой конкретной специальности, квалификации или должности он будет работать). Работодатель (руководитель от его имени) вправе поручать работнику любые задания, относящиеся к его трудовой функции.

Работник также обязуется выполнять работу с подчинением внутреннему трудовому распорядку, т.е. он должен соблюдать трудовую дисциплину, правила внутреннего трудового распорядка

организации, режим рабочего времени, выполнять установленные нормы труда (нормы выработки, нормированные задания и др.), не совершать дисциплинарных проступков (нарушений трудовой дисциплины), он обязан выполнять распоряжения руководителя и т.д. Подчинение работника трудовому распорядку также является отличительной чертой трудового договора.

Содержанием трудового договора являются его условия, которые подразделяются на существенные и дополнительные (факультативные).

Существенными являются те условия, без которых он не может считаться заключенным. К ним относятся условия: о месте работы (с указанием структурного подразделения), о трудовой функции, о дате начала работы, об оплате труда (в том числе о размере тарифной ставки или должностного оклада работника, доплатах, надбавках, поощрительных выплатах). Если стороны оговаривают срок действия трудового договора (согласно ст. 58, 59 ТК), то данное условие входит в число существенных. Если работник будет трудиться в тяжелых, вредных и(или) опасных условиях труда, в соответствии с которыми предоставляются компенсации и льготы, то характеристика таких условий труда также входит в число существенных условий трудового договора. Режим труда и отдыха включается в существенные условия, если он в отношении данного работника отличается от общих правил, установленных в организации (например, у работника с неполным рабочим днем, лицом, работающим по совместительству, и др.).

К существенным условиям трудового договора отнесены виды и условия социального страхования, непосредственно связанные с трудовой деятельностью.

К дополнительным (факультативным) условиям трудового договора относятся те, которые не обязательно должны быть оговорены сторонами, как, например, испытание при приеме на работу. По соглашению сторон могут быть определены и другие дополнительные условия: о направлении на повышение квалификации или

356

о совмещении профессий, должностей, о неразглашении охраняемой законом тайны (государственной, служебной, коммерческой и иной). К дополнительным условиям может быть отнесена обязанность работника отработать после обучения не менее установленного договором срока, если обучение производилось за счет средств работодателя. Могут предусматриваться и иные условия.

Условия трудового договора, как следует из ч. 4 ст. 57 ТК, могут быть изменены только по соглашению сторон и в письменной форме. Данное положение раскрывается и в ст. 60 ТК о запрещении требовать от работника выполнения работы, не обусловленной трудовым договором:..

В содержание трудового договора также входят условия, установленные трудовым законодательством: 40-часовая рабочая неделя или ежегодный оплачиваемый 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 их или снизить их уровень.

Согласно ст. 61 ТК трудовой договор вступает в силу со дня его подписания работником и работодателем, если иное не предусмотрено федеральными законами, иными нормативными правовыми актами, трудовым договором, либо со дня фактического допущения работника к работе с ведома или по поручению работодателя. Работник обязан приступить к исполнению трудовых обязанностей со дня, определенного трудовым договором. Если такой срок не оговорен в договоре, то работник должен приступить к работе на следующий рабочий день после вступления договора в силу. Если в установленный срок работник не приступил к работе без уважительных причин в течение недели, то трудовой договор аннулируется.

Трудовые договоры заключаются: на неопределенный срок и на определенный срок не более пяти

лет, которые именуются срочными трудовыми договорами. Сфера их применения ограничена и регулируется ст. 58 ТК, в соответствии с которой срочный трудовой договор заключается в случаях, когда трудовые отношения не могут быть установлены на неопределенный срок с учетом характера предстоящей работы или условий ее выполнения, если иное не предусмотрено в ТК и иных федеральных законах.

Если в трудовом договоре не оговорен срок его действия, то договор считается заключенным на неопределенный срок. В случае заключения срочного трудового договора, как установлено в ст. 57 ТК, в договоре указываются 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. В ней содержится более 20 оснований; например, для замены временно отсутствующего работника, на временную (до двух месяцев) работу, сезонную работу, при поступлении на работу в районах Крайнего

357

Севера, с лицами, обучающимися по дневным формам обучения, с работающими по совместительству и др.

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

Трудовой договор может заключаться *только в письменной форме* (ст. 67 ТК). Он составляется в двух экземплярах, подписывается сторонами, один из подписанных договоров передается работнику, другой хранится у работодателя. Трудовой договор, не оформленный надлежащим образом, считается заключенным, если работник приступил к работе с ведома или по поручению работодателя, его представителя (руководителя, обладающего правом приема и увольнения работников).

Прием на работу на основании заключенного трудового договора оформляется приказом (распоряжением) организации, объявляется работнику под расписку в трехдневный срок со дня подписания трудового договора. Приказ является только актом, служащим основой для включения работника в состав работающих, в списки для начисления ему заработной платы, внесения записи в его трудовую книжку и т.д. По требованию работника работодатель обязан выдать работнику надлежаще заверенную копию приказа (распоряжения) о приеме на работу. По письменному обращению работника работодатель обязан не позднее трех дней со дня подачи заявления выдать работнику копии документов, связанных с работой (копии приказов, касающихся переводов, увольнения работника, выписки из трудовой книжки, справки о заработной плате и др.).

При заключении трудового договора установлены соответствующие гарантии (ст. 64 ТК). 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. 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 судебном порядке (ст. 64 ТК).

Для приема на вредные и опасные виды работ установлены предварительные медицинские осмотры. Обязательному предварительному медицинскому освидетельствованию подлежат лица, не достигшие 18 лет. Работодатель при приеме на работу обязан ознакомить работника с правилами внутреннего трудового распорядка, иными локальными нормативными актами, правилами по охране труда и др.

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). Условие об испытании, если достигнута о нем договоренность, должно быть указано в трудовом договоре, иначе работник будет принят без испытания. Если работник не выдержал испытания, он увольняется. Об этом он должен быть предупрежден за три дня до окончания срока испытания в письменной форме и с указанием причин, послуживших основанием принятия решения об увольнении. Срок испытания не может превышать 3 месяцев, а для отдельных категорий руководящих работников - 6 месяцев, если иное не предусмотрено законом.

При приеме на работу предъявляются паспорт и трудовая книжка работника, а также страховое свидетельство государственного пенсионного страхования. Если лицо поступает на работу впервые, ему в течение пяти дней работодателем заводится трудовая книжка и страховое свидетельство государственного пенсионного страхования. Работодатель может потребовать от работника предъявления диплома или иного документа для поступления на работу, требующую специальных знаний. От военнообязанных и лиц, подлежащих призыву на военную службу, требуются документы воинского учета.

В трудовую книжку вносятся сведения о работнике, выполняемой им работе, переводах на другую постоянную работу и об увольнении работника, а также основания прекращения трудового договора и сведения о награждениях за успехи в работе. Сведения о взысканиях в трудовую книжку не вносятся, за исключением случаев, когда дисциплинарным взысканием является увольнение.

Работодатель (за исключением работодателей - физических лиц) обязан вести трудовые книжки на каждого работника, проработавшего в организации свыше пяти дней, в случае, если работа в этой организации является для работника основной.

При прекращении трудового договора работодатель обязан выдать работнику трудовую книжку в день увольнения (последний день работы) и по письменному заявлению работника - копии документов, связанных с работой. Если в день увольнения работника выдать трудовую книжку невозможно в связи с отсутствием работника либо его отказом от получения трудовой книжки на руки, работодатель направляет работнику уведомление о необходимости явиться за трудовой книжкой либо дать согласие на отправление ее по почте (ч. 3 ст. 62 ТК).

Изменение трудового договора (переводы). В ТК (ч. 1 ст. 72) содержатся правила перевода работника: *1) на другую постоянную работу* в той же организации по инициативе работодателя, т.е. изменение трудовой функции или изменение существенных условий труда; *2) в другую организацию;* *3) в другую местность*, хотя бы и вместе с организацией. Перевод во всех указанных случаях допускается с согласия работника. Исключением являются случаи

временных переводов, обусловленные производственной необходимостью (ст. 74 ТК).

Таким образом, перевод на другую постоянную работу в той же организации по инициативе работодателя, определяемый как изменение трудовой функции или изменение существенных условий трудового договора, возможен только с письменного согласия работника. Перевод на постоянную работу в другую организацию (к другому работодателю) либо в другую местность вместе с организацией также допускается только с письменного согласия (ч. 1 ст. 72 ТК).

Работника, нуждающегося в соответствии с медицинским заключением в предоставлении другой работы в соответствии с ч. 2 ст. 72 ТК, работодатель обязан с его согласия перевести на другую имеющуюся работу, не противопоказанную ему по состоянию здоровья. При отказе работника от перевода либо отсутствии в организации другой работы трудовой договор прекращается с этим работником в соответствии с п. 8 ст. 77 ТК.

Трудовое законодательство в отличие от перевода предусматривает *перемещение*, которое не является переводом на другую постоянную работу, не требует согласия работника. Оно осуществляется в той же организации на другое рабочее место, в другое структурное подразделение этой организации в той же местности либо связано с поручением работы на другом механизме или агрегате, если это не влечет за собой изменения трудовой функции (не выходит за пределы специальности, квалификации или должности, обусловленной трудовым договором) и не изменяет существенных условий трудового договора. Перемещение в другое структурное подразделение той же организации возможно, если в трудовом договоре не обуславливалось то структурное подразделение, в котором будет трудиться работник, заключивший данный трудовой договор.

Следует различать понятия "*место работы*" и "*рабочее место*", что позволяет разграничивать перевод на другую работу и перемещение на другое рабочее место, в другое структурное подразделение. Так, является переводом на другую работу, требующим согласия работника, когда ему предлагается работа, например, в филиале, представительстве, ином обособленном структурном подразделении организации, расположенном в другом населенном пункте, нежели местонахождение самой организации. При условии, что структурное подразделение, обусловленное трудовым договором, находится в пределах населенного пункта по месту нахождения организации, возможно перемещение работника в другое место расположения его структурного подразделения. Это не будет переводом, как и перемещение на другое рабочее место в организации, и не требует согласия работника, если у работника не изменяются его трудовая функция и существенные условия трудового договора и если конкретное рабочее место не было обусловлено в трудовом договоре.

Согласно ст. 73 ТК изменение существенных условий трудового договора допускается с сохранением специальности, квалификации

360

или должности работника в случае изменения в организации технологических или организационных условий труда (внедрение новой техники и технологии либо введение новых режимов работы и т.д.). Работодатель обязан известить работника о таких изменениях в письменной форме не позднее, чем за два месяца до их введения.

Если изменения организационных или технологических условий труда в организации могут повлечь за собой массовое увольнение работников, то, как следует из ч. 5 ст. 73 ТК, работодатель в целях сохранения рабочих мест имеет право с учетом мнения профсоюзного органа данной организации вводить режим неполного рабочего времени на срок до 6 месяцев. При отказе работников от продолжения работы в данных условиях с ними расторгается трудовой договор в связи с сокращением численности или штата работников по п. 2 ст. 81 ТК с предоставлением им соответствующих гарантий и компенсаций.

Исходя из продолжительности выполнения другой работы в рамках организации переводы подразделяются на: 1) переводы на другую постоянную работу; 2) переводы на другую временную работу или временные переводы.

Постоянный перевод работника в другую местность, хотя бы и вместе с организацией (работодателем), допускается только с согласия работника. Под другой местностью понимается другой населенный пункт по существующему административно-территориальному делению. Отказ работника от перевода на работу в другую местность вместе с организацией (работодателем) является основанием прекращения трудового договора, закрепленным в п. 9 ст. 77 ТК.

Трудовой кодекс предусматривает определенные гарантии права на труд работников при смене собственника имущества организации или изменении подведомственности организации либо ее реорганизации (ст. 75): во всех указанных случаях трудовые отношения работников с их согласия продолжаются. При несогласии работника, обращенного к работодателю в письменной форме, с работником прекращается трудовой договор по основанию, предусмотренному в п. 6 ст. 77 ТК: "...отказ работника от продолжения работы в связи со сменой собственника имущества организации,

изменением подведомственности (подчиненности) организации либо ее реорганизации".

Временные переводы на другую работу, не обусловленную трудовым договором, допускаются в случаях производственной необходимости, включая простой, т.е. временную приостановку работы по причинам экономического, технологического, технического или организационного характера по инициативе работодателя, без согласия работника. Во всех случаях по истечении срока временного перевода в связи с производственной необходимостью работник возвращается на прежнюю работу. Временный перевод регулируется ст. 74 ТК.

361

В случае *производственной необходимости* в связи с экстраординарными (непредвиденными) обстоятельствами работодатель имеет право переводить работников на не обусловленную трудовым договором работу (без учета их специальности, квалификации) на срок до 1 месяца в той же организации с оплатой труда по выполняемой работе, но не ниже среднего заработка по прежней работе. Такой перевод допускается также для замещения отсутствующего работника на срок не более одного месяца в календарном году (т. е. не более 1 месяца в течение календарного года: с 1 января по 31 декабря). Перевод в связи с производственной необходимостью запрещен, если он противопоказан по состоянию здоровья работника. С письменного согласия работник может быть переведен на работу, требующую более низкой квалификации.

От переводов следует отличать отстранение от работы. Работодатель согласно ст. 76 ТК обязан отстранить от работы (не допускать к работе) работника:

- появившегося на работе в состоянии алкогольного, наркотического или токсического опьянения;
- не прошедшего в установленном порядке обучение и проверку знаний и навыков в области охраны труда;
- не прошедшего в установленном порядке обязательный предварительный или периодический медицинский осмотр;
- при выявлении в соответствии с медицинским заключением противопоказаний для выполнения работником работы, обусловленной трудовым договором;
- по требованиям органов и должностных лиц, уполномоченных федеральными законами и иными нормативными правовыми актами, и в других случаях, предусмотренных федеральными законами и иными нормативными правовыми актами.

При этом работодатель отстраняет от работы (не допускает к работе) работника на весь период времени, пока не будет устранено обстоятельство, явившееся основанием для отстранения работника от работы или недопущения его к работе.

В период отстранения от работы (недопущения к работе) заработная плата работнику не начисляется за исключением случаев, предусмотренных федеральными законами. В случаях отстранения от работы работника, который не прошел обучение и проверку знаний и навыков в области охраны труда либо обязательный предварительный или периодический медицинский осмотр не по своей вине, ему производится оплата за все время отстранения от работы как за простой не по вине работника (ст. 157 ТК).

Прекращение трудового договора. Трудовой договор может быть прекращен при наличии законных оснований. Под основаниями прекращения трудового договора понимают такие обстоятельства, при наличии которых закон допускает прекращение трудового договора.

362

Все основания прекращения трудового договора подразделяются на четыре следующие группы:

- прекращение трудового договора по соглашению сторон (т.е. 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 соглашением сторон необходимо совместное волеизъявление сторон, направленное на окончание трудовых отношений. 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, а также сторонами срочного трудового договора.

К этой же группе оснований можно отнести истечение срока трудового договора, если он был заключен согласно п. 2 ст. 58 ТК на срок, 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 после окончания срока трудового договора, 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 работодателя о своем увольнении. По соглашению между работником и работодателем трудовой договор может быть расторгнут и до истечения срока предупреждения, т.е. в любое время. В случаях, когда заявление работника об увольнении по его инициативе (по собственному желанию) обусловлено невозможностью продолжения им работы (зачисление в образовательное учреждение, выход на пенсию и другие случаи), а также в случаях установленного нарушения работодателем законов и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, условий коллективного договора, соглашения или трудового договора работодатель обязан расторгнуть трудовой договор в срок, указанный в заявлении работника. До истечения срока предупреждения об увольнении работник имеет право в любое время отозвать свое заявление. Увольнение в этом случае не производится, если на

363

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. В последний день работы работодатель обязан выдать работнику по его письменному заявлению трудовую книжку, другие документы, связанные с работой, и произвести с ним окончательный расчет.

Если по истечении срока предупреждения об увольнении трудовой договор не был расторгнут и работник не настаивает на увольнении, то действие трудового договора продолжается.

Перечень оснований расторжения трудового договора по инициативе работодателя закреплен в ст. 81 ТК. Законом установлены как общие основания для всех работников, независимо от места работы, трудовой функции и вида трудового договора (п. 1-3, 5-6, 11 ст. 81 ТК), так и специальные основания для некоторых категорий работников (п. 7, 8, 11, 12, 13 ст. 81 ТК). Кроме того, в разделе XII ТК предусмотрены особенности регулирования труда отдельных категорий работников. Увольнение работников по основанию, не предусмотренному в законе, признается неправомерным.

В соответствии с п. 1 ст. 81 ТК увольнение работников возможно в связи с ликвидацией организации либо прекращением деятельности работодателем - физическим лицом. Решение о ликвидации организации, принятое в установленном законом порядке, является основанием для увольнения работников.

При увольнении в связи с ликвидацией организации согласно п. 1 ст. 81 ТК работники предупреждаются работодателем персонально под расписку не менее, чем за два месяца до увольнения. С письменного согласия работника работодатель имеет право в соответствии со ст. 180 ТК расторгнуть с ним трудовой договор без предупреждения об увольнении за два месяца с одновременной выплатой дополнительной компенсации в размере двухмесячного среднего заработка.

При расторжении трудового договора в связи с ликвидацией организации по п. 1 ст. 81 ТК увольняемому работнику выплачивается выходное пособие в размере среднего месячного заработка, а также за ним сохраняется средний месячный заработок на период увольнения с зачетом выходного пособия (ст. 178 ТК).

Трудовой договор с работником расторгается по п. 1 ст. 81 ТК также в случае прекращения деятельности работодателем - физическим лицом, в том числе индивидуальным предпринимателем.

По п. 2 ст. 81 ТК трудовой договор расторгается с работником в связи с сокращением численности или штата работников.

Подтверждением сокращения численности работников является уменьшение общего количества работников в организации в целом. Свидетельством сокращения штата работников в организации могут служить штатное расписание, его последующие изменения или изменение структуры организации, повлекшие изменения штатного

364

состава, и др. Отбор кандидатур на увольнение по п. 2 ст. 81 ТК осуществляется работодателем с соблюдением положений закона. Согласно ст. 261 ТК не допускается увольнение беременных женщин, женщин, имеющих детей в возрасте до трех лет, одиноких матерей, воспитывающих ребенка в возрасте до 14 лет (ребенка-инвалида до 18 лет), лиц, воспитывающих указанных детей без матери. Преимущественное право на оставление на работе имеют работники с более высокой производительностью и квалификацией. При равной производительности и квалификации предпочтение в оставлении на работе отдается: семейным - при наличии двух или более иждивенцев; лицам, в семье которых нет других работников с самостоятельным заработком; работникам, получившим в данной организации трудовое увечье или профессиональное заболевание, и др. В том же порядке, как и при увольнении в связи с ликвидацией организации, работники при увольнении по сокращению численности или штата (п. 2 ст. 81 ТК) должны быть предупреждены работодателем о предстоящем увольнении персонально и под расписку не менее, чем за два месяца до расторжения трудового договора.

При проведении мероприятий по сокращению численности или штата работников организации работодатель обязан предложить работнику другую имеющуюся работу (вакантную должность) в той же организации, соответствующую квалификации работника.

В случае принятия решения о сокращении численности или штата работников организации и возможном их увольнении по п. 2 ст. 81 ТК работодатель в соответствии со ст. 82 ТК обязан сообщить об этом выборному профсоюзному органу данной организации не позднее, чем за два месяца до начала соответствующих мероприятий. При этом увольнение работников, являющихся членами профсоюза, по сокращению численности или штата работников производится с учетом мотивированного мнения выборного профсоюзного органа (профсоюзного комитета) данной организации в соответствии со ст. 373 ТК.

Согласно п. 3 ст. 81 ТК расторгается трудовой договор по **несоответствию работника**

занимаемой должности или выполняемой работе в двух случаях: а) по состоянию здоровья в соответствии с медицинским заключением (при наличии медицинского заключения о стойком снижении трудоспособности, препятствующем продолжению работы, либо, учитывая состояние здоровья работника, ему работать противопоказано или это опасно для окружающих работников либо обслуживаемых им граждан); б) в связи с недостаточной квалификацией, подтвержденной результатами аттестации (на основании решений аттестационных комиссий, принятых в соответствии с утвержденными в установленном порядке положениями об аттестации работников). Увольнение работников, являющихся членами профсоюза по несоответствию в связи с недостаточной квалификацией (пп. "б" п. 3 ст. 81 ТК) производится при участии выборного

365

профсоюзного органа организации, к которому обращаются работодатели согласно ст. 82, 373 ТК РФ.

Увольнение в случае несоответствия работника как по состоянию здоровья, так и в связи с недостаточной квалификацией (пп. "а", "б" п. 3 ст. 81 ТК) допускается, если невозможно перевести работника с его согласия на другую работу (ч. 2 ст. 81 ТК).

По п. 5 ст. 81 ТК трудовой договор расторгается **за неоднократное неисполнение работником без уважительных причин своих трудовых обязанностей**, если он имеет дисциплинарное взыскание. Это основание может применяться, если работник нарушал трудовую дисциплину, за что ему было объявлено дисциплинарное взыскание, и в течение года после этого он вновь совершает дисциплинарный проступок, который свидетельствует о неоднократности нарушений трудовой дисциплины. Увольнение по данному основанию является одной из мер дисциплинарного взыскания, установленного в ст. 192 ТК РФ. У работника должно быть затребовано объяснение в установленные сроки, приказ об увольнении должен быть объявлен работнику под расписку.

Увольнение работника, являющегося членом профсоюза, производится с участием выборного профсоюзного органа в соответствии со ст. 82, 373 ТК.

Согласно п. 6 ст. 81 ТК трудовой договор расторгается **в случае однократного грубого нарушения работником трудовых обязанностей**. К числу таких однократных грубых нарушений относятся: а) прогул (отсутствие на рабочем месте без уважительных причин более четырех часов подряд в течение рабочего дня); б) появление на работе в состоянии алкогольного, наркотического или токсического опьянения (оно может быть подтверждено как медицинским заключением, так и другими видами доказательств); в) разглашение государственной, служебной, коммерческой или иной охраняемой законом тайны, ставшей известной работнику в связи с исполнением им трудовых обязанностей (применение этого основания возможно для увольнения тех работников, которые по роду работы связаны с указанными сведениями, составляющими охраняемую законом тайну, и обязанность их неразглашения предусмотрена трудовым договором, где конкретизируются сведения, содержащие ту или иную тайну, которые работник обязался не разглашать); г) совершение работником по месту работы хищения чужого имущества (в том числе мелкого), растраты, умышленного его уничтожения или повреждения, установленных вступившим в законную силу приговором суда или постановлением органа, уполномоченного на применение административных взысканий (данное основание применяется, если правонарушение из числа указанных в подп. "г" п. 6 ст. 81 ТК установлено вступившим в законную силу приговором суда или постановлением органа, например, милиции, который вправе наложить за это административное взыскание); д) нарушение работником требований по охране труда, если это нарушение повлекло за собой тяжкие

366

последствия (несчастный случай на производстве, авария, катастрофа) либо заведомо создавало реальную угрозу таких последствий (нарушение работником таких требований должно быть доказано и подтверждено соответствующими документами, как, например, актом о несчастном случае, экспертным заключением и др.).

По п. 7 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 увольнения касается лишь работников, непосредственно обслуживающих денежные или товарные ценности (их прием, хранение, транспортировку, распределение этих ценностей, выдачу и т.д.), в случаях, когда они совершили виновные действия, которые не позволяют более доверять им указанные ценности. К работникам, непосредственно обслуживающим денежные или товарные ценности, относятся, например, кассиры, продавцы, инкассаторы, кладовщики, заведующие складами и др., которые, как правило, несут материальную ответственность на основании специальных законов или письменных договоров о полной материальной ответственности.

Согласно п. 8 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 дополнительному основанию, относятся учителя, преподаватели, воспитатели и др.

По п. 9 ст. 81 ТК расторжение трудового договора может иметь место **в связи с принятием необоснованного решения руководителем организации (филиала, представительства), его заместителями и главным бухгалтером, повлекшего за собой нарушение сохранности имущества, неправомерное его использование или иной ущерб имуществу организации.** По этому основанию могут быть уволены только указанные лица и при доказанности, что наступившие последствия явились следствием принятия необоснованного решения кем-либо из них.

Согласно п. 10 ст. 81 ТК трудовой договор расторгается **за однократное грубое нарушение руководителем организации (филиала, представительства), его заместителями своих трудовых обязанностей.** По данному основанию могут быть уволены только лица, указанные в п. 10 ст. 81 ТК; к иным руководителям это основание не применяется.

По п. 11 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; например, не соответствующий действительности документ о наличии

367

образования, квалификации, чем он воспользовался для замещения должности, которой он не соответствует по своей подготовке (например, замещение должности врача при отсутствии медицинского образования).

Согласно п. 12 ст. 81 ТК трудовой договор расторгается в связи с прекращением допуска к государственной тайне, если выполнение работы требует допуска к государственной тайне. Допуск к государственной тайне может быть прекращен по решению руководителя органа государственной власти, предприятия, организации в соответствии со ст. 23 Закона "О государственной тайне", в том числе в случае однократного нарушения лицом взятых на себя обязательств, связанных с защитой государственной тайны, или при возникновении обстоятельств, являющихся основанием для отказа в допуске к государственной тайне. Увольнение по указанному основанию может применяться лишь к тем лицам, работа которых требует допуска к государственной тайне, а прекращение допуска препятствует продолжению работы.

По п. 13 ст. 81 ТК возможно расторжение трудового договора в случаях, предусмотренных в трудовом договоре с руководителем организации, членами коллегиального исполнительного органа организации. Данное положение может применяться, только если в трудовом договоре, заключенном с указанными лицами, предусмотрено соответствующее основание.

Пунктом 14 ст. 81 ТК предусмотрено, что работники могут быть уволены и по другим основаниям, установленным ТК и иными федеральными законами.

При расторжении трудового договора по инициативе работодателя по всем 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. 82 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 его на заменяющую ее альтернативную гражданскую службу. При увольнении по данному основанию работнику выплачивается выходное пособие в размере двухнедельного среднего заработка в соответствии со ст. 178 ТК;
2. восстановление на работе работника, ранее выполнявшего эту работу, по решению государственной инспекции труда или суда. Увольнение работника, занимающего данную должность (выполняющего соответствующую работу), допускается, если невозможно его перевести с его согласия на другую работу;

368

3. неизбрание на должность. По этому основанию увольняются в установленном порядке работники, замещающие должности по выборам или по конкурсу;
4. осуждение работника к наказанию, исключающему продолжение прежней работы, в соответствии с приговором суда, вступившим в законную силу;
5. признание работника полностью нетрудоспособным в соответствии с медицинским заключением;
6. смерть работника либо работодателя-физического лица, а также признание судом работника или работодателя-физического лица умершим или безвестно отсутствующим;
7. наступление чрезвычайных обстоятельств, препятствующих продолжению трудовых отношений (военные действия, катастрофа, стихийное бедствие, крупная авария, эпидемия и другие чрезвычайные обстоятельства), если данное обстоятельство признано чрезвычайным решением Правительства РФ или органа государственной власти соответствующего субъекта Федерации. Кроме того, трудовой договор прекращается вследствие нарушения правил, установленных законом для его заключения (п. 11 ст. 77 ТК РФ), если нарушение этих правил исключает возможность продолжения работы.

Примерный перечень таких нарушений предусмотрен ст. 84 ТК:

- заключение трудового договора имело место в нарушение приговора суда о лишении конкретного лица права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью;
- заключен трудовой договор на выполнение работы, противопоказанной данному лицу по состоянию здоровья в соответствии с медицинским заключением;
- отсутствие соответствующего документа об образовании, если выполнение работы требует специальных знаний в соответствии с федеральным законом или иным нормативным правовым актом;
- другие случаи, предусмотренные федеральным законом.

Прекращение трудового договора в указанных случаях производится, если невозможно перевести работника с его письменного согласия на другую имеющуюся у работодателя работу, т.е. работник отказался от такого перевода либо в организации отсутствует другая работа для данного лица.

Рассмотренные основания не являются исчерпывающими, поскольку в ТК указывается на возможность прекращения трудового договора и по другим основаниям, предусмотренным иными

федеральными законами (ст. 77, 81, 84).

Дополнительные основания для расторжения трудового договора с руководителем организации установлены в ст. 278 ТК:

1. отстранение от должности руководителя организации-должника в соответствии с законодательством о несостоятельности (банкротстве);
2. принятие уполномоченным органом юридического лица, либо собственником имущества организации, либо уполномоченным собственником

369

лицом (органом) решения о досрочном прекращении трудового договора;

3. иные основания, предусмотренные трудовым договором.

Помимо оснований, предусмотренных ТК, трудовой договор с работником, работающим у работодателя-физического лица, может быть прекращен по основаниям, предусмотренным трудовым договором в соответствии со ст. 307 ТК. При этом сроки предупреждения об увольнении, а также случаи и размеры выплачиваемых при прекращении трудового договора выходного пособия и других компенсационных выплат определяются трудовым договором.

При увольнении отдельных категорий работников установлены дополнительные гарантии. В соответствии со ст. 261 ТК расторжение трудового договора по инициативе работодателя с беременными женщинами не допускается, за исключением случаев полной ликвидации организации. В случае истечения срока трудового договора в период беременности женщины работодатель обязан по ее заявлению продлить срок трудового договора до наступления у нее права на отпуск по беременности и родам.

Другим категориям работников также могут устанавливаться дополнительные гарантии.

Оформление увольнений и производство расчета. Прекращение трудового договора оформляется путем издания руководителем приказа (распоряжения). В приказе (распоряжении) должны быть указаны основания прекращения трудового договора в точном соответствии с формулировками ТК, федеральных законов и конкретной ссылкой на статью закона. Соответствующая запись вносится в трудовую книжку, которая должна быть выдана работнику под расписку в день увольнения (последний день работы). По письменному заявлению работника ему также должны быть выданы копии документов, связанные с работой (ч. 2 ст. 62 ТК). Работодатель обязан произвести полный расчет с увольняемым работником в день увольнения.

370

[355](#) :: [356](#) :: [357](#) :: [358](#) :: [359](#) :: [360](#) :: [361](#) :: [362](#) :: [363](#) :: [364](#) :: [365](#) :: [366](#) :: [367](#) :: [368](#) :: [369](#) :: [370](#) :: [Содержание](#)
[370](#) :: [371](#) :: [372](#) :: [373](#) :: [374](#) :: [375](#) :: [376](#) :: [377](#) :: [378](#) :: [Содержание](#)

§ 4. Рабочее время и время отдыха

Рабочее время определяется ст. 91 ТК как время, в течение которого работник в соответствии с правилами внутреннего трудового распорядка организации и условиями трудового договора должен исполнять трудовые обязанности, а также иные периоды времени, которые в соответствии с 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.

Ежедневная продолжительность и режим рабочего времени закрепляются в организации в правилах внутреннего трудового

распорядка, коллективном договоре, иных локальных нормативных актах с сохранением установленной продолжительности рабочего времени - не превышающей 40 часов в неделю. Продолжительность ежедневной работы (смены) определяется также графиками сменности. Рабочее время нормальной продолжительности распространяется на работников всех организаций, независимо от их организационно-правовых форм и охватывает подавляющее число работников, кроме тех, для которых в целях охраны их труда ТК или иными законами установлена *сокращенная продолжительность рабочего времени* (ст. 92 ТК). Соответственно сокращается и продолжительность работы (смены).

Для несовершеннолетних работников устанавливается сокращенная продолжительность рабочего времени на: 16 часов в неделю для работников в возрасте до шестнадцати лет и на 4 часа в неделю для работников в возрасте от шестнадцати до восемнадцати лет. Для учащихся образовательных учреждений различного уровня, совмещающих учебу с работой, продолжительность ежедневной работы (смены) не может превышать: в возрасте от четырнадцати до шестнадцати лет - 2,5 часа, а в возрасте от шестнадцати до восемнадцати лет - 3,5 часа.

Для инвалидов I и II групп сокращается продолжительность рабочего времени на 5 часов в неделю. Нормальная продолжительность рабочего времени сокращается на 4 часа в неделю и более для работников, занятых на работах с вредными и (или) опасными условиями труда. Федеральным законом может быть установлена сокращенная продолжительность рабочего времени и для иных категорий работников.

Сокращенная продолжительность рабочего времени может устанавливаться коллективным договором или локальным нормативным актом при наличии производственных и экономических условий.

Кроме сокращения продолжительности рабочего времени в ТК (ст. 95) установлено *уменьшение на один час продолжительности рабочего дня (смены), непосредственно предшествующих нерабочему праздничному дню*. Если нерабочему праздничному дню предшествует выходной день, то уменьшение продолжительности работы не производится.

От рабочего времени сокращенной продолжительности отличается *неполный рабочий день или неполная рабочая неделя*. В отличие от сокращенного рабочего времени, закрепляемого законодательством, неполный рабочий день или неполная рабочая неделя *устанавливаются по соглашению между работником и работодателем* как при приеме на работу, так и впоследствии. При работе на условиях неполного рабочего времени оплата труда производится пропорционально отработанному работником времени или в зависимости от выполненного им объема работ (выработки).

В ТК (ст. 96) определяется *ночное время - с 22 часов до 6 часов*, и устанавливается сокращение продолжительности работы (смены)

371

в ночное время на один час. К работе в ночное время не допускаются беременные женщины, инвалиды, работники, не достигшие 18-летнего возраста.

Нормальная продолжительность рабочего времени (40-часовая рабочая неделя) не должна превышать. Исключение из этого правила составляют те случаи и порядок, которые установлены ТК или иным федеральным законом. К таким случаям ст. 97 ТК относит следующие: *работу за пределами нормальной продолжительности рабочего времени, производимую по инициативе работника (совместительство) или - по инициативе работодателя (сверхурочные работы)*.

Важным отличием совместительства от сверхурочной работы считается то, что совместительство

возможно по инициативе работника, а сверхурочная работа - по инициативе работодателя, и только сверхурочная работа оплачивается в повышенном размере, что и закреплено в ст. 97-99 и 152 ТК.

По установленному в ТК общему правилу (ст. 98) разрешение работнику на работу по внутреннему совместительству по заявлению работника дается работодателем при условии, что работа по совместительству будет выполняться по другому трудовому договору в этой же организации, т.е. по иной профессии, специальности или должности и в свободное от основной работы время. *Работник имеет право заключить трудовой договор с другими работодателями для работы на условиях внешнего совместительства*, если иное не предусмотрено ТК или иными федеральными законами.

Продолжительность рабочего времени, устанавливаемого работодателем для лиц, работающих как в порядке внутреннего совместительства, так и на условиях внешнего совместительства, не может превышать четырех часов в день и шестнадцати часов в неделю в соответствии с ч. 3 ст. 98 и ст. 284 ТК.

Сверхурочная работа определяется ст. 99 ТК как работа, производимая работником по инициативе работодателя за пределами установленной продолжительности рабочего времени, ежедневной работы (смены), а также работа сверх нормального числа рабочих часов за учетный период. Привлечение к сверхурочным работам осуществляется работодателем только с письменного согласия работника в случаях, предусмотренных в ч. 2 ст. 99 ТК (производство работ: для обороны страны, предотвращения производственной аварии, устранения непредвиденных обстоятельств по водоснабжению, газоснабжению и другие случаи или при неявке сменщика работника, если работа не допускает перерыва). В других случаях привлечение к сверхурочным работам допускается также с письменного согласия работника, но с учетом мнения выборного профсоюзного органа данной организации согласно ст. 372 ТК.

Статья 99 ТК устанавливает предельное количество часов сверхурочной работы для каждого работника - не более четырех часов в течение двух дней подряд и 120 часов в год.

372

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 или трудовым договором. По желанию работника вместо повышенной оплаты сверхурочная работа может компенсироваться предоставлением дополнительного времени отдыха, но не менее времени, отработанного сверхурочно.

Как следует из ст. 100 ТК, режим рабочего времени должен предусматривать продолжительность рабочей недели. Это может быть пятидневная с двумя выходными или шестидневная с одним выходным днем рабочая неделя или рабочая неделя с предоставлением выходных дней по скользящему графику. Режим рабочего времени охватывает также продолжительность ежедневной работы (смены), время начала и окончания работы, время перерывов, число смен в сутки, чередование рабочих и нерабочих дней.

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 выполнению своих трудовых обязанностей за пределами рабочего времени. Перечень должностей работников с ненормированным рабочим днем устанавливается коллективным договором, соглашением или правилами внутреннего трудового распорядка организации. Ненормированный рабочий день устанавливается обычно для руководящих работников, а также для работников технического и хозяйственного персонала, специалистов и всех других работников, труд которых не поддается точному учету во времени. За работу с ненормированным рабочим днем работникам согласно ТК (ст. 119) предоставляется ежегодный дополнительный оплачиваемый отпуск - не менее трех календарных дней. В случае, когда такой отпуск не предоставляется, переработка сверх нормальной продолжительности рабочего времени с

письменного согласия работника компенсируется как сверхурочная работа.

Работа в режиме гибкого рабочего времени получила закрепление в ТК (ст. 102). При работе в этом режиме начало, окончание или общая продолжительность рабочего дня определяются по соглашению сторон. Так, соглашением сторон устанавливается время, в течение которого работник должен находиться и исполнять свои трудовые обязанности на рабочем месте. В другое время он может начинать и заканчивать работу по своему усмотрению.

В целях более эффективного использования оборудования, увеличения объема выпускаемой продукции или оказываемых услуг, а также в случаях, когда длительность производственного процесса превышает допустимую продолжительность ежедневной работы, вводится *сменная работа* (работа в две, три или четыре смены). Как следует из ст. 103 ТК, при сменной работе каждая группа работников должна выполнять работу в течение установленной продолжительности

373

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 вызывать работника на работу вне графика.

Время отдыха. В ст. 106 ТК время отдыха 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 закрепляется в локальных нормативных актах каждой организации.

Перерывы в течение рабочего дня (смены) предоставляются работникам для отдыха и питания. Продолжительность перерывов не может превышать двух часов и не должна быть менее 30 минут. Эти перерывы не входят в рабочее время и не оплачиваются.

Ежедневный (междусменный) отдых определяется правилами внутреннего трудового распорядка или графиками сменности. Его продолжительность между окончанием работы (смены) и началом следующего рабочего дня или смены (вместе с перерывом для отдыха и питания) обычно не может быть меньше двойной продолжительности работы в предшествующий отдыху рабочий день (смену).

Выходные дни (еженедельный непрерывный отдых) - это свободные от выполнения трудовых обязанностей дни календарной недели. Продолжительность еженедельного непрерывного отдыха должна быть не менее сорока двух часов. При пятидневной рабочей неделе работникам предоставляются два выходных дня, а при шестидневной рабочей неделе - один выходной день. Общим выходным днем является воскресенье. Второй выходной день при пятидневной рабочей неделе устанавливается коллективным договором или правилами внутреннего трудового распорядка (графиком работы). Оба выходных дня обычно предоставляются подряд.

Праздничные дни указаны в ст. 112 ТК. При совпадении выходного и нерабочего праздничного дней выходной день переносится на следующий после праздничного рабочий день. В праздничные дни допускаются работы, приостановка которых невозможна по производственно-техническим условиям (непрерывно действующие организации или работы в силу необходимости обслуживания населения, а также в связи с неотложными ремонтными и погрузочно-разгрузочными работами).

Работники могут быть привлечены к работе в установленные для них выходные и нерабочие праздничные дни только с их письменного согласия и в установленных законом случаях: для предотвращения или устранения производственной аварии, катастрофы, несчастных случаев, уничтожения или порчи имущества либо для выполнения заранее непредвиденных работ (ст. 113 ТК). В других

случаях привлечение к работе в выходные и нерабочие праздничные дни допускается с письменного согласия работника и с учетом мнения выборного профсоюзного органа данной организации.

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. Ежегодный основной оплачиваемый отпуск продолжительностью более 28 календарных дней, а также так называемый *удлиненный основной отпуск* предоставляются работникам в соответствии с ТК и иными федеральными законами.

В ТК предусмотрено предоставление *ежегодных дополнительных оплачиваемых отпусков*. Основания предоставления этих отпусков закреплены в ст. 116-119 ТК. Ежегодные дополнительные оплачиваемые отпуска предоставляются работникам в следующих случаях: занятым на работах с вредными и (или) опасными условиями труда (перечень таких работ, их продолжительность и условия предоставления утверждаются Правительством РФ) или за особый характер работы (перечень категорий работников, которым устанавливается такой отпуск, и его продолжительность, как и условия предоставления, определяются Правительством РФ) либо работникам с ненормированным рабочим днем; работникам, работающим в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях (продолжительность этого отпуска, порядок предоставления и соединения ежегодных оплачиваемых отпусков и соответствующие компенсации, связанные с использованием отпуска, установлены в ст. 321- 322, 325 ТК). Дополнительные отпуска могут предоставляться в других случаях, предусмотренных федеральными законами.

Организации с учетом своих производственных и финансовых возможностей могут самостоятельно устанавливать дополнительные отпуска для работников. Порядок и условия их предоставления определяются коллективными договорами и локальными нормативными актами (ч. 2 ст. 116 ТК).

Продолжительность ежегодного основного и дополнительного отпусков работникам в соответствии со ст. 120 ТК исчисляется в календарных днях. Нерабочие праздничные дни в число календарных дней не включаются и не оплачиваются. Ежегодный дополнительный оплачиваемый отпуск исчисляется отдельно и суммируется с ежегодным основным оплачиваемым отпуском (продолжительностью 28 календарных дней), а в суммарном выражении они составляют общую продолжительность ежегодного оплачиваемого отпуска.

Ежегодный оплачиваемый отпуск должен предоставляться работнику ежегодно, а очередность предоставления этих отпусков определяется в соответствии с графиком отпусков, утверждаемым работодателем с учетом мнения выборного профсоюзного органа данной организации не позднее, чем за две недели до наступления календарного года.

Порядок предоставления ежегодных оплачиваемых отпусков устанавливается согласно ст. 122 ТК. Право на использование отпуска за первый год работы возникает у работника по истечении 6 месяцев непрерывной работы в данной организации. По заявлению работника работодатель до истечения 6 месяцев должен предоставить оплачиваемый отпуск в следующих случаях: женщинам - перед отпуском по беременности и родам или непосредственно после него; работникам в возрасте до 18 лет; работникам, усыновившим ребенка в возрасте до трех месяцев, и в других случаях, предусмотренных федеральными законами.

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, и, как следует из ч. 1 ст. 126 ТК, она охватывает ту часть отпуска, которая превышает 28 календарных дней. Замена отпуска денежной компенсацией беременным женщинам, работникам, не достигшим 18 лет, а также работникам, занятым на тяжелых работах и работах с вредными и (или) опасными условиями труда, не допускается, за исключением случаев их увольнения.

Отпуск должен быть продлен согласно ст. 124 ТК при временной нетрудоспособности работника или при исполнении работником во время отпуска государственных обязанностей либо в других случаях, предусмотренных законами, локальными нормативными актами.

Трудовым кодексом РФ (ст. 125) предусмотрено разделение ежегодного оплачиваемого отпуска на части, которое допускается 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. Неиспользованная в связи с отзывом работника часть его отпуска должна быть предоставлена по выбору работника в удобное для него время в течение текущего рабочего года или присоединена к отпуску за следующий рабочий год. Не допускается отзыв из отпуска беременных женщин, работников моложе 18 лет, а также работников, занятых на работах с вредными и (или) опасными условиями труда.

При увольнении работнику выплачивается денежная компенсация, согласно ст. 127 ТК, за все 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.

376

Отпуск без сохранения содержания, 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. В соответствии со ст. 128 ТК работодатель обязан на основании письменного заявления работника предоставить отпуск без сохранения заработной платы в следующих случаях: участникам Великой Отечественной войны - до 35 календарных дней в году; работающим пенсионерам по старости (по возрасту) - до 14 календарных дней в году; родителям и женам (мужьям) военнослужащих, погибших или умерших вследствие ранения, контузии или увечья, полученных при исполнении обязанностей военной службы либо вследствие заболевания, связанного с прохождением военной службы, - до 14 календарных дней в году; работающим инвалидам - до 60 календарных дней в году; работникам в случаях рождения ребенка, регистрации брака, смерти близких родственников - до 5 календарных дней; в других случаях, предусмотренных ТК, иными федеральными законами либо коллективным договором.

Дополнительные учебные отпуска предоставляются работникам, обучающимся без отрыва от производства в образовательных учреждениях различного уровня, имеющих государственную аккредитацию, независимо от их организационно-правовых форм и форм собственности. Работникам, поступившим в указанные образовательные учреждения и успешно обучающимся в них, предоставляются дополнительные отпуска с сохранением среднего заработка. Эти отпуска имеют целевое назначение: для сдачи различных экзаменов, защиты выпускных работ и др.

Глава 26 ТК (ст. 173-177), Закон РФ "Об образовании", Федеральный закон "О высшем и послевузовском профессиональном образовании" предусматривают для работников льготы по рабочему времени и дополнительные учебные отпуска. Работникам, совмещающим работу с обучением в образовательных учреждениях высшего профессионального образования, отпуска предоставляются: для прохождения промежуточной аттестации на первом и втором курсах, соответственно, - по 40 календарных дней, на каждом из последующих курсов - 50 календарных дней; для подготовки и защиты выпускной квалификационной работы и сдачи итоговых государственных экзаменов - 4 месяца, сдачи итоговых государственных экзаменов - 1 месяц.

Работникам, обучающимся по заочной форме обучения, один раз в учебном году работодатель оплачивает проезд к месту нахождения соответствующего учебного заведения и обратно.

Работникам, допущенным к вступительным испытаниям в указанные образовательные учреждения, предоставляется отпуск без сохранения заработной платы - 15 календарных дней; работникам-слушателям подготовительных отделений для сдачи выпускных экзаменов - 15 календарных дней.

377

Работникам, обучающимся в образовательных учреждениях среднего профессионального образования, предоставляются отпуска: для прохождения промежуточной аттестации на первом и втором курсах - по 30 календарных дней, на каждом последующем курсе - по 40 календарных дней.

Работникам, обучающимся по заочной форме обучения, один раз в учебном году работодатель оплачивает проезд к месту нахождения образовательного учреждения среднего профессионального образования и обратно в размере 50% стоимости проезда.

Работникам, успешно обучающимся в вечерних (сменных) общеобразовательных учреждениях, предоставляются дополнительные отпуска с сохранением среднего заработка для сдачи выпускных экзаменов: в IX классе - 9 календарных дней, в XI (XII) классе - 22 календарных дня.

В ТК (ст. 177) предусмотрено, что гарантии и компенсации работникам, совмещающим работу с обучением, предоставляются при получении соответствующего образования впервые. По соглашению работодателя и работника к дополнительным учебным отпускам могут присоединяться ежегодные оплачиваемые отпуска.

378

[370](#) :: [371](#) :: [372](#) :: [373](#) :: [374](#) :: [375](#) :: [376](#) :: [377](#) :: [378](#) :: [Содержание](#)
[378](#) :: [379](#) :: [380](#) :: [381](#) :: [382](#) :: [383](#) :: [384](#) :: [385](#) :: [386](#) :: [387](#) :: [388](#) :: [Содержание](#)

§ 5. Заработная плата и нормирование труда

Принято выделять следующие основные признаки, характеризующие заработную плату в качестве элемента трудового отношения: 1) заработная плата - вознаграждение за труд, т.е. за выполненную работу; 2) выплачивается в денежной форме; 3) основана на заранее установленных тарифных нормах (тарифных ставках, тарифных разрядах, должностных окладах, сдельных расценках); 4) ее размер никакими максимальными пределами не ограничивается и не может быть ниже минимального - установленного федеральным законом - размера оплаты труда; 5) выплачивается в организациях производственной сферы за счет средств, заработанных коллективом работников; 6) выплачивается за счет бюджета соответствующего уровня работникам организаций, финансируемых из бюджета; 7) конкретный размер заработной платы работника зависит от его квалификации, сложности, количества, качества и условий выполняемой работы.

Заработная плата согласно ч. 2 ст. 129 ТК представляет собой вознаграждение за труд в зависимости от квалификации работника, сложности, количества, качества и условий выполняемой работы, а также выплаты компенсационного и стимулирующего характера.

Выплата заработной платы, как следует из ст. 131 ТК, производится в денежной форме. Оплата может производиться в иных формах, не противоречащих законодательству РФ и ее международным договорам при следующих условиях: 1) выплата части заработной платы в неденежной форме (натуральная оплата) может

378

быть предусмотрена только коллективным договором или трудовым договором, но по письменному

заявлению работника; 2) доля заработной платы, выплачиваемой в неденежной форме, не может превышать 20% от общей суммы заработной платы, т.е. остальные 80% должны быть выплачены в денежной форме; 3) не допускается выплата заработной платы в виде спиртных напитков, оружия, боеприпасов и других предметов, в отношении которых установлены запреты или ограничения на их свободное обращение.

Правовая организация оплаты труда создается двумя способами (методами) правового регулирования: государственным нормативным и коллективно-договорным. Государство воздействует на организацию заработной платы в определенных направлениях, например, через установление минимальной заработной платы, ее индексацию и др. В соглашениях на определенном их уровне (от отраслевого до генерального) закрепляются соответствующие условия заработной платы, принципиально важные для данного уровня соглашения. В коллективных договорах предусматриваются системы оплаты труда, размеры тарифных ставок, окладов, система премирования, иные стимулирующие и компенсационные выплаты. В трудовых договорах конкретизируются размеры заработной платы с учетом положений, установленных в ТК, законах, иных нормативных правовых актах, соглашениях, коллективном договоре.

В обеспечение права работника на своевременную в полном размере выплату справедливой заработной платы особое значение придается государственным гарантиям по оплате труда работников. *Статья 130 ТК устанавливает систему государственных гарантий по оплате труда.*

Минимальная заработная плата (минимальный размер оплаты труда) определяется как гарантируемый федеральным законом размер месячной заработной платы за труд неквалифицированного работника, полностью отработавшего норму рабочего времени при выполнении простых работ в нормальных условиях (ч. 3 ст. 129 ТК). Следовательно, заработная плата на ее минимальном уровне, установленном государством, выплачивается за простой неквалифицированный труд, выполненный в нормальных условиях работником, отработавшим полностью рабочее время.

В соответствии с Конституцией РФ (ст. 37) минимальный размер оплаты труда, устанавливаемый федеральным законом, гарантируется каждому работнику не ниже уровня, установленного этим законом и без всякой дискриминации. Основой для установления минимального размера заработной платы является величина прожиточного минимума. Повышение минимальной заработной платы до уровня прожиточного минимума трудоспособного человека будет проводиться постепенно (в перспективе его достижения). В настоящее время минимальный размер оплаты труда установлен Федеральным законом от 19 июня 2000 г. "О минимальном размере оплаты труда".

379

Минимальный размер заработной платы и обеспечение повышения уровня реального содержания заработной платы включают индексацию в связи с ростом потребительских цен на товары и услуги. Индексация производится в организациях, финансируемых из соответствующих бюджетов, в порядке, установленном законами и иными нормативными правовыми актами, а в других организациях - в порядке, установленном коллективным договором, соглашениями или локальным нормативным актом организации.

Большое значение в оплате труда придается тому, как в организациях устанавливаются системы заработной платы, размеры тарифных ставок, должностных окладов, различного рода выплат. Их установление ныне осуществляется в соответствии с правилами, закрепленными в ст. 135 ТК.

Основой регулирования заработной платы выступает тарифная система, которая позволяет дифференцировать оплату труда в зависимости от квалификации (сложности труда) и условий труда. Статья 129 ТК определяет тарифную систему как совокупность нормативов, с помощью которых осуществляется дифференциация заработной платы работников различных категорий. При этом тарификация работы - отнесение видов труда к тарифным разрядам или квалификационным категориям в зависимости от сложности труда.

Тарифная система оплаты труда согласно ст. 143 ТК включает в себя: тарифные ставки (оклады), тарифную сетку, тарифные коэффициенты. Их понятия, как и определение иных элементов тарификации, раскрываются в ст. 129 ТК. Например, тарифная ставка I разряда рабочего определяет минимальную оплату простого труда в единицу времени (как часовые, дневные и месячные тарифные ставки). По мере роста квалификации рабочего ему присваивается более высокий квалификационный разряд, определяемый как величина, отражающая уровень профессиональной подготовки работника, и соответственно увеличивается его тарифная ставка.

Тарифные ставки дифференцируются также в зависимости от условий труда, и в соответствии со ст. 147 ТК оплата труда работников, занятых на тяжелых работах, работах с вредными и(или) опасными и иными особыми условиями труда устанавливается в повышенном размере по сравнению с тарифными ставками (окладами), установленными для работ с нормальными условиями труда. Повышение заработной платы по указанным основаниям производится по результатам аттестации рабочих мест. Тарифные ставки дифференцируются и в зависимости от интенсивности (напряженности) труда.

Тарифная сетка, включаемая в тарифную систему оплаты труда, определяется как совокупность тарифных разрядов работ (профессии, должностей), определенных в зависимости от сложности работ и квалификационных характеристик работников с помощью тарифных коэффициентов. При этом тарифный разряд - величина, отражающая сложность труда и квалификацию работника (ст. 129

380

ТК). Тарифная сетка состоит из определенного числа тарифных разрядов и соответствующих им тарифных коэффициентов (например: I разряду тарифной сетки соответствует тарифный коэффициент, принятый за 1, а V разряду - 1,6 и т.д.). С помощью тарифной ставки I разряда и соответствующих тарифных коэффициентов определяются размеры тарифных ставок всех остальных разрядов. Тарифные сетки различаются количеством разрядов и диапазоном в процентном нарастании тарифных коэффициентов от разряда к разряду, т.е. от минимального (I разряд) до максимального значения (VI разряд). В бюджетной сфере действует 18-разрядная сетка, именуемая Единая тарифная сетка (ЕТС).

Тарификация работ и присвоение разрядов работникам производятся с учетом тарифно-квалификационных справочников. Единый тарифно-квалификационный справочник (ЕТКС) работ и профессий рабочих был утвержден постановлением Госкомтруда СССР и ВЦСПС от 31 мая 1985 г. (с изм. и доп.). В настоящее время он утратил обязательную силу и может применяться в качестве ориентира при определении размера оплаты труда.

Правовой основой для определения размера должностных окладов руководителей, специалистов и служащих является Квалификационный справочник должностей руководителей, специалистов и других служащих, утвержденный постановлением Минтруда РФ от 21 августа 1998 г. № 37. В данном справочнике содержатся квалификационные характеристики по должностям руководителей, специалистов и других служащих. Квалификационная характеристика по каждой должности имеет три раздела: "Должностные обязанности", "Должен знать" и "Требования к квалификации".

Квалификационные категории по оплате труда специалистов устанавливаются работодателем (руководителем организации). При этом учитываются степень самостоятельности работника при выполнении должностных обязанностей, его ответственность за принимаемые решения, отношение к работе, качество труда, а также профессиональные знания, опыт практической деятельности, определяемый стажем работы по специальности, и др. Соответствие фактически выполняемых обязанностей и квалификации работников требованиям квалификационных (должностных) характеристик определяется аттестационной комиссией согласно действующему Положению о порядке проведения аттестации. В зависимости от сложности труда и квалификации работника на основе результатов аттестации ему присваивается соответствующий разряд. Оплата труда данного работника определяется путем умножения тарифной ставки (оклада) I разряда на тарифный коэффициент присвоенного ему разряда. Результаты аттестации после утверждения их

руководителем организации вносятся в трудовую книжку работника с указанием разряда.

Для работников организаций, финансируемых из бюджетов всех уровней, тарифная система оплаты труда устанавливается, согласно

381

ст. 143 ТК, на основе Единой тарифной сетки (ЕТС) по оплате труда работников бюджетной сферы, утверждаемой в порядке, установленном федеральным законом, и являющейся гарантией по оплате труда работников бюджетной сферы. Разряды оплаты труда работников определяются по результатам аттестации служащих и перетарификации рабочих. В соответствии с "Основными положениями о порядке проведения аттестации служащих организаций и предприятий, находящихся на бюджетном финансировании", утвержденными постановлением Минтруда России и Минюста России 23 октября 1992 г., проводится аттестация. По ее результатам аттестационная комиссия вносит руководителю рекомендацию о соответствии работника определенной должности и об отнесении его к соответствующему разряду оплаты труда. Должностной оклад (тарифная ставка) определяется путем умножения тарифной ставки I разряда на соответствующий тарифный коэффициент присвоенного работнику разряда. После издания приказа в организации с указанием разряда оплаты труда работника в его трудовую книжку вносится об этом запись.

Элементом тарифной системы также является *выплата районных коэффициентов, иных надбавок за работу в местностях с особыми климатическими условиями*. Она вводится в районах Крайнего Севера и местностях, к ним приравненных, согласно районированию. Размер районного коэффициента к заработной плате и порядок его выплаты устанавливаются федеральным законом (ст. 316 ТК). Районные коэффициенты представляют собой увеличение заработной платы в зависимости от места расположения организации. Основная цель - компенсировать более высокий, чем в других районах, прожиточный минимум и тем самым выровнять реальную заработную плату. Районные коэффициенты выплачиваются с первого дня работы. Лицам, работающим в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях, выплачиваются процентные надбавки к заработной плате за стаж работы в данных районах или местностях.

Стимулирующие выплаты: доплаты и надбавки. Тарифные ставки (оклады) не всегда дифференцируют оплату труда на уровне отдельных работников, труд которых отличается особой интенсивностью, сложностью, высокой производительностью труда и др. Эту роль выполняют *надбавки и доплаты, включаемые в надтарифную часть оплаты труда*, тем самым создавая правовую основу для дифференциации заработной платы. Надбавки могут стимулировать работников к повышению квалификации или к работе в определенных районах или профессиях. Доплаты в большей мере компенсируют повышенную интенсивность труда (за совмещение профессий и исполнение обязанностей временно отсутствующего работника, за руководство бригадой и др.). Стимулирующую роль играют устанавливаемые системы премирования.

382

В ч. 1 ст. 144 ТК предусмотрено, что порядок и условия применения стимулирующих и компенсационных выплат (доплат и надбавок, премий и др.) вправе устанавливать в организации работодатель с учетом мнения представительного органа работников. Они также могут устанавливаться коллективным договором. Что касается бюджетных организаций, то порядок и условия применения стимулирующих и компенсационных выплат (доплат, надбавок, премий и других), как установлено ч. 2 ст. 144 ТК, для организаций, финансируемых из федерального бюджета, устанавливается Правительством РФ, для организаций, финансируемых из бюджета субъекта РФ, - органами государственной власти соответствующего субъекта РФ, в организациях, финансируемых из местного бюджета, - органами местного самоуправления.

Под системой заработной платы понимается способ установления соотношения между затраченным работником трудом и размером начисляемой ему заработной платы. Применяются, как правило,

повременная или сдельная система заработной платы. Они могут дополняться премиальной системой и действовать как повременно-премиальная или сдельно-премиальная система заработной платы.

Выбор системы заработной платы и виды нормативных правовых актов, которыми она устанавливается, как и рассмотренные ранее размеры тарифных ставок, окладов, различного вида выплат, определяются по правилам, предусмотренным в ст. 135 ТК.

При повременной системе заработной платы труд работников оплачивается по месячным, дневным или часовым тарифным ставкам. Соответственно этому действует почасовая, дневная или помесечная система заработной платы.

При сдельной системе заработной платы труд работников оплачивается по сдельным расценкам в соответствии с количеством произведенной продукции или выполненных трудовых операций в рамках ежедневной продолжительности рабочего времени (смены). Данная система распространяется в основном на рабочих. Сдельная система заработной платы в зависимости от порядка ее начисления подразделяется: на *прямую сдельную*, при которой труд оплачивается по одним и тем же сдельным расценкам в соответствии с фактической выработкой; на *косвенную сдельную*, применяемую для оплаты труда вспомогательного или подсобного рабочего по результатам обслуживаемого им сдельщика или по конечным результатам работы; *прогрессивную сдельную*, при которой расценки за единицу выработанной продукции возрастают в зависимости от степени перевыполнения норм; *аккордную сдельную*, когда размер оплаты устанавливается по действующим расценкам и нормам на весь заданный объем работ в целом (чаще всего употребляется в строительстве).

С точки зрения организации труда и учета выработки различаются индивидуальная и коллективная (бригадная) сдельная системы заработной платы. Для учета индивидуального вклада каждого

383

работника в результаты коллективного труда бригады при распределении надтарифной части заработка может применяться коэффициент трудового участия (КТУ). Обычно КТУ представляет собой оценку реального вклада каждого работника в зависимости от индивидуальной производительности и качества работы в результат коллективного труда бригады.

Нормирование труда. Применение систем заработной платы тесно связано с нормированием труда, которое осуществляется, как правило, организациями самостоятельно. В ст. 160 ТК перечислены основные нормы труда: нормы выработки (количество изделий, которые работник должен выработать в единицу времени), *нормы времени* (время, установленное для изготовления работником единицы продукции), *нормы обслуживания* (установленный объем работы по обслуживанию работником определенного количества объектов). Нормы труда могут быть пересмотрены при наличии соответствующих объективных условий: внедрение новой техники, технологии, проведение организационных либо иных мер, обеспечивающих рост производительности труда: Если достижение высокого уровня выработки продукции (оказания услуг) отдельными работниками связано с применением по их инициативе новых приемов труда, совершенствования новых рабочих мест, то для пересмотра ранее установленных норм труда нет никаких оснований.

Типовые нормы труда (межотраслевые, профессиональные, иные нормы) могут разрабатываться для однородных работ и утверждаться в порядке, установленном Правительством РФ.

Введение, замена и пересмотр норм труда производятся на основе локальных нормативных актов, принимаемых работодателем с учетом мнения представительного органа работников. Работодатель должен известить работников о введении новых норм труда не позднее, чем за два месяца.

Системы премирования. Повременная и сдельная система заработной платы могут дополняться премиальной системой. *Премиальная система заработной платы - система, при которой работникам за выполнение заранее установленных показателей и соблюдение условий премирования выплачивается премия - дополнительное вознаграждение (надтарифная часть) сверх основного*

заработка. Показатели премирования играют важную роль, поскольку при их достижении у работника возникает право на премию, если он при этом соблюдает условия премирования. Выбор показателей и условий премирования осуществляется с учетом задач, стоящих перед данной организацией. Обычно к показателям относятся: выполнение производственных (нормативных) заданий, рост производительности труда, сбережение ресурсов, улучшение качества работы и др. В число условий премирования принято включать: соблюдение трудовой дисциплины, должностных инструкций, правил и положений по охране труда, обеспечение надлежащей культуры производства и т.д.

384

В отличие от премиальной системы, дополняющей повременную или сдельную систему заработной платы, существуют и другие премии на основе общей оценки труда работников вне систем оплаты труда.

Порядок и сроки выплаты заработной платы. В ст. 136 ТК предусмотрен порядок, место и сроки выплаты заработной платы. Заработная плата выплачивается работнику, как правило, в месте выполнения работы или перечисляется на указанный работником счет в банке на условиях, определенных коллективным договором или трудовым договором. По общему правилу заработная плата выплачивается непосредственно работнику. Исключения могут предусматриваться законом или трудовым договором.

В соответствии с ч. 6 ст. 136 ТК заработная плата выплачивается не реже, чем каждые полмесяца в день, установленный правилами внутреннего трудового распорядка организации, коллективным договором, трудовым договором. Должны определяться конкретные сроки (день) выплаты заработной платы. Федеральным законом лишь для отдельных категорий могут быть установлены иные сроки выплаты заработной платы.

Нормы, регулирующие общий порядок и сроки выплаты заработной платы закреплены в ст. 136 ТК в качестве обязательных требований, предъявляемых к работодателям. Многочисленные нарушения сроков выплаты заработной платы, к сожалению, продолжающиеся и ныне, требуют более эффективных мер воздействия в пресечение этих нарушений, включая ответственность работодателей. Такая ответственность за задержку выплаты работникам заработной платы и другие нарушения оплаты труда установлена для работодателя и(или) уполномоченных им представителей в ст. 142 ТК.

При задержке выплаты заработной платы на срок более 15 дней работник имеет право, известив работодателя в письменной форме, приостановить работу на весь период до выплаты задержанной суммы.

Работодатель за задержку выплаты заработной платы, оплаты отпуска, выплат при увольнении и других выплат, причитающихся работнику, несет материальную ответственность перед работником в соответствии со ст. 236 ТК. Работодатель обязан выплатить задолженность вместе с уплатой процентов (денежной компенсации) в размере не ниже одной трехсотой действующей ставки рефинансирования Центрального банка РФ от не выплаченных в срок сумм за каждый день задержки, начиная со следующего дня после установленного срока выплаты по день фактического расчета включительно. Более высокий размер денежной компенсации устанавливается коллективным договором или трудовым договором.

Трудовой кодекс РФ содержит также нормы, направленные на охрану заработной платы работников, устанавливая ограничения удержаний из их заработной платы.

385

В соответствии со ст. 137 ТК удержания из заработной платы работника для погашения его задолженности работодателю могут производиться в следующих случаях: для возмещения

неотработанного аванса; для погашения неизрасходованного и своевременно невозвращенного аванса, выданного в связи со служебной командировкой, переводом на другую работу в другую местность; для возврата сумм, излишне выплаченных работнику вследствие счетных ошибок, а также сумм, излишне выплаченных работнику в случаях признания органом по рассмотрению индивидуальных трудовых споров вины работника в невыполнении норм труда (ч. 3 ст. 155 ТК) или простоев (ч. 3 ст. 157 ТК). Удержания также могут производиться при увольнении работника до окончания того рабочего года, в счет которого он уже получил ежегодный оплачиваемый отпуск за неотработанные дни отпуска. Удержания не производятся при увольнении работника по основаниям, указанным в п. 1 и 2, подп. "а" п. 3 и п. 4 ст. 81, п. 1, 2, 3, 5, 6 и 7 ст. 83 ТК.

Заработная плата, излишне выплаченная работнику, в том числе при неправильном применении законов или иных нормативных правовых актов, не может быть с него взыскана, за исключением: 1) счетной ошибки; 2) если органом по рассмотрению индивидуальных трудовых споров признана вина работника в невыполнении норм труда или простоя; 3) если заработная плата была излишне выплачена работнику в связи с его неправомерными действиями, установленными судом.

Согласно ст. 138 ТК при каждой выплате заработной платы размер всех удержаний не может превышать 20%, а в остальных случаях, предусмотренных законодательством, - 50%. При удержании из заработной платы по нескольким исполнительным документам за работником во всяком случае должны быть сохранены 50% заработной платы. При отбывании исправительных работ, взыскании алиментов на несовершеннолетних детей размер удержаний не может превышать 70%.

Гарантийные и компенсационные выплаты. Определения гарантий и компенсаций закреплены в ст. 164 ТК: *гарантии* - средства, способы и условия, с помощью которых обеспечивается осуществление предоставленных работникам прав в области социально-трудовых отношений; *компенсации* - денежные выплаты, установленные в целях возмещения работникам затрат, связанных с исполнением ими трудовых или иных предусмотренных федеральным законом обязанностей.

Статья 165 ТК предусматривает предоставление гарантий и компенсаций в случаях:

- при направлении в служебные командировки;
- при переезде на работу в другую местность;
- при исполнении государственных или общественных обязанностей;
- при совмещении работы с обучением;

386

- при вынужденном прекращении работы не по вине работника;
- при предоставлении ежегодного оплачиваемого отпуска;
- в связи с задержкой по вине работодателя выдачи трудовой книжки при увольнении работника;
- в других случаях, предусмотренных настоящим Кодексом и иными федеральными законами.

Гарантийные выплаты и гарантийные доплаты связаны с сохранением заработной платы за работником при отсутствии работника на работе и когда нет результатов его труда. *Гарантийные выплаты* - сохранение за работником заработной платы (полностью или частично) за время невыполнения им трудовых обязанностей в силу уважительности причин, установленных законодательством. К этим выплатам можно отнести следующие: оплату времени вынужденного прогула незаконно уволенного работника при его восстановлении на работе либо при изменении формулировки увольнения (ст. 374 ТК); выплату выходного пособия (ст. 178 ТК); выплаты в размере среднего заработка за время ежегодных основных и оплачиваемых дополнительных отпусков (ст. 114, 116 и др.), а также за время учебных дополнительных (целевых) отпусков (ст. 173- 176 ТК). К гарантийным выплатам относится оплата времени выполнения государственных или общественных обязанностей. Согласно ст. 170 ТК работодатель обязан освобождать работника от работы с сохранением за ним места работы (должности) на время исполнения государственных или общественных обязанностей, если эти обязанности в соответствии с федеральным законом должны исполняться в рабочее время. В этих случаях орган, привлекающий работника в его рабочее время к

указанным обязанностям, производит выплату в размере, определенном законом, иным нормативным правовым актом либо решением соответствующего общественного объединения.

Гарантийные доплаты производятся в случаях, установленных в законодательстве: при специальных перерывах, включаемых в рабочее время (ст. 109 ТК); при дополнительных перерывах для кормления ребенка (детей) в возрасте до полутора лет (ст. 258 ТК); доплата работникам в возрасте до 18 лет при сокращенной продолжительности ежедневной работы (ст. 271 ТК); доплата женщинам, работающим в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях (ст. 320 ТК); при переводе работника в соответствии с медицинским заключением на другую нижеоплачиваемую работу в данной организации за ним сохраняется прежний средний заработок в течение одного месяца со дня перевода, а при переводе в связи с трудовым увечьем, профессиональным заболеванием или иным повреждением здоровья, связанным с работой, - до установления стойкой утраты профессиональной трудоспособности либо до выздоровления работника (ст. 182 ТК); при переводе на другую работу беременных женщин и женщин, имеющих детей в возрасте до полутора лет, с сохранением среднего заработка (ст. 254 ТК).

387

Компенсационные выплаты предназначены для возмещения затрат, произведенных работником в связи с выполнением трудовых обязанностей. Это - командировка, переезд в другую местность, использование работником личного имущества с соглашения или ведома работодателя, которые отличаются от иных компенсаций, как, например, компенсация за неиспользованный отпуск.

Командировка, согласно ст. 166 ТК - поездка работника по распоряжению работодателя на определенный срок (до 40 дней) для выполнения служебного поручения вне места постоянной работы. При направлении в командировку работнику гарантируется сохранение места работы (должности) и среднего заработка. Работодатель возмещает расходы, связанные со служебной командировкой: по проезду; найму жилого помещения; дополнительные расходы, связанные с проживанием вне места постоянного жительства (суточные); иные расходы, произведенные работником с разрешения или ведома работодателя. Порядок и размеры возмещения расходов, связанных со служебными командировками, определяются коллективным договором или локальным нормативным актом организации. Размеры возмещения не могут быть ниже размеров, установленных Правительством РФ для организаций, финансируемых из федерального бюджета (ст. 168 ТК).

Компенсации при переезде в другую местность выплачиваются работодателем по новому месту работы. Работодатель обязан возместить работнику: расходы по переезду работника, членов его семьи и провозу имущества (за исключением случаев, когда работодатель предоставляет работнику соответствующие средства передвижения); расходы по обустройству на новом месте жительства. Конкретные размеры возмещения расходов определяются соглашением сторон трудового договора, но не могут быть ниже размеров, установленных Правительством РФ для организаций, финансируемых из федерального бюджета.

Компенсация за использование работником личного имущества (приборов, инструмента, машины и др.) осуществляется при его использовании в интересах работодателя с его разрешения или с его ведома. Работнику выплачивается компенсация за использование, износ (амортизацию) принадлежащих ему инструмента, личного транспорта, оборудования и других технических средств и материалов, а также возмещаются расходы, связанные с их использованием. Размер возмещения расходов определяется соглашением сторон трудового договора, выраженным в письменной форме (ст. 188 ТК).

388

[378](#) :: [379](#) :: [380](#) :: [381](#) :: [382](#) :: [383](#) :: [384](#) :: [385](#) :: [386](#) :: [387](#) :: [388](#) :: [Содержание](#)
[388](#) :: [389](#) :: [390](#) :: [391](#) :: [392](#) :: [393](#) :: [Содержание](#)

§ 6. Дисциплина труда и ответственность

Трудовые обязанности возлагаются на работника в силу заключенного трудового договора, поэтому ответственность за невыполнение трудовых обязанностей возникает у него не перед государством,

388

а перед работодателем. В ст. 2 ТК в числе основных принципов правового регулирования трудовых отношений названа обязанность сторон трудового договора соблюдать условия заключенного договора, включая право работодателя требовать от работников исполнения ими трудовых обязанностей и бережного отношения к имуществу работодателя и право работников требовать от работодателя соблюдения его обязанностей по отношению к работникам, трудового законодательства и иных актов.

Дисциплина труда определена как обязательное для всех работников подчинение правилам поведения, определенным в соответствии с ТК, иными законами, коллективным договором, соглашениями, трудовым договором, локальными нормативными актами организации.

Для обеспечения трудовой дисциплины необходимо создание организационных, экономических и других условий для нормальной высокопроизводительной работы. Это в основном зависит от выполнения работодателем установленных в ст. 22 ТК его основных обязанностей: по обеспечению работников оборудованием, инструментами, технической документацией и иными средствами, необходимыми для исполнения работниками их обязанностей; по обеспечению безопасности труда и условий, отвечающих требованиям охраны и гигиены труда; по предоставлению работникам работы, обусловленной трудовым договором; по своевременной и в полном объеме выплате заработной платы работникам; по обеспечению бытовых нужд работников.

В число нормативных правовых актов, определяющих правила поведения работников, входят *Правила внутреннего трудового распорядка, которые утверждаются согласно ст. 190 ТК работодателем с учетом мнения представительного органа работников организации*. Правила внутреннего трудового распорядка целесообразно вывешивать в организации на видном месте для всеобщего сведения.

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, применяемые к работникам меры поощрения и взыскания, а также иные вопросы регулирования трудовых отношений, которые связаны с особенностями, характером и направленностью деятельности конкретной организации. С учетом этих особенностей определяются профессиональные специальные обязанности работников наряду с закрепленными в ТК (ст. 21) их основными обязанностями. Указанные обязанности работников могут быть закреплены не только в правилах внутреннего трудового распорядка, но и в соответствующих должностных инструкциях работников, и получить конкретизацию в их трудовых договорах, приказах и распоряжениях работодателя.

389

В некоторых отраслях экономики для отдельных категорий работников, где малейшие нарушения дисциплины труда могут привести к тяжелейшим последствиям, действуют *уставы и положения о дисциплине* (морской, речной транспорт, связь, железнодорожный транспорт и др.). Эти уставы и положения *утверждаются Правительством РФ в соответствии с федеральными законами* (ч. 5 ст. 189 ТК). Они не заменяют правил внутреннего трудового распорядка, а лишь исключают из сферы их действия работников, на которых распространяется устав или положение. При этом исключения касаются лишь той части правил, где действуют положения, регулируемые этими уставами (о порядке поощрения, а также о мерах дисциплинарной ответственности). На работников, хотя и работающих в указанных отраслях, но не подпадающих под действие уставов, положений о дисциплине, распространяются в полной мере правила внутреннего трудового распорядка.

Поощрения за труд рассматриваются как публичное (общественное) признание достигнутых результатов труда работниками, добросовестно исполняющими трудовые обязанности. Работодатель поощряет работников, добросовестно исполняющих трудовые обязанности, путем объявления благодарности, выдачи премии, награждения ценным подарком, почетной грамотой или представляет к званию лучшего по профессии. Возможны и другие виды поощрений работников за труд, если они определяются в коллективном договоре или в правилах внутреннего трудового распорядка организации. В отраслях экономики, где действуют уставы или положения о дисциплине, другие виды поощрений работников (на которых распространяются указанные акты) определяются в этих уставах или положениях о дисциплине.

За особые трудовые заслуги перед обществом и государством работники могут быть представлены к государственным наградам (ст. 191 ТК). Поощрения объявляются в приказах (распоряжениях) работодателя и вносятся соответствующей записью в трудовую книжку работника. За особые трудовые заслуги работники представляются в вышестоящие органы к поощрению, к награждению орденами, медалями, почетными грамотами, нагрудными значками, знаками и к присвоению почетных званий и звания лучшего работника данной профессии. Государственные награды Российской Федерации являются высшей формой поощрения граждан за выдающиеся заслуги в экономике, науке, культуре, искусстве, защите Отечества, государственном строительстве, воспитании, просвещении, охране здоровья, жизни и прав граждан, благотворительной деятельности и иные заслуги перед государством.

Дисциплинарная ответственность работников наступает за нарушение трудовой дисциплины. Обязанность соблюдать трудовую дисциплину как одна из основных обязанностей работника закреплена в ст. 22 ТК. Виновное противоправное неисполнение или ненадлежащее исполнение работником возложенных на него трудовых

390

обязанностей является дисциплинарным проступком, за совершение которого применяется мера дисциплинарного взыскания, предусмотренная в трудовом законодательстве.

К нарушителям трудовой дисциплины работодатель применяет меры правового воздействия в виде привлечения к дисциплинарной ответственности, а в случаях, предусмотренных законом, - и к материальной ответственности либо к обеим одновременно.

Трудовой кодекс дает следующее понятие дисциплинарного проступка: "...неисполнение или ненадлежащее исполнение работником по его вине возложенных на него трудовых обязанностей" (ч. 1 ст. 192).

Для дисциплинарного проступка характерно следующее:

1. он совершается работником, состоящим в трудовом правоотношении с работодателем и обладающим трудовой правоспособностью, т.е. достигшим возраста, установленного законом (ст. 63 ТК);
2. выражается в виновном и противоправном неисполнении или ненадлежащем исполнении работником трудовых обязанностей, предусмотренных трудовым законодательством, правилами внутреннего трудового распорядка, техническими правилами, должностными инструкциями, уставами и положениями о дисциплине, а также возлагаемых на него трудовым договором, заключенным с работодателем. Неисполнение работником трудовых обязанностей, если отсутствует вина работника, не может рассматриваться как дисциплинарный проступок. Противоправное поведение работника, не связанное с выполнением трудовых обязанностей, также не может рассматриваться как дисциплинарный проступок (нарушение правил поведения в общежитии, невыполнение общественных поручений и др.);
3. причиняет вред организации (работодателю) при наличии причинной связи между противоправным действием (бездействием) и наступившим вредом. При этом принято отличать вредные последствия, которые причиняют осязаемый имущественный ущерб (вред), как,

например, в случае поломки оборудования, от проступков при "формальных" составах, т.е. с неявными материальными, серьезными последствиями, например, опоздание на работу.

Дисциплинарную ответственность принято разграничивать *на общую и специальную*. Общая дисциплинарная ответственность регулируется ТК и распространяется на всех работников, кроме тех, для кого установлена специальная дисциплинарная ответственность. Общую дисциплинарную ответственность также именуют *ответственностью по правилам внутреннего трудового распорядка*.

В ст. 192 ТК перечислены дисциплинарные взыскания, применяемые к отдельным работникам за совершение дисциплинарного проступка: 1) замечание; 2) выговор; 3) увольнение по соответствующим основаниям.

Федеральными законами, уставами и положениями о дисциплине для отдельных категорий работников могут быть предусмотрены

391

другие дисциплинарные взыскания. Не допускается применение дисциплинарных взысканий, не предусмотренных федеральными законами, уставами и положениями о дисциплине.

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 для этого имеется основание, т.е. им совершен дисциплинарный проступок;
- за каждый дисциплинарный проступок налагается только одно дисциплинарное взыскание;
- до применения дисциплинарного взыскания работодатель должен затребовать от работника объяснение в письменной форме, а в случае отказа работника дать объяснение работодателем составляется соответствующий акт;
- дисциплинарное взыскание применяется работодателем не позднее 1 месяца со дня обнаружения проступка. В этот срок не включаются время болезни работника, пребывание его в отпуске, а также время, необходимое на учет мнения представительного органа работников согласно ст. 373 ТК, поскольку это требуется при увольнении работника по п. 5 ст. 81 ТК - в случае неоднократного неисполнения работником без уважительных причин трудовых обязанностей, если он имеет дисциплинарное взыскание. Отсутствие на работе по другим причинам не прерывает течение месячного срока;
- дисциплинарное взыскание не может применяться позднее 6 месяцев со дня совершения дисциплинарного проступка, а по результатам ревизии, проверки финансово-хозяйственной деятельности или аудиторской проверки - позднее 2 лет со дня его совершения. В указанный срок не включается только время производства по уголовному делу;
- работнику объявляется под расписку приказ (распоряжение) работодателя о применении дисциплинарного взыскания в течение 3 дней со дня его издания. В случае отказа работника подписать указанный приказ (распоряжение) составляется соответствующий акт;
- работник может обжаловать вынесенное ему дисциплинарное взыскание в государственную инспекцию труда или органы по рассмотрению индивидуальных трудовых споров (комиссию по трудовым спорам, суд).

Согласно ст. 194 ТК дисциплинарное взыскание сохраняет действие в течение 1 года. Если в течение года со дня применения дисциплинарного взыскания работник не будет подвергнут новому дисциплинарному взысканию, он считается не имеющим такого взыскания. До истечения года со дня применения дисциплинарного взыскания

392

снять его с работника может работодатель по собственной инициативе, просьбе самого работника, ходатайству его непосредственного руководителя или представительного органа работников.

Специальная дисциплинарная ответственность, как это следует из ст. 189 ТК, регулируется законодательством, уставами и положениями о дисциплине.

Специальная дисциплинарная ответственность отличается от общей:

1. кругом лиц, на которых она распространяется;
2. более широким понятием дисциплинарного (служебного) проступка;
3. мерами взыскания;
4. определением объема дисциплинарной власти различных должностных лиц;
5. порядком применения дисциплинарных взысканий и рассмотрения трудовых споров.

Наиболее полно эти вопросы урегулированы в уставах о дисциплине работников некоторых отраслей экономики и в положении о дисциплине работников железнодорожного транспорта. В этих нормативных актах четко определен круг лиц, на которых они распространяются.

Дисциплинарная ответственность устанавливается не только за нарушение трудовых (служебных) обязанностей, но и за нарушения, приравненные к дисциплинарному проступку. На железнодорожном транспорте, например - это нарушение общих правил поведения в служебных помещениях, поездах и на служебной территории как при исполнении, так и не при исполнении трудовых обязанностей.

393

[388](#) :: [389](#) :: [390](#) :: [391](#) :: [392](#) :: [393](#) :: [Содержание](#)
[393](#) :: [394](#) :: [395](#) :: [396](#) :: [397](#) :: [398](#) :: [Содержание](#)

§ 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 разграничивается на ответственность работодателя перед работником и ответственность работника перед работодателем.

Согласно ст. 233 ТК для стороны трудового договора материальная ответственность наступает за ущерб, причиненный ею другой стороне этого договора в результате виновного противоправного поведения (действия или бездействия), если иное не предусмотрено Трудовым кодексом РФ или иными федеральными законами. Здесь сформулированы условия наступления материальной ответственности стороны трудового договора. Каждая из сторон трудового

393

договора обязана доказать размер причиненного ей ущерба (ч. 2 ст. 233 ТК).

Субъектом материальной ответственности могут быть только работник и работодатель, которые состоят в трудовом правоотношении на основании трудового договора.

Материальная ответственность работника отличается следующими особенностями:

- работник отвечает только за прямой действительный ущерб, с него не взыскиваются неполученные доходы (упущенная выгода), как это предусмотрено гражданским правом;
- за причиненный ущерб, как общее правило, работник несет материальную ответственность в пределах своего среднего месячного заработка (ст. 241 ТК). Материальная ответственность в

- полном размере причиненного ущерба может возлагаться на работника только в тех случаях, которые предусмотрены ТК РФ или иными федеральными законами (ст. 243 ТК);
- по распоряжению работодателя взыскание ущерба из заработной платы виновного работника может производиться, если сумма причиненного ущерба не превышает среднего месячного заработка этого работника. При этом распоряжение должно быть сделано не позднее одного месяца со дня установления размера причиненного ущерба (ст. 248 ТК);
- материальная ответственность работника исключается при неисполнении работодателем обязанности по обеспечению надлежащих условий для хранения имущества, вверенного работнику (ст. 239 ТК).

Материальная ответственность работника как самостоятельный вид ответственности наступает независимо от привлечения работника к дисциплинарной или уголовной ответственности за действия или бездействие, которыми причинен ущерб работодателю (ч. 6 ст. 248 ТК РФ).

Законодательство о материальной ответственности преследует цели: 1) возмещение действительного ущерба, нанесенного работодателю; 2) усиление гарантий по охране заработной платы работников от необоснованных и чрезмерных удержаний; 3) воспитание бережного отношения к имуществу работодателя как одного из элементов трудовой дисциплины, т.е. компенсационную, гарантийную и превентивную по воспитанию бережного отношения к имуществу работодателя (организации).

Материальная ответственность работодателя перед работником согласно ст. 234 ТК РФ состоит в обязанности работодателя 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:

- а) незаконного отстранения работника от работы, его увольнения или перевода на другую работу;

394

- б) отказа работодателя от исполнения или несвоевременного исполнения решения органа по рассмотрению трудовых споров или государственного правового инспектора труда о восстановлении работника на прежней работе;
- в) задержки работодателем выдачи работнику трудовой книжки, внесения в трудовую книжку неправильной или не соответствующей законодательству формулировки причины увольнения работника;
- г) других случаев, предусмотренных федеральными законами и коллективным договором.

Материальная ответственность работодателя перед работником может наступить в случае нарушения работодателем права работника на оплату труда или охрану принадлежащего ему имущества. 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. При согласии работника ущерб может быть возмещен в натуре. В Кодексе предусмотрен порядок возмещения ущерба, в соответствии с которым работник направляет заявление о возмещении ему ущерба работодателю для рассмотрения. Работодатель в 10-дневный срок принимает соответствующее решение. При несогласии работника с решением работодателя или неполучении ответа в установленный срок работник имеет право обратиться в суд (ст. 235).

Если работнику неправомерными действиями или бездействием работодателя причинен **моральный вред**, то в соответствии со ст. 237 ТК он возмещается работнику в денежной форме. В случае возникновения спора факт причинения работнику морального вреда и размеры его возмещения определяются судом независимо от подлежащего возмещению материального ущерба.

Случаи возмещения работнику вреда, возникшего в связи с причинением ему трудового увечья или профессионального заболевания, регулируются Федеральным законом от 24 июля 1998 г. "Об

обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний" и положениями Федерального закона, устанавливающего страховые тарифы, необходимые для формирования средств на осуществление обязательного социального страхования. Соответствующие выплаты пострадавшим осуществляются из средств специально образуемых страховых фондов (страховщиком выступает Фонд социального страхования), а не за счет выплат из средств работодателя (организации), что нередко было связано с большими трудностями для работников.

Возложение материальной ответственности на работника возможно при неисполнении им или ненадлежащем исполнении своих основных обязанностей: бережно относиться к имуществу работодателя и других работников, а также незамедлительно сообщать работодателю либо непосредственному руководителю о возникновении

395

ситуации, представляющей угрозу жизни и здоровью людей, сохранности имущества работодателя (ст. 21 ТК). Их неисполнение или ненадлежащее исполнение, если это повлекло материальный ущерб, является основанием привлечения работника к материальной ответственности. Однако для такого привлечения *необходимо наличие совокупности следующих трех условий*: противоправность поведения работника, т.е. нарушение им основных (трудовых) обязанностей; причинная связь между противоправным поведением (действием или бездействием) работника и причиненным ущербом; вина работника в форме умысла или неосторожности.

Трудовой кодекс (ст. 239) устанавливает обстоятельства, *исключающие материальную ответственность работника*: если ущерб возник вследствие непреодолимой силы, нормального хозяйственного риска, крайней необходимости или необходимой обороны либо неисполнения работодателем обязанности по обеспечению надлежащих условий для хранения имущества, вверенного работнику.

Работодатель имеет право с учетом конкретных обстоятельств, при которых был причинен ущерб, полностью или частично отказаться от его взыскания с виновного работника (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 (в том числе имущества третьих лиц, находящегося у работодателя, если работодатель несет ответственность за сохранность этого имущества), а также необходимость для работодателя произвести затраты на приобретение или восстановление имущества.

Работник несет материальную ответственность как за прямой действительный ущерб, непосредственно причиненный им работодателю, так и за ущерб, возникший у работодателя в результате возмещения им ущерба иным лицам (ч. 2 и 3 ст. 238 ТК).

Различаются две разновидности (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;
- 2) полная материальная ответственность, т.е. ответственность в размере причиненного прямого действительного ущерба (ст. 238 ТК). Полная материальная ответственность наступает лишь в случаях, которые предусмотрены в ТК или иных федеральных законах (ч. 2 ст. 242 ТК). Законом также установлено, что работники в возрасте до 18 лет несут полную материальную ответственность только за умышленное причинение ущерба или за ущерб, причиненный

в состоянии алкогольного, наркотического или токсического опьянения, либо за ущерб, причиненный в результате совершения преступления или административного проступка.

Полная материальная ответственность наступает в случаях, указанных в ст. 243 ТК РФ:

1. когда в соответствии с настоящим Кодексом или иными федеральными законами на работника возложена материальная ответственность в полном размере за ущерб, причиненный работодателю при исполнении работником трудовых обязанностей;
2. недостачи ценностей, вверенных ему на основании специального письменного договора или полученных им по разовому документу;
3. умышленного причинения (ущерба);
4. причинения ущерба в состоянии алкогольного, наркотического или токсического опьянения;
5. причинения ущерба в результате преступных действий работника, установленных приговором суда;
6. причинения ущерба в результате административного проступка, если таковой установлен соответствующим государственным органом;
7. разглашения сведений, составляющих охраняемую законом тайну (служебную, коммерческую или иную), в случаях, предусмотренных федеральными законами;
8. причинения ущерба не при исполнении работником трудовых обязанностей.

Материальная ответственность в полном размере причиненного работодателю ущерба может быть установлена трудовым договором, заключаемым с руководителем организации, заместителями руководителя, главным бухгалтером.

Статьи 244 и 245 ТК специально посвящены письменным договорам о полной материальной ответственности работников, как индивидуальной, так и коллективной (бригадной).

Размер ущерба, причиненного работодателю при утрате и порче имущества, определяется по фактическим потерям, исчисляемым исходя из рыночных цен, действующих в данной местности, но не ниже стоимости имущества по данным бухгалтерского учета за вычетом степени износа этого имущества. Федеральным законом может быть установлен особый порядок возмещения ущерба, причиненного работодателю хищением, умышленной порчей, недостачей или утратой отдельных видов имущества и других ценностей, а также в тех случаях, когда фактический размер причиненного ущерба превышает его номинальный размер.

Размер ущерба должен быть подтвержден документально, в связи с этим работодатель обязан согласно ст. 247 ТК провести проверку для установления размера ущерба и причин его возникновения:

1. работодатель обязан затребовать от работника объяснение в письменной форме с целью установления причины возникновения ущерба;
2. для проверки работодатель вправе создать комиссию с участием соответствующих специалистов. Работник и (или) его представитель имеют право знакомиться со всеми материалами проверки и обжаловать их в установленном порядке.

Работник может возместить ущерб добровольно. Взыскание ущерба может быть по распоряжению работодателя или решению суда. 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. В

этом случае работник представляет работодателю письменное обязательство о возмещении ущерба с указанием конкретных сроков платежей. В случае увольнения работника, который дал письменное обязательство о добровольном возмещении ущерба, но отказался возместить ущерб, непогашенная задолженность взыскивается в судебном порядке.

По распоряжению работодателя с виновного работника 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. При несоблюдении работодателем порядка взыскания ущерба работник имеет право обжаловать действия работодателя в суд, который при наличии оснований может вынести решение о возврате работнику удержанных сумм.

При рассмотрении индивидуальных трудовых споров о возмещении ущерба, причиненного имуществу работодателя, орган по рассмотрению трудовых споров вправе с учетом степени и формы вины работника, его материального положения и других конкретных обстоятельств снизить размер ущерба, подлежащего взысканию. Однако размер ущерба не уменьшается, если ущерб причинен преступлением, совершенным в корыстных целях.

Новым в ТК является положение о возмещении затрат, связанных с обучением работника. Согласно ст. 249 ТК работник обязан возместить затраты, понесенные работодателем при направлении его на обучение за счет средств работодателя, если работник увольняется без уважительных причин до истечения срока, который был обусловлен трудовым договором либо определен соглашением об обучении работника за счет средств работодателя. Как следует из ч. 3 ст. 57 ТК, в трудовом договоре может быть определено условие об обязанности работника отработать после обучения не менее установленного договором срока, если обучение производилось за счет средств работодателя.

398

[393](#) :: [394](#) :: [395](#) :: [396](#) :: [397](#) :: [398](#) :: [Содержание](#)
[399](#) :: [400](#) :: [401](#) :: [402](#) :: [403](#) :: [404](#) :: [405](#) :: [Содержание](#)

§ 8. Охрана труда

Понятие охраны труда. Конституция Российской Федерации (ч. 2 ст. 7) предусматривает, что в России охраняются труд и здоровье людей; что каждый имеет право на труд в условиях, отвечающих требованиям безопасности и гигиены (ч. 3 ст. 37). Раздел X ТК включает главы, содержащие соответственно общие положения, требования охраны труда, организацию охраны труда и обеспечение прав работников на охрану труда.

Одним из направлений государственной политики в области охраны труда является установление единых государственных нормативных требований охраны труда, обязательных для исполнения всеми юридическими и физическими лицами при осуществлении ими любых видов деятельности (ст. 211 ТК). Нормативные требования по охране труда могут быть закреплены в федеральных законах, иных нормативных правовых актах. Так, Правительством РФ было принято постановление от 23 мая 2000 г. № 399 "О нормативных правовых актах, содержащих государственные нормативные требования охраны труда", в котором установлено, что в России действует система таких нормативных правовых актов. Постановлением утвержден Перечень видов нормативных правовых актов, содержащих государственные нормативные требования охраны труда, установлены виды указанных актов и федеральный орган, утверждающий тот или иной акт.

Право работника на охрану труда раскрывается рядом его правомочий, которые конкретизируются 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 случае возникновения опасности для его жизни и здоровья; на запрос о проведении проверки условий и охраны труда на его рабочем месте органами государственного надзора и контроля за соблюдением законодательства о труде и об охране труда, работниками, осуществляющими государственную экспертизу условий труда, а также органами профсоюзного

контроля; на обращение (заявление, предложение) в органы государственной власти и местного самоуправления и иные уполномоченные представительные органы по вопросам охраны труда.

Указанное право включает также обязательное социальное страхование от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний в соответствии с федеральным законом; личное участие или через своих представителей в рассмотрении вопросов, связанных с обеспечением безопасных условий труда на рабочем месте, и в расследовании происшедшего с работником несчастного случая на производстве или профессионального заболевания; право на внеочередной медицинский осмотр (обследование) в соответствии с медицинскими рекомендациями с сохранением за ним места работы

399

(должности) и среднего заработка; на компенсации, установленные законом, коллективным договором, соглашением, трудовым договором, если работник занят на тяжелых работах и работах с вредными и (или) опасными условиями труда. Каждый работник имеет также право на: обеспечение средствами индивидуальной и коллективной защиты в соответствии с требованиями охраны труда за счет средств работодателя; обучение безопасным методам и приемам труда за счет средств работодателя; профессиональную переподготовку за счет средств работодателя в случае ликвидации рабочего места вследствие нарушения требований охраны труда.

Условия труда, предусмотренные трудовым договором, должны соответствовать требованиям охраны труда. Закрепляя эти важнейшие положения, ТК в ст. 220 предусматривает ряд гарантий. На время приостановления работ органами государственного надзора и контроля вследствие нарушения требований охраны труда не по вине работника за ним сохраняются место работы (должность) и средний заработок.

При отказе работника от выполнения работ в случае возникновения опасности для его жизни и здоровья, за исключением случаев, предусмотренных федеральными законами, работодатель обязан предоставить работнику другую работу на время устранения такой опасности. К случаям исключений, предусмотренных федеральными законами, относятся работы, выполнение которых для работников связано с чрезвычайными обстоятельствами по спасению жизни людей и значительных материальных ценностей (МЧС, горные спасатели и др.).

В случае необеспечения работника в соответствии с установленными нормами средствами индивидуальной и коллективной защиты работодатель не имеет права требовать от работника исполнения трудовых обязанностей и должен оплатить возникший по этой причине простой в соответствии со ст. 157 ТК.

В число гарантий ст. 220 ТК входит возмещение причиненного вреда жизни или здоровью работника при исполнении им трудовых обязанностей, которое осуществляется в соответствии с Федеральным законом от 24 июля 1998 г. "Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний" Фондом социального страхования РФ. В соответствии с указанным Законом вред возмещается Фондом социального страхования и его региональными отделениями в виде страховых выплат.

Государство обеспечивает организацию и осуществление государственного надзора и контроля за соблюдением требований охраны труда и устанавливает ответственность работодателя и должностных лиц за нарушение указанных требований.

В обеспечении прав работников на охрану труда большое значение имеют их обучение, инструктирование и профессиональная подготовка, организуемая работодателем в области охраны труда.

400

В ст. 225 ТК предусмотрено, что все работники организации обязаны проходить обучение по охране труда и проверку знаний требований охраны труда в порядке, установленном Правительством РФ. Инструктаж работников по характеру и времени проведения подразделяется на *вводный* (при заключении трудового договора для всех поступающих на работу или переводе на другую работу в организации); *первичный* или *текущий* (на рабочем месте); *повторный* в установленные сроки с целью проверки и повышения знаний по охране труда индивидуально или группой работников одной профессии (не реже, чем через 6 месяцев); *внеплановый* (внеочередной) при изменении правил по охране труда, замене оборудования или других факторов.

Работодатель обязан обеспечить: безопасность при эксплуатации зданий, сооружений, оборудования, безопасность технологических процессов, применяемых в производстве сырья и материалов; применение средств индивидуальной и коллективной защиты; санитарно-бытовое и лечебно-профилактическое обслуживание работников в соответствии с требованиями охраны труда; режим труда и отдыха работников, установленный законодательством; условия труда на каждом рабочем месте, соответствующие требованиям охраны труда; приобретение и выдачу за счет собственных средств специальной одежды, специальной обуви и других средств индивидуальной защиты, организацию контроля за состоянием условий труда на рабочих местах и правильностью применения средств защиты; обучение безопасным методам и приемам выполнения работ по охране труда, инструктаж по охране труда и осуществление других установленных мер (ст. 212, 213 ТК).

Расследование и учет несчастных случаев на производстве возлагаются на работодателя. Порядок расследования несчастных случаев на производстве, оформление материалов расследования несчастных случаев на производстве и их учет, а также рассмотрение разногласий по вопросам расследования, оформления и учета несчастных случаев получили детальное закрепление в ТК (ст. 227- 231).

В трудовом законодательстве РФ предусмотрены медицинские осмотры некоторых категорий работников. Для охраны здоровья работников, занятых на тяжелых работах или с вредными либо опасными условиями труда (включая подземные работы), а также на работах, связанных с движением транспорта, проводятся за счет работодателя обязательные предварительные (при поступлении на работу) и периодические (для лиц в возрасте до 21 года - ежегодные) медицинские осмотры (обследования). В целях охраны здоровья населения для работников общественного питания, торговли, пищевой промышленности, водопроводных сооружений, лечебно-профилактических и детских учреждений и некоторых других предусмотрено проведение медицинских осмотров.

401

Требования охраны труда предъявляются и работникам, на которых 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, оказанию первой помощи при несчастных случаях на производстве, инструктаж по охране труда, стажировку на рабочем месте, проверку знаний требований охраны труда; немедленно извещать непосредственного или вышестоящего руководителя о любой ситуации, угрожающей жизни и здоровью людей, о каждом несчастном случае, происшедшем на производстве, или об ухудшении состояния своего здоровья, в том числе о проявлении признаков своего профессионального заболевания (отравления); проходить обязательные медицинские осмотры (освидетельствования).

При виновном невыполнении или ненадлежащем выполнении этих обязанностей работник привлекается к дисциплинарной ответственности вплоть до увольнения. Данное основание увольнения предусмотрено в подп. "д" п. 6 ст. 81 ТК РФ: за нарушение работником требований по охране труда, если это нарушение повлекло за собой тяжкие последствия (несчастный случай на производстве, авария, катастрофа¹) либо заведомо создавало реальную угрозу наступления таких последствий.

При уклонении работника от прохождения обязательного предварительного или периодического медицинского осмотра (обследования) работодатель обязан также не допускать его к работе до устранения обстоятельств, явившихся основанием для отстранения или недопущения к работе.

Ведущее место среди федеральных органов, осуществляющих управление охраной труда, занимает Минтруд РФ. В организации охраны труда непосредственно на местах, где трудятся коллективы работников, значительную роль играют соответствующие службы охраны труда и специалисты в области охраны труда.

Трудовым кодексом (ст. 217) установлено, что в каждой организации, осуществляющей производственную деятельность, с численностью более 100 работников создается служба охраны труда и вводится должность специалиста по охране труда. В случае отсутствия в организации службы или специалиста по охране труда работодатель заключает договор со специалистами или организациями, оказывающими услуги в области охраны труда. Управление охраной труда в организации осуществляет руководитель организации, которому подчинена служба охраны труда.

Для совместных действий работодателя и работников по обеспечению требований охраны труда, предупреждения производственного травматизма и профессиональных заболеваний, для проверок условий и охраны труда на рабочих местах в организации создаются комитеты (комиссии) по охране труда.

402

Для отдельных категорий работников трудовым законодательством предусмотрены дополнительные гарантии охраны труда. Так, в ст. 224 ТК указаны случаи, когда для отдельных категорий работников ограничено их привлечение к тяжелым работам и работам с вредными условиями труда, к сверхурочным работам или в ночное время. Работодатель обязан осуществлять перевод работников, нуждающихся по состоянию здоровья в предоставлении им более легкой работы в соответствии с медицинским заключением, а также создавать для инвалидов условия труда в соответствии с индивидуальной программой реабилитации и другие мероприятия.

Специальные нормы об особой охране труда женщин предусматривают, во-первых, охрану труда всех работающих женщин и, во-вторых, охрану труда в связи с материнством.

Общими для всех работающих женщин являются нормы, ограничивающие или запрещающие применение труда женщин. Трудовое законодательство РФ ограничивает применение труда женщин на тяжелых работах и работах с вредными и (или) опасными условиями труда и на подземных работах. Нормы предельно допустимых нагрузок для женщин при подъеме и перемещении тяжестей вручную утверждены постановлением Правительства РФ от 6 февраля 1993 г. № 1015.

Облегченные условия труда выражаются в запрещении привлекать беременных женщин к работе в ночное время, к сверхурочным работам, работам в выходные и нерабочие праздничные дни, запрещается направление беременных женщин в служебные командировки. В отношении женщин, имеющих детей в возрасте до 3 лет, такие действия возможны с их письменного согласия и при условии, что это не запрещено им медицинскими рекомендациями. Аналогичный порядок установлен для работников, имеющих детей-инвалидов или инвалидов с детства до достижения ими 18 лет, а также работников, осуществляющих уход за больными членами их семей в соответствии с медицинским заключением.

Дополнительные гарантии и льготы в связи с материнством связаны с предоставлением отпусков по беременности и родам и перерывов для кормления ребенка (ст. 255 и 258 ТК). Отпуска по уходу за ребенком предоставляются до достижения ребенком возраста трех лет по заявлению женщины, получающей пособие по государственному социальному страхованию в период указанного отпуска, порядок и сроки выплаты которого определяются федеральным законом. Как следует из ст. 256 ТК, указанный отпуск может быть использован полностью или по частям также отцом ребенка, бабушкой, дедом, другим родственником или опекуном, фактически осуществляющим уход за ребенком. По

желанию женщины и ее родственников в период нахождения в отпуске по уходу за ребенком они могут работать на условиях неполного рабочего времени или на дому с сохранением прав на получение пособия по государственному социальному страхованию.

403

На период отпуска по уходу за ребенком согласно ст. 256 ТК за работником сохраняется место работы (должность), а время отпуска засчитывается в стаж работы по специальности (за исключением случаев назначения пенсии на льготных условиях), а также в общий и непрерывный трудовой стаж.

Трудовым кодексом предусматриваются гарантии и льготы лицам, воспитывающим детей без матери. Статья 264 ТК распространяет гарантии и льготы, предоставляемые женщинам в связи с материнством, на отцов, воспитывающих детей без матери, а также на опекунов (попечителей) несовершеннолетних.

Гарантии беременным женщинам и женщинам, имеющим детей при расторжении трудового договора, предусмотрены ст. 261 ТК. Расторжение трудового договора по инициативе работодателя с временными работницами не допускается. Исключением является возможность их увольнения при ликвидации организации. В этих случаях помощь в подборе работы и трудоустройстве уволенных женщин должны оказывать органы государственной службы занятости.

При истечении срочного трудового договора в период беременности женщины работодатель обязан по ее заявлению продлить срок трудового договора до наступления у нее права на отпуск по беременности и родам.

С женщинами, имеющими детей в возрасте до 3 лет, и одинокими матерями, воспитывающими ребенка в возрасте до 14 лет (ребенка-инвалида - до 18 лет), а также с другими лицами, воспитывающими указанных детей без матери, расторжение трудового договора по инициативе работодателя не допускается. Исключением из этого являются увольнения указанных лиц по инициативе работодателя по основаниям согласно п. 1, подп. "а" п. 3, п. 5-8, 10 и 11 ст. 81 ТК, т.е. по 12 из 18 оснований, предусмотренных ст. 81 ТК.

Для облегчения трудоустройства молодежи субъекты Российской Федерации могут устанавливать квотирование рабочих мест для выпускников образовательных учреждений, а также лиц моложе 18 лет, особо нуждающихся в социальной защите и испытывающих трудности в поиске работы (сироты, выпускники детских домов и др.). В счет квоты (определенного числа рабочих мест), установленной органами государственной власти субъектов Федерации, органами местного самоуправления, не могут быть приняты на работу другие лица.

Запрещается применение труда лиц моложе 18 лет на работах с тяжелыми, вредными или опасными условиями, на подземных работах, на работах, выполняемых вахтовым методом, по обслуживанию материальных ценностей на основе заключения договора о полной материальной ответственности, а также на работах, которые могут причинить вред их нравственному развитию (в игорном бизнесе, ночных клубов и клубах, производстве, перевозке и торговле спиртными напитками, табачными изделиями, наркотическими и

404

токсическими препаратами). Для несовершеннолетних работников ограничен вес переноски и передвижения тяжестей, превышающих установленные для них предельные нормы.

Работникам в возрасте до 18 лет предоставляется ежегодный основной оплачиваемый отпуск продолжительностью 31 календарный день и в удобное для этих работников время согласно ст. 267 ТК.

В законодательстве РФ устанавливаются специальные правила о трудоустройстве инвалидов, их льготах и гарантиях. Гарантии трудовой занятости предоставляются инвалидам органами

государственной властью путем проведения специальных мероприятий, способствующих повышению их конкурентоспособности. Так, во всех организациях, численность работников в которых составляет более 30 человек, установлена квота для приема на работу инвалидов (не менее 2% и не более 4% от среднесписочной численности работников). Для работников, являющихся инвалидами I или II групп, сокращается на 5 часов в неделю продолжительность рабочего времени, а продолжительность ежедневной работы (смены) определяется в соответствии с медицинским заключением (ст. 92, 94 ТК).

405

[399](#) :: [400](#) :: [401](#) :: [402](#) :: [403](#) :: [404](#) :: [405](#) :: [Содержание](#)
[405](#) :: [406](#) :: [407](#) :: [408](#) :: [409](#) :: [410](#) :: [411](#) :: [412](#) :: [413](#) :: [414](#) :: [415](#) :: [416](#) :: [417](#) :: [418](#) :: [419](#) :: [420](#)
 :: [421](#) :: [422](#) :: [423](#) :: [424](#) :: [Содержание](#)

§ 9. Защита трудовых прав работников

В соответствии с ч. 1 ст. 46 Конституции РФ каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод, а согласно ч. 4 ст. 37 Конституции в РФ признается право на индивидуальные и коллективные трудовые споры с использованием установленных федеральным законом способов их разрешения, включая право на забастовку.

В ст. 352 ТК предусмотрено, что основными способами защиты трудовых прав и законных интересов работников являются:

- государственный надзор и контроль за соблюдением трудового законодательства;
- защита трудовых прав работников профессиональными союзами;
- самозащита работниками трудовых прав.

Надзор и контроль за соблюдением трудового законодательства осуществляются в двух сферах регулирования трудовых отношений: в сфере установления и в сфере применения условий труда. Согласно ч. 4 ст. 8 ТК локальные нормативные акты, ухудшающие положение работников по сравнению с трудовым законодательством, коллективным договором, соглашениями либо принятые без соблюдения предусмотренного ТК порядка учета мнения представительного органа работников, недействительны. В таких случаях применяются законы или иные нормативные правовые акты, содержащие нормы трудового права. Кроме этого ч. 2 ст. 9 ТК установлено, что коллективные договоры, соглашения, а также трудовые договоры не могут содержать условий, снижающих уровень прав и гарантий

405

работников, установленный трудовым законодательством. Если такие условия включены в коллективный договор, соглашение или трудовой договор, то они не могут применяться.

В соответствии со ст. 353 ТК органы федеральной инспекции труда осуществляют государственный надзор и контроль за соблюдением трудового законодательства и названных актов во всех организациях независимо от форм собственности и подчиненности на территории РФ. Положение о федеральной инспекции труда утверждено постановлением Правительства РФ от 28 января 2000 г. № 78. Руководство деятельностью федеральной инспекции труда осуществляет Главный государственный инспектор труда РФ, назначаемый и освобождаемый от должности Правительством РФ. Главный государственный инспектор труда назначает и освобождает от должности руководителей государственных инспекций труда - главных государственных инспекторов.

В 1998 г. Российской Федерацией были ратифицированы Конвенция МОТ № 81 "Об инспекции труда" (1947 г.) и Протокол 1995 г. к ней. Федеральная инспекция труда образует единую централизованную систему, которая включает в себя Минтруд РФ и государственные инспекции труда, являющиеся территориальными органами министерства.

Основными задачами Федеральной инспекции труда являются: обеспечение, соблюдение и защита трудовых прав и свобод граждан, включая право на безопасные условия труда, обеспечение соблюдения работодателями трудового законодательства; обеспечение как работников, так и работодателей информацией о наиболее эффективных средствах и методах соблюдения положений трудового законодательства.

Органам федеральной инспекции труда предоставлены широкие полномочия, например: осуществление надзорно-контрольной деятельности в области трудовых отношений посредством проверок, обследований, выдачи обязательных для исполнения предписаний об устранении нарушений, привлечения виновных к ответственности в соответствии с федеральным законом; обобщение и анализ причин нарушений трудового законодательства и внесение соответствующих предложений по их совершенствованию; прием и рассмотрение заявлений, писем, жалоб и иных обращений работников о нарушениях их трудовых прав, принятие мер по устранению выявленных нарушений и восстановлению нарушенных прав; информация общественности о выявленных нарушениях трудового законодательства и др.

Государственные инспекторы труда (правовые и по охране труда) при осуществлении надзорно-контрольной деятельности имеют право: посещать в любое время суток организации в целях инспекции; запрашивать у работодателей и их представителей, органов исполнительной власти и органов местного самоуправления и получать от них документы, объяснения, информацию, необходимые

406

для выполнения надзорно-контрольных функций; выдавать разрешения на строительство, реконструкцию производственных объектов, выдавать заключения о принятии в эксплуатацию новых или реконструируемых объектов, расследовать в установленном порядке несчастные случаи на производстве и др.

В ТК закреплены и положения о формах реагирования указанных инспекторов на выявленные нарушения:

право предъявлять работодателям и их представителям обязательные для исполнения предписания об устранении нарушений трудового законодательства, о восстановлении нарушенных прав работников, привлечении виновных лиц к дисциплинарной ответственности или об отстранении их от должности. Указанные предписания оформляются в двух экземплярах. Один из них с копиями приложений вручается работодателю или его представителю под расписку либо направляется по почте с уведомлением о вручении. В предписании может ставиться вопрос о необходимости привлечения руководителя и иных должностных лиц организации к дисциплинарной ответственности, осуществляемого по правилам, предусмотренным ст. 192-193 ТК, или об отстранении их от работы в порядке, установленном ст. 76 ТК. Предписания государственных инспекторов труда носят обязательный характер;

приостанавливать работу организаций, отдельных производственных подразделений и оборудования при выявлении нарушений требований охраны труда, которые создают угрозу жизни и здоровью работников, до устранения этих нарушений;

отстранять от работы лиц, не прошедших в установленном порядке обучение безопасным методам и приемам выполнения работ, инструктаж и проверку знаний правил, норм и инструкций об охране труда;

направлять в суды при наличии заключений государственной экспертизы условий труда требования о ликвидации организаций или прекращении деятельности их структурных подразделений вследствие нарушений требований охраны труда;

привлекать к административной ответственности в порядке, установленном законодательством РФ,

лиц, виновных в нарушении законов, иных актов, приглашать их в орган инспекции труда в связи с находящимися в производстве делами. Привлечение к административной ответственности руководителей и иных должностных лиц организации, виновных в нарушении трудового законодательства, осуществляется государственными инспекторами труда в порядке, установленном Кодексом РФ об административных правонарушениях, в котором предусмотрены конкретные административные наказания для указанных лиц в виде денежного штрафа определенного размера. Если действия работодателя и его представителя содержат признаки преступления, то государственные инспекторы труда направляют в правоохранительные органы материалы о привлечении их к уголовной ответственности.

407

Государственный инспектор труда при выявлении нарушения трудового законодательства имеет право выдать работодателю предписание, подлежащее обязательному исполнению. Данное предписание может быть обжаловано работодателем в судебном порядке в течение 10 дней с момента его получения работодателем или его представителем (ст. 357 ТК).

При увольнении работника по сокращению численности или штата работников, несоответствию занимаемой должности (работе) вследствие недостаточной квалификации или неоднократного нарушения трудовых обязанностей при наличии дисциплинарного взыскания Гострудинспекция при обращении к ней профсоюза обязана установить обоснованность действий работодателя в течение 10 дней. В случае признания увольнения работника незаконным инспекция выдает обязательное для выполнения предписание о восстановлении работника на работе с оплатой вынужденного прогула.

Государственные инспекторы труда в целях надзора и контроля за соблюдением трудового законодательства инспектируют любые организации на всей территории РФ независимо от их организационно-правовых форм и форм собственности. При инспекционной проверке государственный инспектор труда может уведомлять о своем присутствии работодателя или его представителя.

Государственные инспекторы труда при осуществлении своих прав и исполнении обязанностей являются полномочными представителями государства и находятся под его защитой, независимы от государственных органов, должностных лиц и руководствуются только Конституцией РФ, федеральными законами и иными нормативными актами.

Решения государственных инспекторов труда, согласно ст. 361 ТК, могут быть обжалованы вышестоящему по подчиненности руководителю, Главному государственному инспектору труда РФ и (или) в судебном порядке. Решения Главного государственного инспектора труда РФ могут быть обжалованы в судебном порядке.

Имеются и другие государственные органы, осуществляющие государственный надзор за соблюдением правил по безопасному ведению работ в отдельных отраслях и на некоторых объектах промышленности. Это специально уполномоченные органы - федеральные надзоры, в систему которых входят Федеральный горный и промышленный надзор (Госгортехнадзор России) и его региональные органы (ст. 366 ТК), Государственный энергетический надзор (ст. 367 ТК), Государственный санитарно-эпидемиологический надзор (ст. 368 ТК), Государственный надзор за ядерной и радиационной безопасностью (Госатомнадзор) (ст. 369 ТК).

Министерства и ведомства, действующие в соответствии с положениями о них, утвержденными Правительством РФ, осуществляют внутриведомственный контроль за соблюдением законодательства о труде и охране труда в отношении подчиненных им организаций. Минтруд РФ обобщает практику применения законодательства

408

в пределах своей компетенции и обеспечивает единообразное его применение; участвует в подготовке нормативных актов о труде, занятости, социальной защите населения и вносит их на рассмотрение Правительства РФ и др.

Органы местного самоуправления осуществляют свои полномочия в области надзорно-контрольной деятельности за соблюдением законов и иных нормативных правовых актов о труде работников на муниципальных и унитарных предприятиях.

Среди государственных органов надзора особая роль принадлежит Прокуратуре РФ. Проверки исполнения законов проводятся на основании поступившей в органы прокуратуры информации о фактах нарушения трудовых прав работников. На акт, нарушающий права человека и гражданина, прокурор или его заместитель приносит протест либо обращается в суд, а в целях устранения допущенных нарушений прав и свобод граждан вносит представление в орган или должностному лицу, которые полномочны устранить их. По основаниям, установленным законом, прокурор или его заместитель возбуждает уголовное дело или производство об административном правонарушении.

Профессиональные союзы. Право работников на объединение в профсоюзы возникло в развитых странах в конце XIX - начале XX века. Оно нашло воплощение в международных нормах ООН, конвенциях МОТ и других международных организаций. Международный пакт "О гражданских и политических правах", принятый Генеральной Ассамблеей ООН 16 декабря 1966 г., в ст. 22 утверждает право каждого на свободу ассоциации с другими, включая право создавать профсоюзы и вступать в них, а также для защиты своих интересов.

В России ратифицирован ряд Конвенций МОТ, в том числе Конвенция №87 "О свободе ассоциации и защите права на организацию", принятая 9 июля 1948 г.

С учетом международных норм в ст. 30 Конституции РФ закреплено право каждого на объединение, включая право создавать профсоюзы для защиты своих интересов. В соответствии с Конституцией РФ в России 12 января 1996 г. был принят Федеральный закон "О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности". Указанный федеральный закон определяет профсоюзы *как добровольное общественное объединение* граждан, связанных общими производственными, профессиональными интересами по роду их деятельности. Профсоюз как добровольное общественное объединение граждан создается в целях представительства и защиты их социально-трудовых прав и интересов. Все Профсоюзы имеют равные права и действуют независимо от органов власти и местного самоуправления, работодателей, их объединений, политических партий и других общественных объединений. Правоспособность профсоюза как юридического лица возникает с момента его государственной (уведомительной) регистрации в Министерстве юстиции

409

РФ или в его территориальных органах по месту нахождения соответствующего профсоюзного органа. На основании регистрации профсоюзы включаются в реестр общественных объединений.

Отношения членов профсоюза регулируются их уставами или положениями (положения действуют в части первичных профсоюзных организаций). Избранные в соответствующем порядке органы управления (профкомы, советы, объединения и т.д.) выступают от имени профсоюзов на всех уровнях от профкома организации до Совета Федерации независимых профсоюзов (ФНПР - наиболее массовый профсоюз в Российской Федерации).

Каждый человек, достигший 14 лет, осуществляющий трудовую (профессиональную) деятельность, имеет право по своему выбору создавать профсоюзы для защиты своих интересов, вступать в них, заниматься профессиональной деятельностью и выходить из профсоюзов. Закон запрещает обуславливать прием на работу, продвижение по работе, а также увольнение лица принадлежностью или не принадлежностью его к профсоюзам, поскольку это - проявление дискриминации, запрещенной в Российской Федерации. Состоять в российских профсоюзах наряду с гражданами Российской Федерации могут иностранцы и лица без гражданства, за исключением случаев, особо оговоренных в

федеральных законах.

Главные функции профсоюзов - защитная функция и функция представительства. При этом защитная функция связана с защитой профсоюзами своих членов. Функция представительства не ограничивается членством в профсоюзах. При проведении и заключении коллективных договоров в организациях профкомы могут представлять интересы не только членов профсоюза, но и всех работников, которые их на это уполномочили, не являясь членами профсоюза.

Федеральный закон "О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности" закрепляет за профсоюзами следующие права: на представительство и защиту социально-трудовых прав и интересов работников; на содействие занятости; проведение коллективных переговоров и заключение коллективного договора и соглашений на всех уровнях; на участие в урегулировании коллективных трудовых споров; на информацию; на осуществление профсоюзного контроля за соблюдением законодательства о труде и охране труда, окружающей природной среды; в осуществлении приватизации государственного и муниципального имущества; на социальную защиту работников; на защиту работников в органах по рассмотрению трудовых споров (КТС и суде).

Предусмотрена ответственность самих профсоюзов за неисполнение своих обязательств по коллективному договору или соглашению, за организацию и проведение незаконной забастовки.

Профсоюзы имеют право на осуществление контроля за соблюдением работодателями и их представителями трудового законодательства (включая законодательство об охране труда).
Работодатели

410

обязаны, получив требование профсоюзов о необходимости устранения выявленных нарушений, в недельный срок сообщить органу профсоюзной организации о результатах рассмотрения данного требования и принятых мерах.

Для осуществления контроля общероссийские профсоюзы и их объединения могут создавать правовые и технические инспекции труда профсоюзов, которые наделяются полномочиями, предусмотренными положениями, утверждаемыми общероссийскими профсоюзами и их объединениями. Профсоюзные инспектора труда в установленном порядке имеют право беспрепятственно посещать организации независимо от их организационно-правовых форм и форм собственности, в которых работают члены данного профессионального союза или профсоюзов, входящих в объединение, для проверок соблюдения трудового законодательства.

Формами реагирования профсоюзов, их инспекций труда на выявленные нарушения являются: право предъявлять работодателям *требования о приостановке работ* в случаях непосредственной угрозы жизни и здоровью работников; право направлять работодателям *представления об устранении выявленных нарушений законов*, иных нормативных правовых актов, обязательные для рассмотрения; право *обращаться в соответствующие органы* с требованием о привлечении к ответственности лиц, виновных в нарушении законов, иных указанных актов, сокрытии фактов несчастных случаев на производстве. На работодателя возложены обязанность рассмотрения представлений профсоюзных органов о выявленных нарушениях, принятие мер по их устранению и сообщения о принятых мерах указанным органам в недельный срок с момента получения указанного представления.

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, закрепленных ТК. Принятие работодателем решений с учетом мнения соответствующего профсоюзного органа предусмотрено в ряде статей ТК (73, 99, 113, 123 и др.).

Большое значение в рассмотрении вопросов, связанных с расторжением трудового договора по

инициативе работодателя по отдельным основаниям (п. 2, подп. "б" п. 3 и 5 ст. 81 ТК РФ), придается обязательному участию выборного профсоюзного органа, который на обращение работодателя об увольнении работников-членов профсоюза представляет в 7-дневный срок в письменной форме мотивированное мнение для его учета работодателем. При несогласии профсоюзного органа проводятся дополнительные консультации с работодателем, результаты которых оформляются протоколом. Если согласие не достигнуто, работодатель по истечении 10 рабочих дней со дня направления в профсоюзный орган проекта приказа и других документов об увольнении имеет право принять окончательное

411

решение, которое может быть обжаловано в соответствующую государственную инспекцию труда. Государственная инспекция в течение 10 дней со дня получения жалобы (заявления) рассматривает вопрос об увольнении. В случае признания увольнения незаконным инспекция выдает работодателю обязательное для исполнения предписание о восстановлении работника на работе с оплатой вынужденного прогула. Указанная процедура не лишает работника или профсоюзный орган, представляющий интересы этого работника, обжаловать увольнение непосредственно в суд. В свою очередь работодатель вправе обжаловать в суд предписание государственной инспекции труда.

Законом определен порядок учета мнения выборного профсоюзного органа при принятии локальных нормативных актов, содержащих нормы трудового права (ст. 372). Работодатель в случаях, предусмотренных Кодексом, перед принятием решения направляет проект такого локального акта и обоснование к нему в выборный профсоюзный орган, представляющий интересы всех или большинства работников данной организации. Не позднее 5 дней профсоюзный орган направляет работодателю мотивированное мнение о согласии с проектом локального акта либо с предложением по его совершенствованию, с которым работодатель может согласиться. Если согласие не достигнуто, то возникшие разногласия оформляются протоколом, после чего работодатель вправе принять локальный нормативный акт, содержащий нормы трудового права, который может быть обжалован в государственную инспекцию труда или в суд, а выборный профсоюзный орган работников имеет право начать процедуру коллективного трудового спора в порядке, предусмотренном ТК.

Государственная инспекция труда при получении жалобы (заявления) выборного профсоюзного органа обязана в течение одного месяца провести соответствующую проверку и в случае выявления нарушений выдать работодателю предписание об отмене указанного локального акта.

Работодатель обязан безвозмездно предоставлять выборным профсоюзным органам первичных профсоюзных организаций помещение для проведения заседаний, хранения документации, а также возможность размещения информации в доступном для всех работников месте. В соответствии с коллективным договором работодатель может предоставить в бесплатное пользование профсоюзному органу данной организации принадлежащие работодателю либо арендуемые им здания, сооружения, помещения и другие объекты, а также базы отдыха, спортивные и оздоровительные центры, необходимые для организации отдыха, ведения культурно-массовой работы.

Самозащита работниками трудовых прав. В ТК (гл. 59) впервые предусмотрена самозащита работниками трудовых прав. К самозащите

412

работники прибегают без обращения в какие-либо государственные органы или в профсоюзы. Вопрос о самозащите решается работником индивидуально 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 от выполнения работы, которая непосредственно угрожает его жизни и здоровью, за исключением случаев, предусмотренных федеральными законами. На время отказа от указанной работы за работником

сохраняются все права, предусмотренные нормативными правовыми актами. Реализация работником права на самозащиту предусмотрена в отдельных статьях ТК (ст. 142, 219) как способ невыполнения работы, отказ от нее, если работодателем нарушаются важнейшие трудовые права работника: на заработную плату и на охрану труда.

В ст. 380 ТК предусмотрено, что работодатель, представители работодателя не имеют права препятствовать работникам в осуществлении ими самозащиты трудовых прав.

Трудовые споры и порядок их разрешения. Трудовые споры различаются *по субъектному составу (стороны спора), 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* все споры делятся на индивидуальные и коллективные. Субъектами (сторонами) индивидуального трудового спора выступают отдельный работник и работодатель. Предметом такого спора является требование работника о восстановлении нарушенных трудовых прав или признании трудовых прав, которые, по его мнению, должны ему принадлежать.

В коллективных трудовых 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 и соглашений, других требований, затрагивающих коллективные интересы работников либо отдельных их категорий или профессиональных групп. Данные споры об установлении или изменении условий труда (включая оплату труда) именуется также "конфликтами интересов".

По *характеру* трудовые споры подразделяются на исковые и неисковые. Споры искового характера - индивидуальные споры. Они предполагают подачу заявления (предъявление иска) в органы по рассмотрению трудовых споров. Таковыми органами являются комиссии по трудовым спорам и суд. Споры неискового характера имеют коллективное значение и являются коллективными трудовыми спорами, для разрешения которых в каждом случае создаются соответствующие примирительные органы.

413

В зависимости от вида трудового спора и его характера определяется способ (порядок) *разрешения* индивидуальных и коллективных трудовых споров.

Индивидуальные трудовые споры. Индивидуальный трудовой спор определяется ст. 381 ТК как неурегулированные разногласия между работодателем и работником по вопросам применения законов и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, коллективного договора, соглашения, трудового договора (в том числе об установлении или изменении индивидуальных условий труда), о которых заявлено в орган по рассмотрению индивидуальных трудовых споров. Индивидуальным трудовым спором признается также спор между работодателем и лицом, ранее состоявшим в трудовых отношениях с этим работодателем, а также лицом, изъявившим желание заключить трудовой договор с работодателем, в случае отказа работодателя от заключения такого договора.

Для значительного числа индивидуальных трудовых споров Комиссия по трудовым спорам (КТС) выступает органом их рассмотрения, за исключением споров, по которым ТК, иными федеральными законами установлен другой порядок. Индивидуальный трудовой спор рассматривается КТС, ее ли работник самостоятельно или с участием своего представителя не урегулировал разногласия при непосредственных переговорах с работодателем. В суде разрешаются индивидуальные трудовые споры, если одна из сторон, не согласившись с решением КТС, обратилась в суд (работник или работодатель). Кроме сторон в суд может обратиться как соответствующий профсоюз, защищающий интересы работника, когда профсоюз не согласен с решением КТС, так и прокурор, если решение КТС противоречит законодательству.

Непосредственно в судах, минуя КТС, рассматриваются по заявлениям работника индивидуальные трудовые споры по следующим вопросам:

- о восстановлении на работе независимо от оснований прекращения трудового договора;
- об изменении даты и формулировки причины увольнения или переводе на другую работу;
- об оплате за время вынужденного прогула либо о выплате разницы в заработной плате за время выполнения нижеоплачиваемой работы, либо по заявлениям работодателя - о возмещении работником вреда, причиненного организации, если иное не предусмотрено федеральными законами.
- об отказе в приеме на работу;
- споры лиц, работающих по трудовому договору у работодателей - физических лиц или лиц, считающих, что они подверглись дискриминации (ч. 2 ст. 391 ТК).

Комиссия по трудовым спорам (КТС) образуется по инициативе работников и (или) работодателя из равного числа представителей

414

работников и работодателя. Общее собрание работников (конференция) избирает своих представителей в КТО, или они делегируются представительным органом работников с последующим утверждением на общем собрании. Представители работодателя назначаются в комиссию руководителем организации, о чем обычно издается соответствующий приказ (распоряжение). По решению общего собрания работников могут быть образованы КТС в структурных подразделениях организации, которые рассматривают индивидуальные трудовые споры в пределах полномочий этих организаций. КТС имеет свою печать, а организационно-техническое ее обеспечение осуществляется работодателем. Из своего состава КТС избирает председателя и секретаря комиссии.

Для обращения в КТС установлен 3-месячный срок со дня, когда работник узнал или должен был узнать о нарушении своего права. Если срок работником пропущен по уважительным причинам, комиссия по трудовым спорам может его восстановить и разрешить спор в 10-дневный срок со дня подачи заявления. Если в этот срок заявление не рассмотрено, работник может перенести его рассмотрение в суд в соответствии с ч. 1 ст. 390 ТК. КТС в присутствии работника или уполномоченного им представителя должна рассмотреть спор. Рассмотрение спора в отсутствие работника или его представителя допускается лишь по его письменному заявлению.

КТС является постоянно действующим самостоятельным органом по рассмотрению индивидуальных трудовых споров, ее решения не нуждаются в чем-либо утверждении. Эти решения должны исполняться в течение 3 дней по истечении 10 дней, предусмотренных на их обжалование. Если в установленный срок решение КТС не исполняется, то комиссия по трудовым спорам выдает работнику удостоверение, являющееся исполнительным документом. При наличии удостоверения работник может обратиться к судебному приставу, который исполняет решение КТС в принудительном порядке.

Работник или работодатель при несогласии с решением КТС может обжаловать его в суд в 10-дневный срок со дня вручения копии указанного решения. В случае пропуска установленного срока по уважительным причинам суд может его восстановить и рассмотреть индивидуальный трудовой спор по существу.

Порядок рассмотрения индивидуальных трудовых споров в суде регулируется гражданским процессуальным законодательством, а также ТК (ст. 390-397). Для обращения в суд с заявлением (иском) по индивидуальным трудовым спорам установлены определенные сроки: 1) по делам об увольнении - месячный срок со дня вручения работнику копии приказа об увольнении либо со дня выдачи трудовой книжки; 2) по остальным трудовым спорам - 3-месячный срок со дня, когда работник узнал или должен был узнать о нарушении своего права; 3) в 10-дневный срок со дня вручения копий решения КТС, если работник или работодатель обжалует это решение; 4) по спорам о возмещении работником вреда, причиненного имуществу

работодателя (организации), устанавливается срок в 1 год со дня обнаружения причиненного работником ущерба.

При обращении в суд с иском по требованиям, вытекающим из трудовых отношений, работники освобождаются от оплаты пошлин и судебных расходов.

В случае увольнения без законного основания или с нарушением порядка увольнения либо незаконного перевода на другую работу работник подлежит восстановлению на прежней работе с выплатой среднего заработка за все время вынужденного прогула или разницы в заработке за все время выполнения нижеоплачиваемой работы. Суд может по требованию работника вынести решение о возмещении ему денежной компенсации морального вреда. Размер компенсации определяется судом.

По заявлению работника суд также может принять решение об изменении формулировки основания увольнения на увольнение по собственному желанию. Если формулировка увольнения будет признана неправильной или не соответствующей закону, суд изменяет ее и указывает в решении причину и основание увольнения в точном соответствии с формулировкой ТК или иного федерального закона. По денежным требованиям, признанным обоснованными, орган, рассматривающий индивидуальный трудовой спор (КТС, суд), выносит решение о выплате работнику причитающихся сумм.

Решение суда по трудовому спору приводится в исполнение по общему правилу после вступления его в законную силу. Решение суда о восстановлении на работе незаконно уволенного или переведенного на другую работу работника подлежит немедленному исполнению. Если работнику по решению органа по рассмотрению индивидуальных трудовых споров выплачена определенная сумма, а в дальнейшем указанное решение было отменено в порядке надзора, то обратное взыскание выплаченных ему сумм допускается только в случаях, когда отмененное решение было основано на сообщенных работником ложных сведениях или представленных им подложных документах.

Коллективный трудовой спор определен ст. 398 ТК как разногласия между работниками (их представителями) и работодателями (их представителями) по поводу установления и изменения условий труда (включая заработную плату), заключения, изменения и выполнения коллективных договоров, соглашений, а также в связи с отказом работодателя учесть мнение выборного представительного органа работников при принятии актов, содержащих нормы трудового права в организациях.

Если возникающие разногласия перерастают в коллективный трудовой спор, то работники (их представители) и работодатели (их представители) разрешают спор путем примирительных процедур и поиска выхода на соглашение. Порядок разрешения коллективного трудового спора состоит из следующих этапов: рассмотрение примирительной комиссией, которая является обязательным этапом

разрешения спора; по выбору сторон спор может рассматриваться с участием посредника и (или) трудовым арбитражем.

Принятые общим собранием (конференцией) работников требования в письменной форме направляются работодателю. Требования профессиональных союзов и их объединений (они выходят за рамки организации) выдвигаются и направляются соответствующим сторонам социального партнерства.

Работодатель обязан принять указанные требования и в письменной форме в течение трех рабочих дней сообщить представительному органу работников о принятом решении. Представители

работодателей (объединений работодателей) обязаны принять требования профсоюзов (их объединений) и сообщить им о принятом решении в течение одного месяца со дня получения этих требований.

Моментом начала коллективного трудового спора является день сообщения решения работодателя (его представителя) об отклонении всех или части требований работников (их представителей) или несообщение работодателем (его представителем) своего решения, а также дата составления протокола разногласий в ходе коллективных переговоров.

Не позднее трех рабочих дней с момента начала коллективного трудового спора создается примирительная комиссия, которая формируется из представителей сторон на равной (паритетной) основе, о чем издается соответствующий приказ. В срок до 5 рабочих дней с момента издания приказа (распоряжения) спор должен быть рассмотрен, но по взаимному согласию сторон указанный срок может быть продлен.

Решение примирительной комиссии принимается по соглашению сторон и имеет для них обязательную силу. Оно оформляется протоколом и исполняется в том порядке и в те сроки, которые будут установлены в решении. При недостижении соглашения стороны составляют протокол разногласий и продолжают примирительные процедуры с участием посредника и (или) в трудовом арбитраже. В течение трех рабочих дней после составления протокола разногласий стороны спора могут сами пригласить посредника. Если стороны в этот срок не достигли соглашения по кандидатуре посредника, они приступают к созданию трудового арбитража.

Рассмотрение спора с участием посредника осуществляется в срок до 7 рабочих дней с момента его приглашения и завершается принятием согласованного решения или составлением протокола разногласий. Таким образом, посредник не дает обязательных решений или даже рекомендаций, он предлагает варианты примирения для выхода на соглашение, а стороны выбирают и принимают согласованное решение. В противном случае стороны составляют протокол разногласий и приступают к созданию трудового арбитража в срок не позднее 3 рабочих дней с момента окончания рассмотрения

417

спора посредником, если он привлекался к рассмотрению спора.

При недостижении соглашения примирительной комиссией, если посредник не привлекается, то стороны вправе перейти к созданию трудового арбитража.

Трудовой *арбитраж* - временно действующий орган по рассмотрению коллективного трудового спора, который создается, если стороны спора заключили соглашение в письменной форме об обязательности выполнения его решений. Трудовой арбитраж создается сторонами спора и Службой по урегулированию коллективных трудовых споров Минтруда РФ не позднее 3 рабочих дней со дня окончания рассмотрения спора примирительной комиссией или посредником, а спор рассматривается с момента его создания с участием сторон спора в срок до 5 рабочих дней. Рекомендации трудового арбитража по урегулированию коллективного трудового спора передаются сторонам этого спора в письменной форме.

Участвующие в разрешении коллективного трудового спора представители работников, их объединений не могут быть в период разрешения коллективного трудового спора подвергнуты дисциплинарному взысканию, переведены на другую работу или уволены по инициативе работодателя без предварительного согласия уполномочивающего их на представительство органа (ст. 405 ТК).

Соглашения, достигнутые сторонами спора в ходе его разрешения, имеют обязательную силу для сторон. Эти соглашения оформляются в письменной форме и контролируются сторонами коллективного трудового спора.

Конституция РФ (ч. 4 ст. 37) признает право на забастовку как способ разрешения коллективного трудового спора. Возможность проведения забастовки у работников возникает в следующих случаях: во-первых, если примирительные процедуры не привели к разрешению спора; во-вторых, когда работодатель уклоняется от примирительных процедур; в-третьих, при невыполнении работодателем соглашения, достигнутого в ходе разрешения коллективного трудового спора. Во всех этих случаях работники вправе приступить к забастовке.

Трудовой кодекс дает следующее определение забастовки - временный добровольный отказ работников от исполнения трудовых обязанностей (полностью или частично) в целях разрешения коллективного трудового спора" (ч. 4 ст. 398). Участие в забастовке является добровольным. Запрещено принуждение к участию в забастовке или отказу от участия в ней и недопустимы угрозы по отношению к тем, кто прекратил работу в связи с забастовкой. Право на забастовку подкрепляется наличием гарантий и защитой работников от увольнений за участие в забастовке. Право на забастовку может быть ограничено федеральным законом. Так, оно ограничено для государственных служащих федеральной государственной службы и некоторых других категорий лиц.

418

Забастовка признается незаконной при наличии коллективного трудового спора, если она объявляется либо осуществляется без учета сроков, процедур и требований, предусмотренных ТК.

Решение об объявлении забастовки согласно ст. 410 ТК принимается собранием (конференцией) работников организации (филиала, представительства, иного обособленного структурного подразделения) по предложению представительного органа работников, ранее уполномоченного работниками на разрешение коллективного трудового спора. Решение об объявлении забастовки, выходящей за рамки конкретной организации (работодателя), принимается профессиональным союзом (объединением профессиональных союзов) и утверждается для каждой организации собранием (конференцией) работников данной организации.

Собрание (конференция) работников считается правомочным, а решение принятым, если за него проголосовало не менее половины присутствующих, число которых должно быть не менее двух третей от общего числа работников (делегатов конференции). После 5 календарных дней работы примирительной комиссии может быть однократно объявлена часовая предупредительная забастовка, о которой работодатель извещается в письменной форме не позднее, чем за 3 рабочих дня.

О начале забастовки работодатель извещается в обязательном порядке в письменной форме не позднее, чем за 10 календарных дней. В решении об объявлении забастовки указывается перечень разногласий сторон спора как основание для забастовки, уточняются дата и время начала забастовки, ее возможная продолжительность и предполагаемое число участников. В решении также должны содержаться предложения по минимуму необходимых работ (услуг), которые должны выполняться в период проведения забастовки. Работодатель, получив предупреждение о предстоящей забастовке, в свою очередь, предупреждает об этом Службу по урегулированию коллективных трудовых споров.

Забастовку возглавляет представительный орган работников, который имеет право созывать собрания (конференции) работников, получать от работодателя информацию, касающуюся интересов работников. Обязанности сторон коллективного трудового спора, иных органов в период забастовки установлены в ТК (ст. 412). Прежде всего стороны спора обязаны продолжить его разрешение путем примирительных процедур.

Участие работника в забастовке не рассматривается в качестве нарушения трудовой дисциплины и основания для расторжения трудового договора, за исключением случаев неисполнения им обязанности прекратить забастовку, признанную незаконной по решению суда, вступившему в законную силу и подлежащему немедленному исполнению. В этом случае работники обязаны прекратить забастовку и приступить к работе не позднее следующего дня после вручения копии

указанного решения суда органу, возглавляющему

419

забастовку. Для участников забастовки могут быть предусмотрены компенсационные выплаты, если об этом достигнуты соглашения в ходе разрешения коллективного трудового спора либо это установлено в коллективном договоре, соглашении.

В соответствии с ч. 3 ст. 413 ТК забастовка при наличии коллективного трудового спора является незаконной, если она была объявлена без учета сроков, процедур и требований, предусмотренных ТК. Решение о признании забастовки незаконной принимается судом по заявлению работодателя или прокурора. В случае создания непосредственной угрозы жизни и здоровью людей суд вправе ненадавшему забастовку отложить на срок до 30 дней, а начавшуюся забастовку - приостановить также на срок до 30 дней.

При невозможности проведения забастовки в случаях, установленных в ТК (ч. 1 и 2 ст. 413) решение по коллективному трудовому спору принимает в 10-дневный срок Правительство РФ.

Представители работодателя и работников, виновные в невыполнении обязательств по соглашению, достигнутому в результате примирительной процедуры, привлекаются к административной ответственности в порядке, установленном законодательством РФ об административных правонарушениях (ч. 2 ст. 416 ТК). Если работники приступили к забастовке или не прекратили ее на следующий день после того, как стало известно решение суда о признании забастовки незаконной либо об отсрочке или приостановке забастовки, указанные работники могут быть подвергнуты дисциплинарному взысканию за нарушение трудовой дисциплины.

Ответственность за нарушения трудового законодательства. Согласно ст. 419 ТК РФ лица, виновные в нарушении трудового законодательства и иных норм трудового права, привлекаются к дисциплинарной ответственности в порядке, установленном ТК, иными федеральными законами, а также могут привлекаться к гражданско-правовой, административной и уголовной ответственности в порядке, установленном федеральными законами.

В зависимости от характера правонарушений в сфере труда, его мотивов, способов совершения, степени тяжести, его последствий и т.д. наступает один из предусмотренных видов ответственности.

Материальная ответственность работника и работодателя наступает при виновном противоправном поведении одной стороны, в результате чего причинен ущерб другой стороне. При этом ущерб возмещается в порядке, установленном главами ТК: "Материальная ответственность работодателя перед работником" и "Материальная ответственность работника", а также иными федеральными законами.

Вред, причиненный здоровью или жизни работника при исполнении трудовых обязанностей, возмещается путем обеспечения по обязательному социальному страхованию от несчастных случаев и профессиональных заболеваний в соответствии с Федеральным законом

420

"Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев и профессиональных заболеваний".

Материальная ответственность руководителя организации, его заместителей и главного бухгалтера имеет некоторые особенности. Руководитель организации во всех случаях привлекается к полной материальной ответственности за прямой действительный ущерб, причиненный организации его виновными противоправными действиями. Условие о полной материальной ответственности руководителя вносится в трудовой договор руководителя с организацией. Кроме того, руководитель организации возмещает организации иные убытки, возникшие в результате его виновных действий,

но лишь в случаях, предусмотренных федеральными законами. При возмещении руководителем убытков организации расчет убытков осуществляется в соответствии со ст. 15 ГК РФ.

Отдельными федеральными законами предусмотрено возмещение руководителем организации не только прямого действительного ущерба, но и иных убытков. Федеральным законом "Об акционерных обществах" установлена ответственность перед обществом генерального директора, иного единоличного исполнительного органа АО за убытки, причиненные его виновными противоправными действиями.

Согласно ст. 243 ТК материальная ответственность в полном размере причиненного работодателю ущерба (именуемая как "полная материальная ответственность") может применяться к заместителям руководителя организации, главным бухгалтерам, если условие о полной материальной ответственности включено в заключаемые с ними трудовые договоры.

Дисциплинарная ответственность работников наступает за нарушение трудовой дисциплины, т.е. за совершение дисциплинарного проступка. Обязанность соблюдать трудовую дисциплину как одна из основных обязанностей работника выражает общее требование должного поведения в труде. Виновное противоправное неисполнение или ненадлежащее исполнение работником возложенных на него трудовых обязанностей является дисциплинарным проступком, за совершение которого устанавливается дисциплинарная ответственность.

Дисциплинарная ответственность заключается в применении мер дисциплинарных взысканий, предусмотренных в ст. 192 ТК: замечание, выговор и увольнение по соответствующим основаниям ст. 81 ТК. Порядок применения дисциплинарных взысканий установлен в ст. 193 ТК, в которой предусмотрены сроки привлечения к дисциплинарной ответственности, затребование от работника письменного объяснения, издание приказа (распоряжения), объявляемого работнику под расписку в течение 3 рабочих дней со дня его издания.

Согласно ст. 362 ТК при виновном нарушении руководителями и иными должностными лицами организаций трудового законодательства, нормативных правовых актов о труде указанные лица

421

привлекаются к ответственности, в том числе дисциплинарной ответственности по правилам, предусмотренным ст. 192 - 195 Кодекса. В решении этих вопросов определенную роль играют государственные инспекторы труда. Они в соответствии со ст. 357 ТК имеют право предъявлять работодателям и их представителям обязательные для исполнения предписания о привлечении лиц, виновных в нарушении трудового законодательства и иных нормативных правовых актов о труде, к дисциплинарной ответственности или об отстранении их от должности в порядке, установленном ст. 76 Кодекса.

В ст. 195 ТК также устанавливаются полномочия профсоюзов в части привлечения к дисциплинарной ответственности руководителя организации, его заместителей. Профессиональные союзы в случае обнаружения нарушений трудового законодательства руководителем организации, его заместителями направляют работодателям соответствующие представления, обязательные для рассмотрения. Работодатель обязан рассмотреть представление и сообщить профсоюзному органу или иному представительному органу работников о результатах его рассмотрения, и если факты нарушений подтверждаются, то работодатель обязан привлекать к дисциплинарной ответственности вплоть до увольнения руководителя организации, его заместителей.

Административная ответственность руководителя, иных должностных лиц организации состоит в применении к ним (видов) административных взысканий за административное правонарушение, что выражается в наложении штрафа на указанных лиц. Кодексом РФ об административных правонарушениях, в гл. 5 "Административные правонарушения, посягающие на права граждан" предусмотрены составы административных правонарушений, совершаемых должностными лицами, включая сферу труда.

Под должностным лицом согласно ст. 2.4 КоАП понимаются руководители и другие работники организаций, выполняющие организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции, а также лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица. Указанные руководители и другие работники иных организаций несут административную ответственность как должностные лица, если законом не установлено иное.

Нарушение законодательства о труде и об охране труда в соответствии с ч. 1 ст. 5.27 КоАП влечет за собой наложение штрафа на должностных лиц в размере от 5 до 50 минимальных размеров оплаты труда.

Другой вид административного наказания - дисквалификация на срок от 1 до 3 лет применяется в отношении должностного лица за нарушение законодательства о труде и об охране труда, если указанное лицо ранее уже подвергалось административному наказанию за аналогичное правонарушение (ч. 2 ст. 5.27 КоАП). Дисквалификация

422

заключается в лишении этого лица права занимать руководящие должности, входить в состав директоров (наблюдательный совет), осуществлять предпринимательскую деятельность по управлению юридическим лицом, а также осуществлять управление юридическим: лицом и в иных случаях, предусмотренных законодательством РФ. При этом уточняется, что дисквалификация может применяться к лицам, которые выполняют организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в органах юридического лица либо являются членами совета директоров или Осуществляют предпринимательскую деятельность без образования юридического лица (ч. 3 ст. 3.11 КоАП).

Согласно ст. 23.12 КоАП дела об административных правонарушениях, предусмотренных ч. 1 ст. 5.27, ст. 5.28-5.34, 5.44 КоАП, уполномочены рассматривать Федеральная инспекция труда и подведомственные ей государственные инспекции труда.

Административная ответственность установлена для работодателя или лица, его представляющего, за следующие административные правонарушения в сфере труда: за уклонение от участия в переговорах о заключении коллективного договора, соглашения либо нарушение срока их заключения (ст. 5.28 КоАП); непредставление информации, необходимой для проведения коллективных переговоров и осуществления контроля за соблюдением коллективного договора, соглашения (ст. 5.29 КоАП). За указанные правонарушения может быть наложен штраф в размере от 10 до 30 минимальных размеров оплаты труда. Необоснованный отказ от заключения коллективного договора, соглашения влечет за собой наложение штрафа в размере от 30 до 50 минимальных размеров оплаты труда (ст. 5.30 КоАП). За нарушение или невыполнение обязательств по коллективному договору, соглашению налагается штраф в размере от 30 до 50 минимальных размеров оплаты труда (ст. 5.31 КоАП). За уклонение от получения требований работников и от участия в примирительных процедурах предусмотрен штраф в размере от 10 до 30 минимальных размеров оплаты труда (ст. 5.32 КоАП). Невыполнение соглашений влечет за собой наложение штрафа в размере от 20 до 40 минимальных размеров оплаты труда (ст. 5.33 КоАП). За увольнение работников в связи с коллективным трудовым спором и объявлением забастовки предусмотрен штраф в размере от 40 до 50 минимальных размеров оплаты труда (ст. 5.34 КоАП). Принуждение к участию или отказу от участия в забастовке влечет наложение штрафа в размере от 10 до 20 минимальных размеров оплаты труда.

Право привлекать к административной ответственности принадлежит и федеральным надзорам России.

Если нарушения трудового законодательства и правил по охране труда будут признаны преступлением, то наступает *уголов-ная ответственность*. Конкретные виды преступлений в сфере труда и охраны труда предусмотрены Уголовным кодексом РФ. Так, если

нарушение правил техники безопасности или иных правил по охране труда было допущено лицом, обязанным соблюдать указанные правила, и это повлекло по неосторожности причинение тяжкого и средней тяжести вреда здоровью человека, то это преступление наказывается согласно ч. 1 ст. 143 УК РФ штрафом в размере от 200 до 500 минимальных размеров оплаты труда или в размере заработной платы или иного дохода за период от 2 до 5 месяцев либо исправительными работами на срок до 2 лет или лишением свободы на срок до 2 лет. За то же деяние, повлекшее за собой по неосторожности смерть человека, в соответствии с ч. 2 ст. 143 УК следует наказание в виде лишения свободы на срок до 5 лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до 3 лет или без такового.

Невыплата свыше 2 месяцев заработной платы и иных установленных законом выплат, допущенная руководителем организации из корыстной или иной личной заинтересованности, в соответствии с ч. 1 ст. 145¹ УК РФ влечет наказание штрафом в размере от 100 до 200 минимальных размеров оплаты труда или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от 1 до 2 месяцев, либо лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до 5 лет, либо лишением свободы на срок до 2 лет.

То же деяние, повлекшее тяжкие последствия, согласно ч. 2 ст. 145¹ УК наказывается штрафом в размере от 300 до 700 минимальных размеров оплаты труда или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от 3 до 7 месяцев, либо лишением свободы на срок от 3 до 7 лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до 3 лет либо без лишения этого права.

[405](#) :: [406](#) :: [407](#) :: [408](#) :: [409](#) :: [410](#) :: [411](#) :: [412](#) :: [413](#) :: [414](#) :: [415](#) :: [416](#) :: [417](#) :: [418](#) :: [419](#) :: [420](#) :: [421](#) :: [422](#) :: [423](#) :: [424](#) :: [Содержание](#)
[425](#) :: [426](#) :: [Содержание](#)

РАЗДЕЛ V ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ДРУГИХ ВИДОВ ОТНОШЕНИЙ

Глава 16. УГОЛОВНОЕ ПРАВО

§ 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 Уголовный кодекс РФ - универсальный систематизированный нормативный правовой акт, характеризующийся внутренним единством и объединяющий все нормы уголовного права, имеющие силу на территории Российской Федерации.

Действующий Уголовный кодекс (УК) Российской Федерации вступил в силу с 1 января 1997 г. Он 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 Российской Федерации 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 Уголовный

кодекс 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 Уголовном кодексе РФ.

425

Принцип законности (ст. 3 УК) означает, что преступность, наказуемость и иные уголовно-правовые последствия деяния определяются только Уголовным кодексом РФ и применение уголовного закона по аналогии не допускается.

В соответствии с **принципом равенства граждан перед законом** лица, совершившие преступления, равны перед законом и 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 целью причинение физических страданий или унижение человеческого достоинства (ст. 7 УК).

426

[425](#) :: [426](#) :: [Содержание](#)

[426](#) :: [427](#) :: [428](#) :: [Содержание](#)

§ 2. Уголовный закон и его действие

Преступность и наказуемость деяния определяются уголовным законом, действовавшим во время совершения этого деяния. Законы должны быть официально опубликованы в "Российской газете" или в "Собрании законодательства Российской Федерации" и по истечении 10 дней вступают в силу одновременно на всей территории РФ.

В ст. 10 УК раскрыты *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". Например,

426

в Федеральном законе от 13 июня 1996г. № 64-ФЗ "О введении в действие Уголовного кодекса Российской Федерации" говорится о необходимости пересмотра вынесенных до 1 января 1997 г. приговоров судов о применении мер уголовного наказания с целью приведения их в соответствие с новым УК. Подлежат прекращению все возбужденные *уголовные* дела о деяниях, не признающихся преступлениями по новому УК.

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 РФ (ч. 1 ст. 11).

Согласно Конституции РФ и Закону РФ от 1 апреля 1993 г. "О Государственной границе Российской Федерации" территория РФ состоит из:

- территории суши в границах РФ;
- водной территории шириной 12 морских миль от точки наивысшего отлива (территориальные воды);
- воздушного пространства, включая пространство над сухопутной и водной территорией до верхних слоев атмосферы;
- территории российских военных воздушных и морских судов;
- территории российских гражданских воздушных судов в открытом воздушном пространстве, а морских судов - в открытом море (в аэропортах и портах иностранного государства они считаются территорией соответствующего государства).

Территория посольства является территорией того государства, где находится данное посольство, однако в данном случае действуют договоры о дипломатическом иммунитете.

Под действие УК подпадают:

- граждане РФ, совершившие преступление на территории РФ;
- граждане РФ, совершившие преступление на территории иностранного государства, если они там не были осуждены и не отбывали наказание за это деяние (ч. 1 ст. 50 Конституции РФ), 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 РФ, за преступления, совершенные на территории иностранного государства, несут уголовную ответственность по УК РФ;
- иностранные граждане и лица без гражданства, не проживающие постоянно в РФ, 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),

427

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.

428

[426](#) :: [427](#) :: [428](#) :: [Содержание](#)

[428](#) :: [429](#) :: [430](#) :: [Содержание](#)

§ 3. Преступление

Преступлением признается виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное Уголовным кодексом под угрозой наказания (ч. 1 ст. 14 УК). 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 *бездействии* (пассивная форма).

Поведение человека может иметь уголовное значение только в том 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 Уголовным кодексом, 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,

428

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 2 лет лишения свободы. Преступлениями **средней тяжести** признаются умышленные и неосторожные деяния, за которые закон устанавливает максимальное наказание в виде лишения свободы на срок свыше 2, но не свыше 5 лет. К **тяжким** относятся умышленные и неосторожные преступления, наказуемые по закону лишением свободы на срок свыше 5' но не свыше 10 лет. **Особо тяжкими** признаются только

умышленные преступления, за которые законом установлено наказание в виде лишения свободы на срок свыше 10 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 преступлению (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

429

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, т.е. 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, невменяемых 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.

430

[428](#) :: [429](#) :: [430](#) :: [Содержание](#)
[430](#) :: [431](#) :: [432](#) :: [Содержание](#)

§ 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.

430

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 пред 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 Уголовным кодексом (ст. 8 УК). 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 характеризующие преступление со стороны: 1) объект преступления; 2) объективная сторона преступления; 3) субъективная сторона преступления; 4) субъект 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

431

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 - его внешнее проявление в реальной действительности.

Признаки объективной стороны преступления: деяние (действие или бездействие), 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.).

432

[430](#) :: [431](#) :: [432](#) :: [Содержание](#)
[432](#) :: [433](#) :: [434](#) :: [Содержание](#)

§ 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

432

общественно опасного посягательства путем причинения посягающему вреда, если не были превышены пределы необходимой обороны.

Необходимая оборона признается *правомерной* лишь при соблюдении следующих условий:

- необходимая оборона возможна только против общественно опасного, преступного посягательства;

- необходимая оборона возможна только против наличного, действительного посягательства, которое реально причиняет вред и продолжается. При этом недопустима необходимая оборона после окончания посягательства;
- необходимая оборона 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, охраняемым уголовным законом, 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:

1. существует опасность для законных интересов лица, которая может исходить от стихийных сил природы, неисправности машин, болезни животного, опасного посягательства какого-либо лица;
2. опасность, угрожающая причинить вред, носит реальный, очевидный характер;
3. устранение опасности невозможно другими средствами, кроме как путем причинения вреда отношениям, охраняемым уголовным законом (например, лицо совершило угон автомобиля для доставки раненого в больницу, чем обеспечило спасение его жизни, т.е. действовало в состоянии крайней необходимости);
4. причиненный вред должен быть меньше предотвращенного (например, не может быть признано правомерным спасение своей жизни за счет жизни другого человека).

433

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). Например, злоумышленники остановили автомобиль, избили водителя, а затем приказали перевезти похищенное имущество. В данном случае в действиях водителя отсутствует состав преступления.

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 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.

434

[432](#) :: [433](#) :: [434](#) :: [Содержание](#)
[434](#) :: [435](#) :: [436](#) :: [437](#) :: [438](#) :: [Содержание](#)

§ 6. Понятие и виды наказаний

Статья 43 УК определяет, что **наказание** есть мера государственного принуждения, назначаемая по приговору суда. Наказание

434

применяется к лицу, признанному виновным в совершении преступления, и заключается в предусмотренном Уголовным кодексом лишении или ограничении права и свобод этого лица.

Отличительные признаки уголовного наказания:

1. осуждение лица, виновного в совершении преступления, осуществляется от имени государства;
2. в отличие от иных видов государственного принуждения уголовное наказание носит репрессивный характер;
3. уголовное наказание применяется только к лицам, виновным в совершении преступлений;
4. уголовное наказание применяется только по приговору суда;
5. 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.

Действующий 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;
- конфискация имущества;
- ограничение свободы;
- арест;
- содержание в дисциплинарной воинской части;
- пожизненное лишение свободы;
- смертная казнь.

Применительно к несовершеннолетним Уголовный кодекс отдельно устанавливает систему и перечень назначаемых наказаний. В нее входят штраф, лишение права заниматься определенной деятельностью, обязательные работы, исправительные работы, арест, лишение свободы на определенный срок.

435

Все наказания, предусмотренные УК, подразделяются на *основные и дополнительные*, а также на наказания, которые могут назначаться как основные и как дополнительные.

Штраф как вид уголовного наказания заключается в денежном взыскании, назначаемом в пределах, установленных Уголовным кодексом. Анализ судебной практики показывает, что суды все чаще применяют эту меру наказания. 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 4 часов в день. Обязательные работы не назначаются инвалидам I и II группы, беременным женщинам, женщинам имеющим детей в возрасте до 8 лет, женщинам старше 55 лет и мужчинам старше 60 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 1 день ареста за 2 дня исправительных работ или 1 день лишения свободы за 3 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 2 месяцев до 3 лет.

Конфискация имущества - принудительное безвозмездное изъятие в собственность государства всего или части имущества, являющегося собственностью осужденного, назначается судом как дополнительное наказание. Конфискация имущества - обязательная

436

мера при осуждении за грабеж, разбой, вымогательство, изготовление или сбыт ценных бумаг, контрабанду.

Ограничение свободы заключается в содержании осужденного, достигшего к моменту вынесения приговора 18 лет, в специальном учреждении без изоляции от общества в условиях осуществления за ним надзора. Лица, осужденные к этому виду наказания, отбывают его в колониях-поселениях в пределах субъекта Российской Федерации по месту постоянного проживания или осуждения.

Арест состоит в содержании осужденного в условиях строгой изоляции от общества. Это кратковременное лишение свободы на срок от 1 до 6 месяцев. К лицам, не достигшим 16 лет, беременным женщинам и женщинам, имеющим детей до 8 лет, арест как вид наказания не назначается. К лицам, отбывающим наказание в виде ареста, установлен общий режим содержания в тюрьме. За нарушение порядка отбывания наказания осужденный водворяется в карцер до 10 суток. Военнослужащие отбывают наказание в виде ареста на гауптвахте.

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 Министерство обороны РФ. Срок наказания составляет от 3 месяцев до 2 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 6 месяцев до 20 лет.

Различают следующие *учреждения, где отбывают наказания лица, осужденные к лишению свободы*:

- колонии-поселения (за преступления, совершенные по неосторожности, не свыше 5 лет);
- 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.

Уголовный кодекс установил по совокупности преступлений *максимальный срок лишения свободы* - 25 лет, а по совокупности приговоров - 30 лет.

Пожизненное лишение свободы применяется как альтернатива смертной казни за совершение особо тяжких преступлений, посягающих на жизнь, и может назначаться в случае, когда суд сочтет

437

возможным не применять смертную казнь. Этот вид наказания, представляет альтернативу смертной казни. 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.

438

[434](#) :: [435](#) :: [436](#) :: [437](#) :: [438](#) :: [Содержание](#)
[438](#) :: [439](#) :: [440](#) :: [441](#) :: [442](#) :: [443](#) :: [Содержание](#)

§ 7. Общая характеристика Особенной части Уголовного кодекса РФ

Особенная часть Уголовного кодекса представляет собой совокупность установленных уголовным законом норм, определяющих виды и признаки деяний, признаваемых преступными, а также меры и пределы наказаний, предусмотренных за их совершение.

Эффективность и действенность норм Особенной части УК непосредственно связаны с состоянием и уровнем преступности. К сожалению, преступность на современном этапе характеризуется высоким уровнем и имеет тенденцию к количественному и качественному росту. Это обусловлено огромными трудностями, связанными с переходом к рыночной экономике, разрушением многолетних хозяйственных связей, спадом производства, резким разделением общества на богатых и бедных. В общей структуре преступности лидирующее положение заняли преступные формирования, деятельность которых вышла за пределы России. Основными формами их действий стали рэкет, наркобизнес, широкое использование в своих целях киллеров. Методами их деятельности являются коррупция, протекционизм, взяточничество, охватывающее зачастую целые отрасли и системы. Мафия проникает во властные и управленческие структуры. Особое внимание государство уделяет борьбе с терроризмом.

В общей структуре преступности преобладают тяжкие и корыстные преступления: убийства, тяжкие телесные повреждения, грабежи, вымогательство и др.

Происходящие в нашей стране коренные перемены и преобразования отразились и на Особенной части УК. Опасность отдельных видов деяний отпала, в связи с чем уголовная ответственность за них отменена. В то же время возникновение новых негативных социальных явлений потребовало в ряде случаев их криминализации, т.е. установления уголовной ответственности за их совершение.

Особенную часть УК отличает ее принципиально новая система построения. В УК советского периода традиционно первой была глава о государственных преступлениях. В новом УК уголовно-правовые

438

приоритеты касаются прежде всего личности (ее прав и свобод), а затем уже общества и государства.

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 ненадлежащее 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 РФ, которая установила равную охрану всех форм собственности в России. В УК РФ 1996 г. 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 Кодексе названо "*чужое имущество*".

Главы 22 и 23 включают виды преступлений, которые не были известны прежнему законодательству. Это такие преступления, как налоговые злоупотребления (ст. 198, 199), незаконное предпринимательство (ст. 171), монополистические действия и ограничение конкуренции (ст. 178). В гл. 22 УК помещены статьи об ответственности

439

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).

В УК содержится ответственность за организацию так называемых "договорных матчей". Статья 184 устанавливает наказание за подкуп участников и организаторов профессиональных спортивных соревнований - судей, тренеров, спортсменов, членов жюри зрелищных коммерческих конкурсов.

Экономические преступления не носят насильственного характера, хотя причиняют государству и гражданам материальный ущерб, иногда крупный. 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 сделке, совершенное с применением насилия или группой лиц (ст. 186, 179).

Глава 23 УК в основном предусматривает ответственность тех лиц, которые своими действиями причиняют ущерб частным предпринимателям (именно *коммерческим и иным организациям*). Кодекс регулирует 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 УК 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), организацию незаконного вооруженного формирования или участие в нем (ст. 210) и *организацию*

преступного сообщества (ст. 210). В статье об ответственности за бандитизм определены различные меры ответственности для 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.

440

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.

Более тщательно, чем прежде, разработаны нормы об ответственности за злоупотребление с оружием (ст. 222-226). Добавлены нормы, устанавливающие наказание за незаконное изготовление огнестрельного оружия (ст. 223), а также за ненадлежащее выполнение обязанностей по охране оружия, в том числе оружия массового поражения (ч. 1 и 2 ст. 225).

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 УК 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. В частности, ст. 265 устанавливает уголовную ответственность за оставление места дорожно-транспортного происшествия в случае причинения вреда гражданам.

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 УК "Преступления против государственной власти" имеет целью охрану всех трех ветвей власти, о которых говорит

441

ст. 10 Конституции РФ: 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); разглашение 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 УК о должностных преступлениях всегда была одной из самых стабильных и практически не менялась на протяжении 70 лет. Новый УК пополнил ее тремя нормами: отказ в предоставлении информации Федеральному Собранию 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 как форма фальсификации уголовного дела). В то же время Кодекс отказался от уголовной ответственности за недоносительство - явления, порицаемого общественной моралью и нравственностью, однако не рассматриваемого 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 Кодекса. 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 законодательством.

Так, исключены статьи, которые, в сущности, регулируют общеуголовные преступления, а не преступления против военной службы. Это, прежде всего, должностные преступления - злоупотребление властью, халатность.

442

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.

Уголовным кодексом 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 УК "Преступления против мира и безопасности человечества" включает статьи, предусматривающие уголовную ответственность за *публичные призывы к развязыванию агрессивной*

войны и нападению на лиц или учреждения, которые пользуются международной защитой (ст. 354 и 360). Остальные статьи включены в УК в силу международных обязательств, взятых на себя Российской Федерацией.

443

[438](#) :: [439](#) :: [440](#) :: [441](#) :: [442](#) :: [443](#) :: [Содержание](#)
[444](#) :: [445](#) :: [446](#) :: [447](#) :: [448](#) :: [449](#) :: [450](#) :: [451](#) :: [452](#) :: [453](#) :: [Содержание](#)

Глава 17. 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 органами и участвующими в ней лицами.

По приведенному определению видно, что основной содержательной характеристикой уголовного процесса является **деятельность**. По своей сути 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* - суды, прокуратура, органы дознания и предварительного следствия, компетентные работники этих органов (судьи, прокуроры, следователи, дознаватели и некоторые другие). Только они вправе выполнять действия, из которых складывается производство по уголовным делам. Другие государственные органы и должностные лица (например, экспертные учреждения, воспитательные учреждения, вступающие в дело о преступлениях несовершеннолетних, специалисты, работающие в учреждениях МВД и ФСБ, и др.) делают важную работу по выявлению преступлений и их расследованию, но они не вправе принимать ответственные решения, способные влиять в целом на продвижение конкретного дела. Они лишь содействуют, помогают названным компетентным органам и должностным лицам.

Существенная особенность деятельности, выполняемой при производстве по уголовным делам, состоит и в том, что *она складывается из действий, осуществляемых в установленном порядке*. Это непреложное условие обеспечивает юридическую значимость действий такого рода. Если, скажем, при допросе свидетеля ему не будет разъяснено, что он вправе не давать показания против самого себя, своих близких родственников и супруга, то сведения, полученные с таким нарушением предписания Конституции РФ, 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,

444

то можно считать, что этот следователь в данном случае потрудился 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.) формировался в течение длительного времени, с учетом опыта многих поколений и в конечном счете является одной из гарантий законности и обоснованности выполняемых при производстве по уголовным делам действий, а следовательно, законности и обоснованности решений, принимаемых на основе данных, получаемых в ходе таких действий.

В уголовно-процессуальных отношениях, возникающих при производстве по уголовным делам, участвуют не только уполномоченные на совершение процессуальных действий государственные

органы и должностные лица, но значительно более широкий круг лиц: подозреваемые, обвиняемые, подсудимые, осужденные, их 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*.

Уголовно-процессуальные отношения, если их рассматривать в динамике, представляют собой реализацию соответствующих прав и обязанностей упомянутых органов, должностных и иных лиц. Без таких отношений нет производства по уголовным делам. Так, допрос - не только действие, но и возникающие в ходе его осуществления отношения. В их основе лежат, с одной стороны, права и обязанности следователя или иного должностного лица, решившего получить свидетельские показания, а с другой - того лица, которое может быть допрошено: должностное лицо имеет право вызвать на допрос, а свидетель *обязан* явиться и дать правдивые показания; следователь *обязан* зафиксировать полученные данные в протоколе, а свидетель *вправе* прочитать записанное и сделать замечания и т.д. Такое "переплетение" прав и обязанностей можно проследить во всех действиях, совершаемых при производстве по уголовным делам.

Обязательным признаком уголовного процесса служит правовая регламентация, устанавливающая пределы и порядок данной деятельности и возникающих на ее основе отношений. Производство по уголовным делам является одним из немногих видов государственной (правоохранительной) деятельности, нуждающихся в особо тщательной правовой регламентации. Такая регламентация - одно из средств, предназначенных 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

445

для упорядочения производства по уголовным делам. Их совокупность образует то, что называется *уголовно-процессуальным правом*, являющимся одной из многих отраслей права в целом.

Источниками уголовно-процессуального права служат:

- *Конституция РФ*, 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 существенное значение имеет 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 нужно 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 октября 1999 г.), Устав Международной организации уголовной полиции - Интерпол (Россия участвует в ней с 7 апреля 1990 г.). Помимо этих документов существуют несколько десятков двусторонних международных соглашений, в той или иной мере регламентирующих вопросы уголовного судопроизводства;

федеральные законы. Среди них главенствующую роль играет Уголовно-процессуальный кодекс РФ (далее - УПК РФ), который регламентирует подавляющее большинство вопросов, возникающих при производстве по уголовным делам. Он принят 18 декабря 2001 г. и введен в действие, за исключением некоторых конкретных положений, с 1 июля 2001 г.

Одновременно с ним действуют несколько десятков федеральных законов, изданных главным

образом с целью регламентации отношений, порой весьма отдаленных от уголовного судопроизводства, но содержащих конкретные предписания, которые должны учитываться при производстве по уголовным делам.

К числу таких законов относятся, например: Уголовный кодекс РФ (УК). Введен в действие с 1 января 1997 г.; Федеральный конституционный закон от 31 декабря 1996 г. № 1-ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации"; Федеральный конституционный закон от 23 июня 1999 г. № 1-ФКЗ "О военных судах Российской Федерации"; Закон РСФСР от 8 июля 1981 г. "О судостроительстве РСФСР"; федеральные законы от 17 декабря 1998 г. № 188-ФЗ "О мировых судьях в Российской Федерации"; от 17 ноября 1995 г.

446

№ 168-ФЗ "О внесении изменений и дополнений в Закон Российской Федерации "О прокуратуре Российской Федерации"" (с изм. и доп. от 10 февраля 1999 г. и др.); от 15 июля 1995 г. № 103-ФЗ "О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений"; от 12 августа 1995 г. № 144-ФЗ "Об оперативно-розыскной деятельности"; от 25 июля 1998 г. № 130-ФЗ "О борьбе с терроризмом"; Закон РФ от 18 октября 1991 г. "О реабилитации жертв политических репрессий".

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. Акты этого уровня могут иметь отношение к регламентации частных вопросов уголовного судопроизводства. Например, существенное значение имеют указы Президента РФ, которыми конкретизируется круг лиц, на которых можно распространять действие Закона РСФСР "О реабилитации жертв политических репрессий", а также Указ Президента РФ от 1 сентября 1995 г. № 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 июля 1990 г. № 245;

постановления Конституционного Суда РФ - сравнительно новое явление среди источников российского уголовно-процессуального права. Только в 1995-2001 гг. этот Суд принял около 30 постановлений, имеющих непосредственное значение для производства по уголовным делам. В них признаны противоречащими Конституции РФ полностью или частично предписания, содержащиеся в ряде норм процессуального законодательства. Учет постановлений такого рода необходим для правильного применения уголовно-процессуальных законов;;

разъяснения Пленума Верховного Суда РФ по вопросам судебной практики. Разъяснения такого рода оформляются в виде документов, называемых постановлениями Пленума названного Суда. Они обязательны для всех судов общей юрисдикции, а также для должностных лиц других органов, применяющих закон, по которому дано разъяснение.

Таких постановлений по вопросам уголовного судопроизводства насчитывается несколько десятков, например:

- постановление № 8 от 31 октября 1995 г. "О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия";

447

- постановление № 84 от 8 декабря 1999 г. "О практике применения судами законодательства, регламентирующего направление уголовных дел для дополнительного расследования";
- постановление № 7 от 14 февраля 2000 г. "О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних";
- нормативные акты министерств и ведомств.* 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 РФ, Министерством юстиции РФ, Судебным департаментом при Верховном Суде РФ и другими ведомствами, 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, накопленный многими поколениями, показал, что действия по раскрытию преступлений и изобличению виновных в их совершении, должны осуществляться *с заранее установленной последовательностью*. Производство по обычному уголовному делу должно проходить через 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 - в проверке повода и *основания к возбуждению уголовного дела*, а также в установлении наличия *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* прокурор, следователь либо дознаватель.

Оформляются такие решения процессуальными документами, именуемыми *постановлениями о возбуждении уголовного дела*. Вынесенное следователем или дознавателем постановление должно быть согласовано с прокурором. Последний, рассмотрев представленные ему следователем или дознавателем обосновывающие дело постановление и материалы, вправе либо незамедлительно согласиться с постановлением, либо вынести свое постановление об отказе в возбуждении уголовного дела или о возвращении материалов для дополнительной проверки.

448

О любом из решений названных должностных лиц в стадии возбуждения уголовного дела должны извещаться те, по чьим заявлениям они принимаются, и лица, в отношении которых непосредственно возбуждается уголовное дело. Обжаловать такое постановление можно прокурору или судье.

Стадия предварительного расследования - совокупность процессуальных действий, совершаемых преимущественно с целью выявления, собирания, исследования и оценки доказательств, подтверждающих причастность конкретного лица (лиц) к совершению преступления, либо отягчающих или смягчающих его (их) ответственность, а равно оформления материалов, направляемых в суд для принятия итоговых решений.

Предварительное расследование возложено на следователей (следственные аппараты имеются в прокуратуре, Федеральной службе безопасности, системе органов внутренних дел, Федеральной службе налоговой полиции) и дознавателей - работников органов дознания (органы внутренних дел, в том числе милиция, командиры воинских частей, начальники учреждений уголовно-исполнительной системы, подразделения органов безопасности, пограничной службы и др.), за законностью действий которых надзирают органы прокуратуры. По жалобам заинтересованных лиц контролируют их действия также суды.

Должностные лица, ведущие предварительное расследование, вправе совершать только те действия и только в том порядке, которые разрешены предписаниями УПК, тщательно регламентирующими допросы, осмотры, обыски, наложение ареста на имущество, проведение освидетельствований, экспертиз, следственных экспериментов и т.д.

Уголовно-процессуальное законодательство 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 или иного профессионала и т.д.

После выполнения всех следственных действий, необходимых 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 (второй из этих документов составляется дознавателями при завершении расследования в сжатые сроки - как правило, до истечения 15 суток после возбуждения уголовного дела).

В таких процессуальных документах дается формулировка обвинения конкретного лица, которая обычно является основанием

449

- для предания обвиняемого суду и разбирательства его дела по существу. В них также излагаются перечни доказательств как обвинительных, так и тех, на которые ссылается сторона защиты в обоснование своей позиции по делу. Процессуальные документы должны быть утверждены прокурором и вместе со всеми материалами дел (после ознакомления с ними обвиняемого, защитника и ряда других лиц, участвующих в деле) направляются в суд.

Подготовка к судебному заседанию - стадия уголовного процесса, начинающаяся после того, как прокурор, утвердив обвинительное заключение, направляет уголовное дело в суд. Ее основные задачи: проверка законности и обоснованности всего того, что было сделано органами дознания и предварительного следствия до суда; создание необходимых условий для судебного разбирательства, в ходе которого по делу будет принято итоговое решение (приговор, постановление, определение), точно соответствующее требованиям закона и справедливости.

В этой стадии судья, изучив поступившие материалы, должен принять решение о направлении дела по подсудности (передать в тот суд, который по закону вправе рассмотреть данное уголовное дело), о назначении судебного заседания либо о предварительном слушании дела. Решения такого рода он принимает единолично и оформляет его постановлением. В ряде случаев закон обязывает судью провести до судебного заседания *предварительное слушание дела* с вызовом участвующих в деле сторон (например, для рассмотрения ходатайства об устранении из дела доказательств, полученных с нарушением закона, для принятия решения о возвращении дела прокурору, для подготовки судебного заседания с участием присяжных заседателей).

После вынесения постановления о назначении судебного заседания выполняются подготовительные действия, обеспечивающие эффективность разбирательства дела в суде (вызов свидетелей, сторон, обеспечение явки подсудимого и т.д.).

Судебное разбирательство является стадией уголовного процесса, в ходе которой решаются основные для большинства уголовных дел вопросы - о виновности или невиновности подсудимого в совершении преступления и о наказании, которое должно последовать в случае признания лица виновным. Могут быть решены и некоторые другие вопросы - о наличии или отсутствии обстоятельств, препятствующих привлечению подсудимого к уголовной ответственности (амнистия, истечение срока давности уголовного преследования 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

450

постановление приговора. Завершается она обычно оглашением приговора (обвинительного или оправдательного) либо определения (постановления) о прекращении производства по делу или направлении его для дополнительного расследования.

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*. После обновления уголовно-процессуального законодательства такая проверка допускалась с соблюдением правил кассационного или апелляционного производства.

Кассационное производство предназначено для проверки приговоров и некоторых иных решений по уголовным делам федеральных судов общей юрисдикции, а также приговоров и иных решений, выносимых апелляционными инстанциями (районными судами) по жалобам на приговоры мировых судей. Оно начинается с подачи в установленный законом срок осужденным (оправданным) и (или) его защитником, потерпевшим, гражданским истцом или ответчиком, их представителем *кассационной жалобы* либо прокурором - *кассационного представления*. Жалоба или представление подаются в срок до 10 суток с момента провозглашения приговора либо вручения осужденному, находящемуся под стражей, копии приговора (ст. 356 УПК РФ). В случае нарушения этого срока жалоба или представление оставляются без рассмотрения. При наличии уважительных причин срок может быть продлен судом (судьей), постановившим приговор. Жалоба или представление составляется с соблюдением установленных ст. 375 УПК требований относительно ее формы и содержания. При несоблюдении этих требований судья вправе потребовать пересоставления жалобы или представления в предписанный им срок.

Дело по кассационной жалобе или представлению рассматривается судом второй (кассационной) инстанции в открытом судебном заседании с уведомлением сторон о времени и месте заседания. Осужденный, находящийся под стражей, вправе участвовать в судебном заседании непосредственно либо изложить свою позицию путем использования систем видеоконференцсвязи (ч. 3 ст. 376 УПК). При этом рассматриваются жалобы (представления) и материалы дела, поступившего из нижестоящего суда (иногда заинтересованным лицам разрешается представлять дополнительные материалы). По итогам рассмотрения выносится *кассационное определение*, которым, к примеру, жалоба может быть отклонена, а обжалованный приговор - оставлен в силе, либо удовлетворена, а приговор - отменен или изменен и т.д. После вынесения такого определения приговор или иное решение можно обращать к исполнению.

Апелляционное производство по своим задачам является процессуальным институтом, весьма схожим с кассационным производством. Оно введено Федеральным законом от 7 августа 2000 г.

451

№ 119-ФЗ в связи с активно идущим процессом создания мировых судов в субъектах Федерации. Законность, обоснованность и справедливость приговоров этих судов поставлены под контроль районных судов, и для такого контроля предусматривается апелляционное обжалование.

Его суть заключается в следующем: лицо, не согласное с приговором мирового судьи, может в срок не более 10 суток обратиться с апелляционной жалобой (а государственный обвинитель - с апелляционным представлением) в районный суд; последний обязан на основании такой жалобы или представления произвести *повторное* открытое разбирательство дела с участием сторон, *непосредственным анализом* всех доказательств и постановить *новый приговор* либо, при наличии к

тому оснований, прекратить дело. Новый приговор апелляционной инстанции (районного суда) может быть обращен к исполнению, если он в течение 10 суток не обжалуется в кассационном порядке или не оставляется в силе кассационной инстанцией.

Исполнение приговора - стадия, представляющая собой совокупность процессуальных действий, связанных с обращением приговора к исполнению и разрешением вопросов, возникающих в процессе исполнения приговора (отсрочка исполнения, 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 для них устанорлены неодинаковые основания и процедуры проверки приговоров и иных судебных решений, *вступивших в законную силу*.

Для случаев, когда гражданину вред причиняется ошибочным или злонамеренным привлечением к уголовной ответственности или незаконным применением ареста или других мер пресечения, предусмотрен особый и выгодный для пострадавших *механизм возмещения вреда или восстановления ущемленных или ограниченных прав*.

Реабилитированные, т.е. лица, в отношении которых вынесены оправдательные приговоры или постановления о прекращении дела по реабилитирующим основаниям (неустановление события преступления, отсутствие состава преступления или непричастность к преступлению), вправе претендовать на *полное возмещение всех видов вреда, причиненного незаконным привлечением к уголовной ответственности*. Такой вред подлежит возмещению (во многих случаях

452

без тяжбы в судебном порядке) в полном объеме, *независимо от вины конкретных должностных лиц, за счет средств федерального бюджета*. Кроме того, граждане, пострадавшие в результате незаконного привлечения к уголовной ответственности, могут претендовать на *денежную компенсацию морального вреда*, которая тоже выплачивается из федерального бюджета, независимо от вины конкретных должностных лиц.

453

[444](#) :: [445](#) :: [446](#) :: [447](#) :: [448](#) :: [449](#) :: [450](#) :: [451](#) :: [452](#) :: [453](#) :: [Содержание](#)
[454](#) :: [455](#) :: [456](#) :: [457](#) :: [458](#) :: [459](#) :: [460](#) :: [461](#) :: [462](#) :: [463](#) :: [464](#) :: [465](#) :: [466](#) :: [467](#) :: [468](#) :: [469](#)
[470](#) :: [471](#) :: [472](#) :: [473](#) :: [474](#) :: [475](#) :: [476](#) :: [477](#) :: [478](#) :: [479](#) :: [480](#) :: [481](#) :: [482](#) :: [483](#) :: [484](#) ::
[485](#) :: [486](#) :: [487](#) :: [488](#) :: [489](#) :: [490](#) :: [491](#) :: [492](#) :: [493](#) :: [494](#) :: [495](#) :: [496](#) :: [497](#) :: [498](#) :: [499](#) :: [500](#)
 :: [501](#) :: [Содержание](#)

Глава 18. ГРАЖДАНСКИЙ И АРБИТРАЖНЫЙ ПРОЦЕСС

Гражданский процесс

Судебная защита гражданских прав. При нарушении прав физического или юридического лица возникает потребность в восстановлении этих прав. Чаще всего такие права восстанавливаются их нарушителями 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 ст. 12 Гражданского кодекса Российской Федерации. К ним, в частности, относятся: признание права; восстановление положения, существовавшего до нарушения права; пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения; признание оспоримой сделки недействительной и применение последствий ее недействительности; применение

последствий недействительности ничтожной сделки; присуждение к исполнению обязательства в натуре; возмещение убытков; компенсация морального вреда; признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления и др.

Принудительно способы защиты права реализуются путем обращения в соответствующий орган по защите права, который в пределах своей компетенции: 1) устанавливает фактические обстоятельства и правоотношения, 2) применяет к ним нормы права, 3) определяет способ защиты права, 4) выносит решение о реализации этого способа и 5) следит за исполнением решения. Вся деятельность органов по защите права подчинена определенным правилам, происходит в установленной законом для данного органа процессуальной форме.

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 РФ).

Функции по защите и охране бесспорных прав и охраняемых законом интересов выполняют также нотариусы и другие должностные лица, уполномоченные законом на совершение нотариальных действий. Органы записи актов гражданского состояния призваны регистрировать акты гражданского состояния в целях охраны имущественных

454

и личных неимущественных прав граждан (ст. 6 Федерального закона от 15 ноября 1997 г. № 143-ФЗ "Об актах гражданского состояния").

Значительное количество индивидуальных трудовых споров разрешается комиссиями по трудовым спорам (гл. 60 Трудового кодекса РФ), а коллективные трудовые споры - примирительными комиссиями, трудовыми арбитражами (гл. 61 ТК РФ).

Однако среди различных органов по защите права особое место занимают суды общей юрисдикции и арбитражные суды. Их отличает высокий профессиональный уровень в разрешении споров, доступность в обращении граждан и организаций за защитой права, детально регламентированная процедура рассмотрения подведомственных им дел, принятия судебного акта, приобретающего силу закона для рассматриваемого правоотношения, возможного активного участия в контроле за исполнением принятых ими решений. Значимость судебных органов выражается и в их праве рассматривать жалобы на действия и решения исполнительной власти, на постановления представительных органов как нормативного, так и ненормативного характера.

Право на судебную защиту - конституционное право. Каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод (ч. 1 ст. 46 Конституции РФ). Следовательно, отказ в судебной защите является нарушением одного из важнейших конституционных положений.

Вся деятельность органов по защите права происходит с соблюдением установленных законом правил. Определенным процедурным правилам подчинена и деятельность судов общей юрисдикции 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 Гражданский процессуальный кодекс РСФСР, а в арбитражных судах - Арбитражный процессуальный кодекс РФ.

Как тот, так и другой процессуальные кодексы предусматривают, что для реализации права на обращение за судебной защитой необходимы 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.

- а) 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

455

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. Поэтому практически указанная предпосылка имеет значение для организаций, наделенных правами юридического лица. Правоспособность юридического лица наступает со времени его государственной регистрации и прекращается в момент завершения его ликвидации (п. 3 ст. 49 ГК). При этом ликвидация юридического лица считается завершенной, а юридическое лицо прекратившим существование после внесения об этом записи в единый государственный реестр юридических лиц.

- б) Вторая важнейшая предпосылка заключается в том, что заявление, с которым обращаются за судебной защитой, подлежит рассмотрению суда общей юрисдикции, дело должно быть *подведомственно суду*. В широком смысле слова подведомственность означает предметную компетенцию судов общей юрисдикции, арбитражных судов, третейских судов, нотариата, органов по рассмотрению трудовых споров, иных органов государства и организаций, наделенных правом рассматривать и разрешать отдельные правовые вопросы. Применительно к судам под подведомственностью понимается совокупность гражданских дел, которые суды общей юрисдикции правомочны рассматривать и разрешать по существу.

Все гражданские дела в зависимости от вида судопроизводства делятся: на дела искового производства; дела, возникающие из административно-правовых (публично-правовых) отношений; дела особого производства. Объем дел, рассматриваемых судами в рамках двух последних видов судопроизводства, невелик, характер их четко очерчен, они перечислены в законе (ст. 245, гл. 22, 23, 24¹ ГПК). Что касается дел искового производства, то в силу их количественного и качественного разнообразия дать в законе их исчерпывающий перечень невозможно. В то же время можно привести примерный перечень.

Так, судами рассматриваются иски:

- по спорам, возникающим из гражданских, кооперативных, земельных отношений, отношений по использованию природных ресурсов и охране окружающей среды, если хотя бы одной из сторон являются граждане, кроме споров, возникающих в связи с осуществлением гражданами-предпринимателями предпринимательской деятельности, отнесенных к компетенции арбитражных судов;
- по спорам, возникающим из семейных и трудовых правоотношений (при этом следует иметь в виду, что многие индивидуальные трудовые споры, за исключением дел о восстановлении на работе независимо от оснований прекращения трудового договора, об изменении даты и формулировки причины увольнения, о переводе на

456

- другую работу, об оплате за время вынужденного прогула либо о выплате разницы в заработной плате за время выполнения нижеоплачиваемой работы, об отказе в приеме на

- работу лиц, работающих по трудовому договору с работодателем - физическим лицом, лиц, считающих, что они подвергнуты дискриминации, а также дел по иску работодателя о возмещении работником вреда, причиненного организации, требуют предварительного внесудебного рассмотрения в комиссии по трудовым спорам - ст. 391 ТК РФ);
- по спорам общественных и религиозных организаций (объединений) с органами государственной власти и должностными лицами, а также по спорам этих организаций между собой и с другими организациями;
 - о защите деловой репутации и компенсации морального вреда. Тенденция развития законодательства, регулирующего подведомственность гражданских дел, базирующаяся на конституционном праве на судебную защиту, позволяет сформулировать общее правило разграничения подведомственности: "Все дела, в которых идет речь о праве или нарушенном правовом интересе, подлежат рассмотрению в судах общей юрисдикции, кроме тех, которые законодатель в порядке исключения отнес к подведомственности иных органов, олицетворяющих ту или иную форму защиту права". Следовательно, решая вопрос о наличии права на рассмотрение спора, необходимо исходить из предположения (презюмции) того, что заявленное требование подлежит рассмотрению в судах общей юрисдикции, если нет закона, прямо указывающего на то, что возникший спор разрешается в ином юрисдикционном органе.
 - в) 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) спора.
 - г) Четвертая предпосылка заключается в том, что реализация права на обращение за судебной защитой возможна лишь при отсутствии между сторонами договора о передаче возникшего спора на разрешение третейского суда.

В то же время стороны могут отказаться от договоренности о передаче спора на разрешение третейского суда, что открывает им возможность рассмотрения и разрешения гражданского дела в суде.

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 или в стадии рассмотрения дела (в том числе и в стадиях апелляционного, кассационного

457

и надзорного производства) производство по нему должно быть прекращено.

Названные предпосылки лишь создают возможность процессуального движения по рассмотрению и разрешению гражданского дела. Перейти непосредственно к рассмотрению судом дела можно, только приложив определенные усилия, совершив реальные действия, соблюдая установленные правила поведения.

В теории гражданского процессуального права эти усилия и правила поведения обозначаются как условия реализации права на судебную защиту.

Назовем эти условия:

- 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 общей юрисдикции гражданских дел к ведению конкретного суда определенного уровня судебной системы для рассмотрения и разрешения этих дел по первой инстанции.

Система судов общей юрисдикции состоит из федеральных судов и мировых судей. Федеральные суды включают три уровня: 1) районные суды, 2) суды субъектов Федерации (включая суды городов Москвы и Санкт-Петербурга) и 3) Верховный Суд Российской Федерации. Военные суды находятся либо на уровне районных судов (гарнизонные военные суды) либо - судов субъектов Федерации (окружные военные суды).

Все суды любого уровня названной судебной системы 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 компетенции районных судов, компетенции районных судов от компетенции судов субъектов Федерации и последних - от компетенции Верховного Суда РФ.

Так, Верховный Суд РФ, в частности, рассматривает и разрешает по первой инстанции дела:

- об оспаривании ненормативных актов Президента РФ, Правительства РФ;
- об оспаривании нормативных актов федеральных министерств и ведомств, касающихся прав и свобод граждан;
- об оспаривании постановлений о прекращении полномочий судей;
- о приостановлении и прекращении деятельности общероссийских и международных общественных объединений;

458

об оспаривании решений и действий (бездействия) Центральной избирательной комиссии РФ по подготовке и проведению референдума Российской Федерации, решений, действий (бездействия) Президента РФ и депутатов Федерального Собрания.

Областные, краевые, городские суды городов федерального значения Москвы и Санкт-Петербурга, автономной области и автономных округов, судов республик в составе Российской Федерации рассматривают и разрешают по первой инстанции дела:

- связанные с государственной тайной;
- об оспаривании нормативных правовых актов органов и должностных лиц государственной власти субъектов Федерации, касающихся прав и свобод граждан;
- о прекращении или приостановлении деятельности межрегиональных и региональных общественных объединений;
- об оспаривании решений и действий (бездействия) избирательных комиссий субъектов РФ по подготовке и проведению референдума, выборов Президента РФ, депутатов законодательных (представительных) органов власти и высшего должностного лица субъекта РФ.

Законом к подсудности суда субъектов Федерации отнесены и другие дела, например, о признании забастовки недействительной, о признании несоответствия деятельности органов местного самоуправления, выборного должностного лица местного самоуправления Конституции РФ, уставу субъекта РФ, федеральным законам, законам субъекта РФ, уставу муниципального образования.

Основным, центральным звеном среди судов общей юрисдикции, призванных рассматривать гражданские дела по первой инстанции, остаются районные суды. Это выражается 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 выдаче судебного приказа;
- о расторжении брака, если между супругами отсутствует спор о детях;
- о разделе между супругами совместно нажитого имущества;
- иные дела, вытекающие из семейно-правовых отношений (за исключением дел об оспаривании отцовства, установлении отцовства, о лишении родительских прав, усыновлении ребенка);
- по требованиям имущественного характера при цене иска, не превышающей 500 минимальных размеров оплаты труда;
- по требованиям, возникающим из трудовых правоотношений (за исключением дел о восстановлении на работе);

459

- об определении порядка пользования земельными участками, строениями и другим недвижимым имуществом.

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 административной 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 или его имущества.

В соответствии с правилами территориальной подсудности определяется тот конкретный суд, в который следует обращаться для рассмотрения и разрешения требований заинтересованного лица.

Помимо общей территориальной подсудности существует подсудность по выбору истца - *альтернативная подсудность*. Смысл правил альтернативной подсудности состоит в создании дополнительных благоприятных правовых гарантий для стороны, нуждающейся в судебной защите нарушенного или оспариваемого права.

Так, иски о взыскании алиментов и об установлении отцовства могут быть предъявлены не только по месту жительства ответчика, но и по месту жительства истца. Аналогично может быть решен вопрос о подсудности дела суду по месту жительства истца, когда предъявляется требование о расторжении брака лицом, если при нем находятся несовершеннолетние дети или по состоянию здоровья его выезд к месту проживания ответчика затруднителен. Иски в защиту прав могут быть предъявлены потребителем также по месту жительства истца. Выбор суда, который обязан рассмотреть дело о взыскании вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья, а также смертью кормильца, еще более широк - такие требования предъявляются не только по месту нахождения ответчика, но и по месту жительства истца, а также по месту причинения вреда.

По определенным категориям гражданских дел, указанным в законе, выбор суда не зависит от воли истца, а строго предопределен законом. Обращение в иные суды по перечисленным в законе делам исключается. Так, иски о правах на земельные участки, здания, помещения, сооружения, другие объекты, прочно связанные с землей (недвижимое имущество), предъявляются по месту нахождения этих объектов; иски об освобождении имущества от ареста (исключении имущества из описи) подаются по месту арестованного имущества. Иски к перевозчикам, вытекающие из договоров перевозки грузов, пассажиров или багажа, подсудны судам по месту нахождения управления транспортной организации.

Установленные законом правила об исключительной подсудности направлены на обеспечение в максимальной степени благоприятных условий для своевременного и правильного рассмотрения указанных гражданских дел, поскольку облегчаются представление и собирание доказательств, а также решение других вопросов процесса.

Стороны по соглашению между собой вправе изменить территориальную подсудность для данного дела. Вид такой подсудности определяется как договорная *подсудность*. Изменение может касаться общей или альтернативной подсудности. Исключительная подсудность, равно как и родовая, не может определяться соглашением сторон.

Гражданским процессуальным законодательством допускается так называемая *подсудность по связи заявленных требований*, когда между ними существует такая объективная связь, которая позволяет рассмотреть все заявленные требования в одном процессе. Существование подсудности по связи требований обусловлено необходимостью своевременного и правильного рассмотрения в одном деле нескольких требований, заявленных к нескольким ответчикам. Все заявленные требования вытекают из одного правового основания. Например, иск может быть предъявлен ко всем лицам, совместными действиями которых причинен ущерб, либо кредитором наследодателя ко всем наследникам, принявшим наследство. Согласно правилам подсудности по связи дел истец вправе предъявить иск по месту жительства одного из ответчиков либо нескольких ответчиков.

Нарушение правил родовой или территориальной подсудности влечет определенные правовые последствия, которые выражаются в том, что при обнаружении нарушений этих правил при подаче заявления судья отказывает в принятии заявления, 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. Отказ в возбуждении гражданского дела по этим основаниям возможен лишь после установления судом этого обстоятельства. Если в отношении установления дееспособности несовершеннолетних граждан следует руководствоваться общими правилами, установленными в Гражданском кодексе РФ, то вопрос о дееспособности совершеннолетних граждан может быть решен только при наличии судебного решения о признании гражданина недееспособным. Если дееспособность гражданином была утрачена в процессе рассмотрения дела, то суд обязан приостановить производство по делу до назначения ему опекуна, который будет в дальнейшем защищать интересы опекаемого.

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.

Необходимое условие - соблюдение требований к форме и содержанию искового заявления. Защита права и охраняемого законом интереса во многом зависит от того, насколько грамотно с фактической и правовой точек зрения будет составлен этот важнейший процессуальный документ. Требования относительно формы и содержания искового заявления в общих чертах изложены в ст. 126 ГПК. Однако содержание конкретного искового заявления имеет свои особенности в зависимости от участников спора, характера спорного правоотношения, фактических обстоятельств дела, наличия у обратившегося в суд лица той или иной доказательственной базы, избранного способа защиты права, необходимости постановки перед судом иных вопросов процессуального свойства (например, об

освобождении от уплаты полностью или частично государственной пошлины, о принятии мер обеспечения иска, об оказании помощи со стороны суда в получении недостающих доказательств, находящихся у других лиц, о вызове свидетелей и совершении иных процессуальных действий и т.п.).

В каждом исковом заявлении необходимо указать на обстоятельства, имеющие правовое значение и составляющие предмет доказывания по делу, а также привести доказательства, подтверждающие эти обстоятельства. Так, при заявлении требования об исполнении договора подряда в исковом заявлении указывается, когда и с кем был заключен договор, что является объектом договора, каковы условия договора с точки зрения обязанностей заказчика и подрядчика, какая установлена ответственность сторон за невыполнение его условий, насколько выполнены эти условия ответчиком (в частности, по объему, качеству и срокам), чем ответчик объясняет причину невыполнения условий договора (если такие сведения имеются у истца), чем подтверждаются указанные обстоятельства. Если ставится вопрос о взыскании убытков, то в исковом заявлении приводится их расчет.

При обращении в суд с иском о возложении на эмитента (акционерное общество) обязанности выплатить дивиденды инвестор в исковом заявлении указывает на ту эмиссионную ценную бумагу (акцию), из которой вытекает право на получение дивидендов. При этом он должен сослаться на решение о выплате, размере и форме выплаты, принятых на общем собрании акционеров (если речь идет о выплате годовых дивидендов) или совета директоров (если это

462

промежуточные дивиденды), указать дату выплаты, определенную уставом (решением общего собрания, советом директоров), сделать расчет размера дивидендов.

Кроме фактического обоснования иска важно дать (хотя закон не требует этого в качестве обязательного элемента искового заявления) правовое обоснование, т.е. привести и раскрыть содержание закона или иного нормативного акта, регулирующего спорное правоотношение.

В целях правильного толкования закона или иного нормативного правового акта, а также показа направленности судебной практики по аналогичным спорам имеет смысл сослаться на разъяснения, содержащиеся в постановлениях Пленума Верховного Суда РФ.

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). Например, в приведенных выше примерах в исковом заявлении должно быть указано, какое решение по спору суд, по мнению истца, должен вынести: обязать ответчика завершить возведение объекта договора подряда; расторгнуть договор и взыскать убытки в определенной сумме; взыскать с ответчика дивиденды в указанной сумме и т.п. Непредставление доказательств не может рассматриваться в качестве основания для отказа в принятии искового заявления. Несоблюдение требований о форме и содержании искового заявления также не приводит к отказу в его принятии. В этом случае (в том числе при неоплате государственной пошлины, непредставлении копий искового заявления и копий иных документов, если судья обязал истца их представить) исковое заявление оставляется без движения. Об этом истец ставится в известность с указанием времени, в течение которого должны быть исправлены недостатки искового заявления. Если истец в соответствии с указаниями судьи и в установленный срок эти недостатки исправит, исковое заявление считается поданным в день первоначального его представления в суд. В противном случае заявление считается не поданным и возвращается заявителю.

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. 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 рассмотрению.

За стадией возбуждения дела следует *стадия подготовки дела к судебному разбирательству*. Цель этой стадии заключается в

463

своевременном и правильном разрешении дела в одном судебном заседании.

Следующая стадия процесса - *судебное разбирательство*. Эта стадия занимает центральное место среди иных стадий, поскольку призвана разрешить дело по существу с вынесением законного и обоснованного решения. Она ближе всего стоит к достижению целей гражданского судопроизводства: правильное и своевременное рассмотрение и разрешение гражданских дел в целях защиты нарушенных или оспариваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов физических и юридических лиц, а также прав и охраняемых законом интересов Российской Федерации, ее субъектов, федеральных органов государственной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации и органов местного самоуправления, прав, свобод и охраняемых законом интересов других лиц, являющихся субъектами гражданских, трудовых, административно-правовых или иных правоотношений (ст. 2 ГПК).

Следует заметить, что в некоторых случаях процесс в этой стадии завершается без вынесения решения, например, при прекращении производства по делу, оставлении заявления без рассмотрения.

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 дел*, по которому вынесен судебный акт суда первой инстанции. При этом 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 коллегию по гражданским делам вышестоящих судов (решения Верховного Суда РФ, рассмотревшего дело по первой инстанции, проверяются по кассационной жалобе Кассационной коллегией Верховного Суда РФ).

Однако апелляционная и кассационная проверки правильности принятого судом первой инстанции решения или определения еще не гарантируют, что эти судебные акты отвечают требованиям их законности и обоснованности. При сомнении в этом может быть поставлен вопрос о проверке и пересмотре судебных решений, определений и постановлений, вступивших в законную силу. Поэтому в законе предусмотрена и такая стадия, как *пересмотр решений, определений и постановлений суда, вступивших в законную силу, в порядке судебного надзора*.

Необходимо назвать стадию *пересмотра по вновь открывшимся обстоятельствам решений, определений и постановлений суда, вступивших в законную силу*. Эта стадия на практике встречается сравнительно редко, поскольку ее проявление в процессе рассмотрения конкретного гражданского дела обусловлено существованием обстоятельств, не учтенных при вынесении судебного акта в связи

464

с тем, что об их существовании 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. Это, в свою очередь, определяет степень влияния каждого из них на развитие и ход процесса и на

достижение конечного результата в виде законного и обоснованного судебного акта.

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 исполнению судебное решение, защищая тем самым нарушенное или оспариваемое право истца или ответчика.

Интересы суда не противоречат интересам других участников процесса, в силу чего он, обладая властными полномочиями, обязан содействовать полной реализации тех прав, которыми наделен любой участник процесса.

Вторую группу участников процесса составляют лица, участвующие в деле. Их отличает активное влияние на ход процесса. 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, приобретаетс 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. Так, истец заинтересован в том, чтобы ответчик возвратил ему сумму долга или взятое в аренду имущество, а ответчик - в оставлении этого имущества у себя, утверждая, что оно было приобретено у истца по договору купли-продажи. В то же время и тот, и другой рассматривают процесс по их делу как путь к реализации этого материально-правового интереса и стараются использовать установленную законом процедуру рассмотрения для достижения своей цели, т.е. проявляют процессуально-правовую заинтересованность. Указанные

465

лица всегда участвуют в процессе в защиту своих интересов и выступают от своего имени.

Истец и ответчик - основные фигуры в процессе. Они имеют противоположные материально-правовые интересы, которые противостоят друг другу. Истец выступает в качестве обладателя спорного права, охраняемого законом интереса, а ответчик - в качестве носителя правовой обязанности по отношению к истцу. Правда, обладание правом, равно как и несение обязанностей до рассмотрения дела судом по существу, носит предположительный характер. Только суд может дать окончательный ответ на вопрос о том, принадлежит ли истцу спорное право и нарушено ли оно ответчиком.

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: *третьи лица с самостоятельными требованиями на предмет спора* и *третьи лица, не заявляющие самостоятельные требования на предмет 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 на предмет 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.

Предъявляя самостоятельное требование на предмет спора, третье лицо, как правило, затрагивает права как истца, так и ответчика. Что касается процессуальных прав и обязанностей третьего лица, заявляющего самостоятельные требования на предмет спора, то они не отличаются от тех, которыми наделен истец.

466

Третье лицо, не заявляющее самостоятельного требования на предмет спора, не является субъектом спорного материального правоотношения. Однако принятое по делу решение может повлиять на его права и обязанности по отношению к одной из сторон. Так, при рассмотрении дела по иску собственника автомашины о возмещении ущерба, причиненного в результате столкновения с автомашиной юридического лица, за рулем которой находился водитель - работник ответчика, этот водитель привлекается к участию в деле в качестве третьего лица, поскольку от принятого судом решения будут зависеть последующее привлечение работника организации к материальной ответственности перед работодателем и объем этой ответственности. Поэтому, выступая в качестве третьего лица на стороне ответчика, водитель уже в этом процессе имеет возможность защищать свой материально-правовой интерес, связанный с последующим регрессным иском. Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований на предмет 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 содействуют в осуществлении правосудия: свидетели, эксперты, специалисты, переводчики. К этой же группе принято относить и судебных представителей, хотя роль последних достаточно разнообразна и значима 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.

Деятельность судебного представителя направлена на то, чтобы добиться для лица, интересы которого он представляет, наиболее благоприятного решения, а также оказать ему помощь в осуществлении своих прав, предотвратить нарушение этих прав в процессе рассмотрения дела и посредством этой деятельности оказать содействие суду в осуществлении правосудия. При наличии соответствующим образом оформленных полномочий на ведение дела в суде представитель допускается в процесс и приобретает право на совершение всех тех процессуальных действий, которые вправе совершать

сам представляемый. В то же время законом предусмотрены такие процессуальные действия, право на совершение которых представителем должно быть специально оговорено в доверенности, в частности, право на отказ от иска, признание иска, заключение мирового соглашения, обжалование решения суда.

Участие в процессе судебного представителя не влияет на право представляемого (истца, ответчика, третьего лица) самостоятельно участвовать в рассмотрении дела.

В зависимости от юридической значимости волеизъявления представляемых лиц для возникновения судебного представительства оно делится на два вида: 1) *добровольное* представительство, которое может возникнуть только при наличии волеизъявления представляемого, и 2) *обязательное (законное)* представительство, для возникновения которого не требуется согласие представляемого лица.

Добровольное представительство в свою очередь делится на договорное представительство, в основе которого лежат договорные отношения между представляемым лицом и судебным представителем, и общественное представительство, основанное на членстве представляемых лиц в общественной организации.

Каждый из приведенных видов представительства требует оформления. Так, договорное представительство оформляется доверенностью. Представитель, уполномоченный общественной организацией по делам членов своей организации, а также других граждан, права и интересы которых защищает эта организация, обязан представить суду соответствующий документ, выданный этой организацией. Например, уполномоченному профессионального союза, выступающему в защиту интересов работника в индивидуальном трудовом споре, выдается выписка из постановления профсоюзного органа, принявшего с согласия работника решение взять на себя защиту его трудовых прав, с указанием лица, которому поручается быть представителем в суде.

Законное представительство, направленное на осуществление защиты прав и законных интересов недееспособных граждан, граждан, не обладающих полной дееспособностью, и граждан, признанных ограниченно дееспособными, подтверждается свидетельством о рождении ребенка, родители которого представляют его интересы, или административным актом о назначении опекуна или попечителя. Выполнение обязанностей опекунов и попечителей в отношении лиц, находящихся на попечении государства или общественных учреждений, возложено на администрацию этих учреждений. Законные представители могут в целях оказания им правовой помощи пригласить судебного представителя на договорной основе.

Доказывание и доказательства. В процессе рассмотрения гражданского дела решаются две взаимосвязанные задачи. Первая из них: 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.

Для этого необходимо прежде всего определить, какие фактические обстоятельства имеют значение для дела и какая из сторон должна подтвердить или опровергнуть их существование. Далее подлежит выявить: какие источники содержат сведения об этих фактических обстоятельствах; где эти источники находятся, каким образом они должны быть представлены суду (доставлены стороной или истребованы судом от других лиц и т.п.); какие меры следует принять, чтобы исключить возможность искажения или утраты информации. Весьма важно использовать соответствующие

способы и средства исследования источников с целью получения полной и правдивой информации об обстоятельствах дела, оценить все полученные сведения о фактах в их совокупности и сделать на основе оценки вывод о наличии или отсутствии тех или иных юридически значимых фактов.

Прежде всего это факты материально-правового характера. Их установление необходимо для правильного применения норм материального права, которые откосятся к регулированию рассматриваемого правоотношения. Например, решая дело по иску об исполнении договора купли-продажи, необходимо выяснить, был ли заключен такой договор между сторонами, что является предметом договора, каковы его условия относительно оплаты, времени, места и порядка исполнения.

В ряде случаев лица, участвующие в деле, ссылаются на факты, имеющие сугубо процессуальное значение. Например, ответчик, возражая против возможности рассмотрения в суде требования о снятии дисциплинарного взыскания, утверждает, что истцом не был соблюден предварительный несудебный порядок разрешения этого индивидуального трудового спора, поскольку истец-работник не обращался в комиссию по трудовым спорам организации. При подтверждении этого факта дело должно быть оставлено без рассмотрения.

При судебном доказывании особое место придается фактам, носящим материально-правовой характер. Совокупность этих фактов, подлежащих доказыванию по конкретному делу, обозначается термином "предмет доказывания".

Предмет доказывания формируется на основе двух источников:

1. фактические данные, положенные истцом в обоснование иска (основание иска), и фактические данные, на которые ссылается ответчик, возражая против иска (основания возражения против иска);
2. содержание нормы или ряда норм материального права, подлежащих применению к рассматриваемым правоотношениям, которые определяют состав юридически значимых фактов, влекущих те или иные правовые последствия.

469

Обязанность определить обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела на основании требований и возражений сторон в соответствии с подлежащими применению нормами материального права, возлагается на суд.

По общему правилу каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основание своих требований и возражений. В ряде случаев закон прямо указывает, как должен решаться вопрос о распределении обязанности по доказыванию. Так, в силу ст. 152 ГК РФ при предъявлении в суд иска о защите чести и достоинства истец обязан доказать распространение порочащих его сведений ответчиком, а последний обязан доказать соответствие действительности распространенных им сведений. По требованию об оспаривании решений и действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений, должностных лиц обязанность доказывать, что эти решения, действия (бездействия) 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 действия.

Доказывая те или иные обстоятельства, имеющие значение для дела, участвующие в нем лица прибегают к доказательствам.

В соответствии с гражданским процессуальным законодательством *доказательствами по делу* являются полученные в предусмотренном законом порядке сведения, 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 участвующих в деле лиц, 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;
- сведения об обстоятельствах дела должны быть получены из тех источников (средств доказывания), которые перечислены в законе;
- сведения об обстоятельствах дела должны быть получены из перечисленных в законе источников с соблюдением установленного процессуальными нормами порядка.

Весьма важно обеспечение того порядка, который установлен процессуальным законодательством для работы с источниками (средствами) доказывания. Так, при допросе свидетеля он должен быть предупрежден об уголовной ответственности за дачу заведомо ложных

470

показаний и за отказ от дачи показаний (при достижении им 16 лет); при допросе свидетеля в возрасте до 14 лет 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 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 - свидетелям, специалистам; лица, участвующие в деле, могут дать объяснения относительно этих доказательств, в частности, касающихся их содержания. Личная переписка и личные телеграфные сообщения без согласия лиц, между которыми велась эта переписка, оглашаются лишь в закрытом судебном заседании.

Вещественные доказательства (различные предметы, которые своими свойствами, признаками как внутреннего, так и внешнего характера, местом нахождения, принадлежностью способны подтвердить или опровергнуть существование юридически значимых или доказательственных 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. Такие 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 участвующих в деле лиц. Возможно повторное воспроизведение записи полностью или частично, если в этом возникает необходимость.

Следует отметить, что лица, представляющие звукозапись или видеозапись на электронном либо ином носителе или просившие об их истребовании, обязаны указать (помимо того, какая информация относительно обстоятельств дела в них содержится), когда, кем и в каких условиях осуществлялась запись.

Особое место среди источников доказательств, с учетом требований процессуального закона, касающихся порядка работ с этим средством доказывания, 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.

В практике рассмотрения и разрешения гражданских дел встречаются различного рода экспертизы. В зависимости от содержания применяемых специальных познаний проводятся судебно-медицинская, судебно-психиатрическая, товароведческая, бухгалтерская, почерковедческая, искусствоведческая, агрономическая, биологическая, экологическая и другие экспертизы.

В случае возникновения необходимости проведения экспертизы каждая из сторон, а также другие участвующие в деле лица вправе представить суду вопросы, которые нуждаются в разъяснении эксперта. Окончательно круг вопросов определяется судом. Следующий этап связан с назначением эксперта. Стороны и иные участвующие в деле лица могут просить о назначении в качестве эксперта конкретно названного ими лица либо специалистов специализированных организаций. Окончательное решение вопроса об эксперте остается за судом. В определении суда о назначении экспертизы и эксперта, в частности, указываются: по какому делу назначается экспертиза, ее наименование; факты, для подтверждения или опровержения которых назначается экспертиза; вопросы, поставленные перед экспертом; фамилия, имя, отчество эксперта либо наименование экспертного учреждения, которому поручается экспертиза; материалы, представленные на исследование эксперта. Эксперт предупреждается об ответственности за дачу заведомо ложного заключения (ст. 307 Уголовного кодекса РФ).

Эксперт дает заключение в письменном виде. Заключение эксперта исследуется в судебном заседании. Стороны и другие лица, участвующие в деле, вправе заявлять отвод эксперту, задавать ему вопросы, требовать дополнительной экспертизы, если в заключении эксперта имеются неточности или пробелы, или повторной экспертизы, если первичное заключение необоснованно, ее выводы вызывают сомнение, представленные эксперту материалы признаны недостоверными, имеются противоречия между заключениями нескольких экспертов, а также если нарушены правила проведения экспертизы.

Судебное доказывание завершается *оценкой доказательств*. Каждое доказательство оценивается с точки зрения его: а) 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. Доказательство также оценивается по связи с иными доказательствами в их совокупности, что позволяет выявить противоречия в их содержании, установить причины таких противоречий и принять меры к их устранению.

Суд оценивает доказательства по 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.

Лица, участвующие в деле, вправе предложить суду свое понимание того, как должны быть оценены доказательства. Такая оценка носит рекомендательный характер и необязательна для суда. Однако это не означает, что суд не должен заслушивать суждения участвующих в деле лиц относительно оценки доказательств и не принимать их во внимание. 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.

Защита нарушенных прав и законных интересов лиц, участвующих в деле, осуществляется прежде всего при непосредственном судебном разбирательстве конкретного дела. Однако решение этой основной задачи судопроизводства немыслимо без соответствующей подготовки дела к судебному разбирательству. Цель этой стадии процесса - обеспечение правильного и своевременного разрешения спора.

Подготовка к судебному разбирательству проводится по любому делу, независимо от того, насколько оно представляется сложным.

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 участвующих в деле лиц представлять доказательства либо указывать место их нахождения, их обязанности добросовестно пользоваться всеми предоставленными

473

им процессуальными правами. Так, истец должен изложить ответчику и (или) его представителю сущность и содержание исковых требований и привести фактические основания иска, передать ответчику копии доказательственных материалов. Со своей стороны ответчик должен обосновать свои возражения на иск, по собственной инициативе или по предложению суда изложить их в письменном виде, сославшись на фактические данные. Стороны в стадии подготовки также вправе заявить ходатайства об истребовании доказательств, о принятии мер по обеспечению доказательств и иска, о совершении иных действий, которые могут быть осуществлены судом.

Что касается действий судьи, то они носят разнообразный характер и направленность. Здесь и вызов истца, а в необходимых случаях и ответчика на собеседование; разрешение вопроса о вступлении в дело соответчиков и третьих лиц; истребование по просьбе участвующих в деле лиц, 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.

В стадии подготовки дела к судебному разбирательству возможны и процессуальные действия судьи, направленные на окончание производства по делу без вынесения решения. Так, если при подготовке дела выяснилось, что оно неподведомственно суду общей юрисдикции, то производство по делу подлежит прекращению. Такие же последствия наступают, если в стадии подготовки дела к судебному разбирательству истец отказался от иска либо стороны заключили мировое соглашение, и судья его утвердил. Возможно также оставление заявления без рассмотрения, в частности, обращение истца в суд без соблюдения установленного законом порядка предварительного

разрешения спора. В этом случае судья выносит определение, которое может быть обжаловано.

Признав дело подготовленным, судья своим определением назначает его к разбирательству в состязательном процессе в судебном заседании. При этом стороны и другие участвующие в деле лица извещаются о времени и месте рассмотрения дела. Вызываются также и Другие участники процесса (свидетели, эксперт, переводчик, специалист).

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

474

с вынесением законного и обоснованного решения. Все остальные стадии гражданского процесса носят вспомогательный или зависимый характер по отношению к данной стадии. Велико значение этой стадии и в достижении воспитательной цели правосудия - способствовать укреплению законности и правопорядка, предупреждению правонарушений, формированию уважительного отношения к праву и суду.

Судебное заседание состоит из нескольких сменяющих друг друга этапов, каждый из которых имеет 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 (можно ли рассматривать дело в данном составе суда при той явке в судебное заседание лиц, участвующих в деле, при объеме тех доказательств, которыми суд располагает для разрешения дела по существу в этом судебном заседании). Перед другой частью - собственно *рассмотрение дела по существу* - стоят другие задачи: 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 участвующим в деле лицам 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 (в частности, мировой судья, федеральный судья). Председательствующий обязан обеспечить полное, всестороннее и объективное выяснение обстоятельств дела, реализацию прав и выполнение процессуальных обязанностей всеми участниками процесса. Распоряжения председательствующего обязательны для всех лиц, участвующих в деле, для иных участников процесса, а также для лиц, присутствующих в зале судебного заседания. К нарушителям порядка в зале судебного заседания могут быть применены санкции, в частности, удаление из зала судебного заседания, наложение судебного штрафа. Однако следует отметить, что участники процесса вправе высказать свои возражения относительно действий председательствующего. Эти возражения заносятся в протокол судебного заседания.

475

Председательствующий при этом должен дать разъяснения относительно своих действий и при отрицательной самооценке отказаться от дальнейшего их совершения.

Рассматривая 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 - в *решении суда*.

Решение суда - акт правосудия, который носит властный характер, обязателен для всех участвующих в деле лиц 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.

Судебное решение должно отвечать определенным требованиям, основными из которых являются его *законность* и обоснованность. Под законностью понимается правильное применение судом норм материального и процессуального права. Решение считается обоснованным при наличии следующих связанных между собой условий: 1) если судом исследованы все обстоятельства, имеющие значение для дела; 2) если в основу решения суда положены только те обстоятельства, которые суд установил с помощью доказательств, непосредственно исследованных им в ходе судебного разбирательства и которым дана надлежащая оценка; 3) если выводы суда о правах и обязанностях сторон, а при удовлетворении о том, кто, в каком объеме и в пользу кого присуждается к выполнению своей обязанности, вытекают из установленных обстоятельств дела.

Кроме того, исходя из своей значимости для урегулирования спорного правоотношения судебное решение должно быть определенным, полным и безусловным.

Определенность решения проявляется в категоричном и четком ответе суда относительно содержания прав и обязанностей сторон, не допускающем иного суждения об этом и исключающем возможность возникновения неясности при исполнении судебного решения.

Полным решением можно назвать такое решение, в котором содержится ответ на все требования истца и выдвинутые против них возражения.

Безусловность решения заключается в отсутствии в нем каких-либо условий, от наступления которых зависели бы его исполнение, реализация тех прав и обязанностей, которые были присуждены (возложены).

Особое внимание процессуальный закон уделяет содержанию судебного решения, которое во всех случаях должно состояться в

476

письменном виде и быть подписано всеми судьями, участвующими в разрешении дела, в том числе и теми, которые при коллегиальном рассмотрении дела остались при особом мнении.

В судебном решении выделяют **четыре части**: вводную, описательную, мотивировочную и резолютивную.

В *вводной части* решения указываются 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 участвующих в деле лицах, 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 его фактическое и правовое основание. В фактическое основание включаются те обстоятельства, которые суд считает установленными. При этом приводятся суждения относительно всех доказательств, исследованных в связи с 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. К правовому основанию можно отнести и ссылку суда на разъяснения Пленума Верховного Суда РФ, содержащиеся в его руководящих постановлениях по применению материального или процессуального права.

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 участвующих в деле лиц, у судебного пристава-исполнителя не было сомнений в ее содержании.

477

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 свое волеизъявление оформляет также 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.

Среди определений суда первой инстанции различаются: 1) определения, заканчивающие процесс урегулированием спора между сторонами (прекращение производства по делу в связи с отказом истца от иска или заключением между сторонами мирового соглашения); 2) определения, препятствующие возникновению или завершению процесса рассмотрением дела по существу (отказ в принятии искового заявления и его возвращение, прекращение производства по делу, оставление заявления без рассмотрения); 3) определения, обеспечивающие нормальное развитие процесса (например, об истребовании и собирании доказательств, о привлечении к участию в деле заинтересованных лиц, об отводах и самоотводах, приостановлении производства по делу, об отложении рассмотрения дела, о принятии мер обеспечения иска, о соединении и разъединении исковых требований, о предоставлении сторонам по делу о расторжении брака времени для примирения, о рассмотрении дела в заочном производстве и т.п.); 4) определения, касающиеся постановленного решения или его исполнения (исправление ошибок и разъяснение решений, отсрочка и рассрочка исполнения решения, изменение способа и порядка его исполнения, индексация взысканных судом денежных сумм и т.п.); 5) определения, касающиеся заявлений о

пересмотре дела по вновь открывшимся обстоятельствам; 6) частные определения, цель которых направлена на устранение причин правонарушений или иных недостатков, установленных при рассмотрении дела.

Определения суда также должны быть законными и обоснованными. Их содержание определяется вопросами, которые они разрешают.

Обжалование решений и определений мировых судей. Проверка правильности судебного постановления, вынесенного мировым судьей по рассмотренному им гражданскому делу, в апелляционном порядке является самостоятельной стадией гражданского процесса. В качестве объекта проверки выступают решение и определение

478

мирового судьи, не вступившие в законную силу. Апелляционной инстанцией является районный суд. Именно в этот суд должна быть адресована апелляционная жалоба. Однако подается жалоба через мирового судью, который постановил оспариваемый судебный акт.

Правом на подачу апелляционной жалобы обладают все лица, участвующие в деле. Жалоба подается в течение 10 дней со дня вынесения решения мировым судьей. Если она подана с нарушением указанного срока, то 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 она подлежит возврату.

Апелляционная жалоба подается в письменной форме с обязательным указанием в ней того, какому районному суду она адресована, от имени кого и на какое решение (определение) мирового судьи она подана, в чем заключаются доводы, по которым оспаривается правильность обжалуемого судебного акта. К жалобе прилагаются необходимые документы, в частности, копии жалобы по числу участвующих в деле лиц, 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 подавшим ее лицом либо его представителем, уполномоченным на подачу жалобы от имени представляемого лица.

Если апелляционная жалоба подана с соблюдением всех требований, установленных законодательством, то мировой судья обязан направить лицам, участвующим в деле, копии жалобы и копии приложенных к ней документов. Лица, участвующие в деле, могут присоединиться к жалобе либо представить свои письменные возражения.

По истечении 10-дневного срока обжалования мировой судья направляет с апелляционной жалобой поступившие на нее объяснения 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:

- оставить решение мирового судьи без изменения, апелляционную жалобу - без удовлетворения;
- изменить решение мирового судьи или отменить его и вынести новое решение;
- отменить решение мирового судьи полностью или частично и прекратить производство по делу либо оставить заявление без рассмотрения (в объеме отмененного).

479

Отмена или изменение решения мирового судьи с вынесением нового решения может последовать в

случае 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.

Поскольку апелляционное производство связано с окончательным рассмотрением и разрешением гражданского дела, у суда апелляционной инстанции отсутствует такое полномочие, как отмена решения мирового судьи полностью или частично и направление дела на новое рассмотрение в суд первой инстанции.

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.

Кроме решения мирового судьи стороны и другие участвующие в деле лица вправе обжаловать в апелляционном порядке и определения мирового судьи. Обжалование осуществляется посредством подачи частной жалобы в районный суд отдельно от решения в случаях, предусмотренных гражданским процессуальным законодательством.

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 Федерации по отношению к районному суду этого субъекта Федерации;
- судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ по отношению к судебной коллегии по гражданским делам субъекта Федерации, рассмотревшей дело по первой инстанции с соблюдением правил подсудности;
- кассационная коллегия Верховного Суда РФ по отношению к Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ, рассмотревшей дело по первой инстанции с соблюдением правил подсудности.

Право на кассационное обжалование судебного решения обеспечивает возможность достаточно доступным, быстрым и эффективным способом отменить или изменить неправильное судебное решение

480

еще до того, как оно, за исключением некоторых случаев, начало исполняться.

Рассматривая гражданские дела в кассационном порядке, суд второй инстанции не только исправляет ошибки, допущенные нижестоящим судом, но и обобщает судебную практику, доводит до сведения о выявленных ошибках других нижестоящих судов, указывает на пути устранения этих ошибок, тем самым способствуя правильному пониманию и единообразному применению закона.

Право на кассационное обжалование принадлежит сторонам и другим участвующим в деле лицам. 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.

Прокурор вправе принести кассационный протест.

Для возникновения кассационного производства необходимо, чтобы сама кассационная жалоба или прокурорский протест отвечали требованиям: о сроках обращения и содержания жалобы (протеста).

Срок обращения установлен в 10 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 на подачу кассационной жалобы по уважительной причине этот срок подлежит восстановлению судом первой инстанции, куда и следует обратиться по этому вопросу.

Кассационная жалоба (протест), адресованная суду второй инстанции, подается в суд, постановивший решение. В то же время подача жалобы или протеста непосредственно в кассационную инстанцию не препятствует их рассмотрению, однако в этом случае, как правило, они направляются в суд первой инстанции с целью выполнения действий по оформлению кассационных материалов и подготовки дела для последующей их передачи на рассмотрение суда второй инстанции.

Кассационная жалоба (протест) 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, 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

481

дела на новое рассмотрение либо о вынесении нового решения, противоположного первоначальному. Жалоба (протест) 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 (протеста) по числу участвующих в деле лиц и другие материалы, необходимые, по мнению подателя жалобы (протеста), для правильного разрешения дела в кассационном порядке. Соистцы, соответчики и третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований на предмет спора, могут присоединиться к жалобе.

Судья после получения кассационной жалобы (протеста) проверяет соблюдение требований по ее оформлению и подаче, после чего направляет всем лицам, участвующим в деле, копии жалобы (протеста) и копии всех приложенных к ней письменных материалов; извещает названных лиц о времени и месте рассмотрения кассационной жалобы (протеста); направляет дело с жалобой (протестом) и со всеми приобщенными к ней материалами в суд второй инстанции по истечении срока на кассационное обжалование.

Заседание суда второй инстанции принято делить на *три части*: 1) подготовительную; 2) рассмотрение жалобы или протеста; 3) постановление и оглашение определения суда кассационной инстанции.

В первой части решается вопрос о возможности рассмотрения дела по жалобе (протесту) в данном

составе (судебная коллегия состоит из трех профессиональных судей); возможно ли рассмотрение дела в отсутствие не явившихся в судебное заседание. 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.

В случае представления новых доказательственных материалов, при условии, что они были допущены судом в качестве новых доказательств, они исследуются судом. Указанные действия необходимы, поскольку суд второй инстанции проверяет правильность вынесенного решения на основе не только имеющихся в деле доказательств, но и дополнительных материалов, представленных в суд второй инстанции сторонами и другими участвующими в деле лицами, а при необходимости - истребованных судом по собственной инициативе.

Содержание определения суда кассационной инстанции обусловлено объемом полномочий суда.

При оставлении решения без изменения, а жалобы (протеста) без удовлетворения в определении указываются мотивы, по которым суд пришел к выводу о законности и обоснованности обжалуемого (опротестованного) судебного постановления. При отмене решения полностью или частично с передачей дела на новое рассмотрение

482

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). При этом суд, рассмотревший дело в кассационном порядке, не вправе предрешать вопросы о достоверности или недостоверности того или иного доказательства, о преимуществе одних доказательств перед другими, а также о том, какое решение должно быть вынесено при новом рассмотрении.

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, что возможно при рассмотрении дела в кассационном порядке; при несоблюдении истцом предварительного несудебного порядка разрешения спора и т.п.).

Суд второй инстанции вправе при отмене решения, не передавая дело на новое рассмотрение, вынести новое решение не только на основании имеющихся в деле доказательственных материалов, но и используя вновь представленные или истребованные доказательства, с которыми ознакомлены стороны. Всем этим доказательствам, как имеющимся в деле, так и вновь представленным (истребованным), суд второй инстанции вправе дать свою оценку и на основании этих доказательств принять решение, противоположное решению суда первой инстанции.

Право вынести новое решение принадлежит суду, рассмотревшему дело в кассационном порядке, независимо от того, по чьей жалобе оно рассматривается. При этом, в отличие от уголовного процесса, не исключено, что положение подавшего жалобу новым решением будет изменено в худшую сторону.

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. Однако отдельно от решения могут быть обжалованы не все определения, а только если

483

это прямо предусмотрено законом (например, определения об отказе в принятии заявления, о прекращении дела или оставлении заявления без рассмотрения, по вопросам принятия мер обеспечения иска и т.п.) или когда определение суда преграждает возможность дальнейшего движения дела (например, об оставлении искового заявления без движения).

Жалоба, которая подается на эти определения, называется частной *жалобой*. Субъектами обжалования выступают лица, участвующие в деле, хотя в некоторых случаях ими могут быть и другие участники процесса, например, свидетель или эксперт, оштрафованные судом за неявку в судебное заседание.

Подача и рассмотрение частной жалобы (частных протестов) происходят в том же порядке, что и кассационных жалоб (протестов).

Суд кассационной инстанции, рассмотрев частную жалобу (частный протест), вправе:

- оставить определение без изменения, а жалобу (протест) без удовлетворения;
- отменить определение и передать вопрос на новое рассмотрение в суд первой инстанции;
- отменить определение полностью или в части и разрешить вопрос по существу.

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 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.

В качестве задачи суда надзорной инстанции выступает также обеспечение единообразного применения закона.

Пересмотр вступивших в законную силу судебных актов осуществляется только указанными в законе судами надзорной инстанции. К ним относятся президиумы судов субъектов Федерации (Верховных судов республик, краев, областных и городских (Москвы и Санкт-Петербурга) судов, судов автономной области и автономных округов); Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ; Президиум Верховного Суда РФ.

Каждый из перечисленных судов имеет определенную компетенцию. В президиумы судов субъектов Федерации можно в порядке надзора обжаловать решения или определения мирового судьи вместе с постановлением апелляционной инстанции (районного суда) и решения или определения районного суда, рассмотревшего дело по первой инстанции, с оставлением их в силе судебной коллегией по гражданским делам суда субъекта Федерации. Если решения или определения мирового судьи или районного суда, вынесенные по первой инстанции, не были предметом проверки соответственно

484

апелляционной либо кассационной инстанций, то при вступлении их в законную силу после истечения срока на апелляционное или кассационное обжалование эти судебные акты могут быть предметом надзорной проверки. Отдельно от решений судов первой инстанции могут быть пересмотрены судебные акты апелляционной и кассационной инстанций, если по ним принято иное решение, чем решение суда первой инстанции, с отменой последнего.

Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ осуществляет пересмотр в порядке надзора постановлений президиумов областных и равных им судов, а также вступивших в законную силу судебных решений и определений, вынесенных всеми судами Российской Федерации, если они не были предметом кассационного рассмотрения в Верховном Суде РФ.

Президиум Верховного Суда РФ осуществляет пересмотр определений Кассационной коллегии Верховного Суда РФ и вступивших в законную силу судебных решений и определений Судебной коллегии по гражданским делам и Военной коллегии Верховного Суда РФ.

Сама подача надзорной жалобы еще не влечет за собой возникновения надзорного производства. Необходимо положительное решение по этому вопросу перечисленных в законе лиц, которые вправе направить дело для рассмотрения в соответствующую надзорную инстанцию.

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. 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, апелляционной, кассационной инстанций, а также постановления нижестоящего суда надзорной инстанции, если дело раньше им рассматривалось.

По результатам проверки дела президиум суда субъекта Федерации и Президиум Верховного Суда РФ выносят постановление, а Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ - определение.

Полномочия суда надзорной инстанции сводятся к следующему:

- 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;

485

- 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.

Пересмотр судебных постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам представляет собой самостоятельную стадию процесса, направленную на проверку законности и обоснованности вступивших в законную силу судебных постановлений с учетом вновь открывшихся, существовавших в момент рассмотрения дела обстоятельств и имеющих важное значение для правильного его разрешения.

Законом установлен исчерпывающий перечень оснований для пересмотра:

- существенные для дела обстоятельства, которые не были и не могли быть известны заявителю (например, при рассмотрении дела о разделе наследственного имущества между наследниками по закону ничего не было известно о наличии завещания в пользу одного из них или постороннего лица; это обстоятельство было обнаружено уже после вступления в законную силу решения о разделе наследства);
- установленные вступившим в законную силу приговором суда заведомо ложные показания

свидетелей, заведомо ложное заключение эксперта, заведомо неправильный перевод, подложность документов либо вещественных доказательств, повлекшие за собой постановление незаконного или необоснованного решения;

- установленные вступившим в законную силу приговором суда преступные действия сторон, других участвующих в деле лиц либо их представителей или преступные действия судей, совершенные при рассмотрении дела;
- отмена решения, приговора, определения или постановления суда либо постановления иного органа, послужившего основанием к вынесению данного решения, определения или постановления.

Заявление подается заинтересованным лицом в тот суд, который постановил решение (определение, постановление), о пересмотре которого по вновь открывшимся обстоятельствам ставится вопрос заявителем.

В отличие от пересмотра постановлений в порядке надзора производство по, вновь открывшимся обстоятельствам может быть возбуждено лишь в сроки, установленные законом: в течение 3 месяцев со дня установления обстоятельств, служащих основанием для пересмотра. Пропущенный по уважительной причине срок может быть восстановлен в общем порядке.

Заявление рассматривается в судебном заседании с извещением всех лиц, участвующих в деле. Однако их неявка не препятствует рассмотрению заявления.

486

По результатам рассмотрения заявления суд выносит определение, которым либо удовлетворяет заявление либо отказывает в пересмотре. При удовлетворении заявления суд отменяет свое ранее постановленное решение (определение, постановление) и назначает день судебного заседания для рассмотрения и разрешения дела по существу.

На определение об отказе в удовлетворении заявления о пересмотре решения по вновь открывшимся обстоятельствам может быть подана частная жалоба.

Арбитражный процесс

Система и функции арбитражного суда. Наряду с судами общей юрисдикции защита нарушенных или оспариваемых прав организаций и граждан-предпринимателей осуществляется арбитражными судами.

Арбитражные суды, являясь федеральными судами, образуют единую систему, определенную Федеральным конституционным законом 1995 г. № 1-ФКЗ "Об арбитражных судах в Российской Федерации".

Основу системы составляют арбитражные суды субъектов Федерации. В то же время допускается действие как одного арбитражного суда на территории нескольких субъектов Федерации, так и нескольких арбитражных судов на территории одного субъекта.

Деятельность арбитражных судов субъектов Федерации в основном связана с разрешением дел по первой инстанции. Кроме того, они выступают в качестве апелляционных судов по повторному рассмотрению дел, бывших предметом разрешения тех же судов по первой инстанции.

Вторую ступень системы занимают федеральные окружные арбитражные суды. Они являются судами по кассационной проверке законности судебных постановлений по делам, рассмотренным нижестоящими судами по первой инстанции и в апелляционном порядке.

Федеральные арбитражные окружные суды также вправе пересматривать по вновь открывшимся обстоятельствам принятые ими и вступившие в законную силу судебные акты.

Систему арбитражных судов возглавляет Высший Арбитражный Суд Российской Федерации, который согласно ст. 127 Конституции РФ является высшим судебным органом по разрешению экономических споров и иных дел, рассматриваемых арбитражными судами. Он также осуществляет в предусмотренных федеральным законом процессуальных формах судебный надзор за их деятельностью.

К функции Высшего Арбитражного Суда РФ относится рассмотрение по первой инстанции дел о признании недействительными

487

(полностью или частично) нормативных актов Президента РФ, Совета Федерации и Государственной Думы Федерального Собрания РФ, Правительства РФ, не соответствующих закону и нарушающих права и законные интересы организаций и граждан-предпринимателей; экономических споров между Российской Федерацией и субъектами Федерации, пересмотр постановленных им судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам.

Помимо непосредственной судебной деятельности Высший Арбитражный Суд РФ изучает и обобщает практику применения арбитражными судами законов и иных нормативных актов, регулирующих отношения в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, давая разъяснения по вопросам судебной практики, а также разрабатывает предложения по совершенствованию законодательства, регулирующие указанные правоотношения.

Подведомственность дел арбитражному суду. Создание арбитражных судов как самостоятельной ветви всей судебной системы повлекло за собой проблему разграничения компетенции между ними и судами общей юрисдикции.

Общее правило подведомственности дел арбитражному суду содержится в ст. 1, 22 АПК РФ, в соответствии с которыми к компетенции арбитражных судов относится рассмотрение дел по экономическим спорам, возникающим из гражданских, административных и иных правоотношений. Таким образом, все споры, которые относятся к ведению арбитражных судов, определяются как экономические либо споры в сфере управления.

Достаточно четко определить подведомственность того или иного спора арбитражному суду можно на основе выработанных и широко используемых в теории и на практике критериев подведомственности. К таким критериям относятся: 1) субъектный состав участников спора и 2) характер спорного правоотношения.

В соответствии с ч. 1 ст. 22 АПК арбитражный суд рассматривает споры между юридическими лицами, гражданами, осуществляющими предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющими статус предпринимателя, приобретенный в установленном законом порядке. Под юридическими лицами понимаются все те организационно-правовые образования, которые предусмотрены гражданским законодательством (гл. 4 ГК РФ). Статус предпринимателя приобретает гражданином с соблюдением порядка государственной регистрации, предусмотренного ст. 23 ГК.

Таким образом, если хотя бы одним из участников спора выступает гражданин, не обладающий статусом предпринимателя, спор подлежит рассмотрению в суде общей юрисдикции.

Сторонами в споре, подведомственном арбитражному суду, могут выступать Российская Федерация и субъекты Федерации (ч. 1 ст. 22 АПК РФ).

Арбитражные суды рассматривают также споры, участниками которых являются иностранные организации, организации с

488

иностранными инвестициями, иностранные граждане, лица без гражданства, осуществляющие предпринимательскую деятельность, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации.

Вторым критерием определения подведомственности споров арбитражным судам является характер спорного правоотношения.

К ведению арбитражного суда помимо рассмотрения экономических дел отнесено разрешение иных споров (ч. 3 ст. 22 АПК). Таковы дела об установлении фактов, имеющих значение для возникновения, изменения или прекращения прав организаций и граждан в сфере предпринимательской или иной экономической деятельности (дело об установлении фактов, имеющих юридическое значение); о несостоятельности (банкротстве) организаций и граждан.

Достаточно широкая компетенция арбитражных судов подчинена правилу приоритета общесудебной подведомственности, согласно которому при объединении нескольких связанных между собой требований, из которых одно подведомственно суду общей юрисдикции, а другое - арбитражному суду, все требования подлежат рассмотрению в суде общей юрисдикции.

Последствия несоблюдения правил о подведомственности арбитражному суду заключаются в отказе в принятии искового заявления (п. 1 ст. 107 АПК), а если неподведомственность дела выявлена на стадии судебного разбирательства, то арбитражный суд прекращает производство по делу (п. 1 ст. 85 АПК).

Подсудность дел арбитражному суду. Институт подсудности в арбитражном процессе, как и в гражданском 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 формуле: все дела, подведомственные арбитражным судам, по первой инстанции рассматриваются судами субъектов Федерации, за исключением дел, подсудных исключительно Высшему Арбитражному Суду РФ (ч. 1 ст. 24 АПК).

Территориальная подсудность означает разграничение компетенции арбитражных судов одного уровня в зависимости от места рассмотрения дела. В территориальной подсудности прежде всего различают *общую территориальную подсудность*, согласно которой иски предъявляются в арбитражный суд по месту нахождения ответчика. Иски к юридическим лицам, вытекающие из деятельности их обособленных подразделений, предъявляются по месту нахождения этого подразделения (ст. 25 АПК).

Законом (ст. 25 АПК) предусмотрена возможность обращения истца в арбитражный суд по месту нахождения ответчика или в арбитражный суд, обслуживающий другую территорию (альтернативная подсудность). Например, иск к ответчику, местонахождение

489

которого неизвестно, может быть предъявлен в арбитражный суд, обслуживающий территорию, на которой находится имущество этого ответчика, либо по его последнему нахождению в Российской Федерации.

Иски, основанные на договоре, в котором указано место исполнения обязательств, могут быть предъявлены по месту исполнения. В случае участия в деле нескольких ответчиков, находящихся на территории разных субъектов Федерации, иск может быть предъявлен по выбору истца в арбитражный суд по месту нахождения одного из ответчиков.

Исключительная подсудность не допускает возможности выбора истцом подсудности иной, чем та, которая установлена арбитражным процессуальным законодательством. Так, иски о признании права

собственности на здания, сооружения, земельные участки, иски об изъятии зданий, сооружений, земельных участков из чужого незаконного владения, об устранении нарушенных прав собственника или иного законного владельца, не связанных с лишением владения, предъявляются только по месту нахождения здания, сооружения, земельного участка. Иски к перевозчику, вытекающие из договоров перевозки, в том числе когда перевозчик является одним из ответчиков, предъявляются по месту нахождения органа управления транспортной организацией.

Там, где существует тесная связь между несколькими делами, возможно применение подсудности по *связи дел*. В частности, встречный иск предъявляется в тот арбитражный суд, который рассматривает первоначальное требование. Иски третьих лиц, заявивших самостоятельное требование на предмет спора, рассматриваются в месте разрешения спора между первоначальными сторонами.

Правила договорной подсудности, определенные ст. 30 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.

Закон содержит указания на *специальные правила территориальной подсудности*. Это относится к делам об установлении фактов, имеющих юридическое значение, а также к делам о несостоятельности (банкротстве). Так, дела об установлении фактов подлежат рассмотрению по месту нахождения заявителя, за исключением дел об установлении фактов владения зданием, сооружением, земельным участком (такие дела рассматриваются по правилам исключительной подсудности). Дела о несостоятельности (банкротстве) рассматриваются по месту нахождения должника.

Порядок предъявления иска и последствия его нарушения. Иск в арбитражном процессе является важнейшим процессуальным средством защиты нарушенного или оспариваемого права. Обращение в арбитражный суд с иском требует определенного процессуального порядка, соблюдение которого проверяется судьей на стадии

490

принятия искового заявления. Так, обращается внимание на то, нет ли обстоятельств, существование которых исключает возможность принятия заявления.

В соответствии со ст. 108 АПК судья возвращает исковое заявление и приложенные к нему документы, в частности, если:

- не соблюдены форма и содержание искового заявления;
- исковое заявление не подписано или подписано лицом, не имеющим права подписывать его, либо лицом, должностное положение которого не указано;
- дело неподсудно данному арбитражному суду;
- не представлены доказательства направления другим участвующим в деле лицам, копии искового заявления;
- не представлены документы, подтверждающие уплату государственной пошлины в установленном порядке и размере.

Перечисленные и иные условия не свидетельствуют об отсутствии у истца права на обращение в арбитражный суд с иском, а указывают лишь на то, что исковое заявление не может быть принято к рассмотрению суда до тех пор, пока не будут устранены основания, повлекшие возвращение искового заявления.

О возвращении искового заявления арбитражный суд 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.

Когда у заявителя отсутствует право на обращение в арбитражный суд вообще, то судья выносит определение об отказе в принятии искового заявления. Основания отказа в принятии заявления сводятся к следующим:

- если спор не подлежит рассмотрению в арбитражном суде;
- если имеется вступившее в законную силу принятое по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям решение или определение о прекращении производства по делу в связи с отказом от иска или об утверждении мирового соглашения суда общей юрисдикции, арбитражного суда;
- если в производстве суда общей юрисдикции, арбитражного суда, третейского суда имеется дело по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям;
- имеется вступившее в законную силу принятое по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям решение третейского суда, за исключением случаев, когда арбитражный суд отказал в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда, возвратил дело на новое рассмотрение в третейский суд, принявший решение, но рассмотрение дела в том же третейском суде оказалось невозможным.

Об отказе в принятии искового заявления судья выносит определение, которое может быть обжаловано. Правовые последствия

491

- отказа в принятии искового заявления иные, чем при его возвращении: исключается возможность повторного обращения в арбитражный суд с тождественным иском.

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 требованию. 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. Как и в гражданском процессе, доказательственная деятельность в арбитражном процессе 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. 53 АПК РФ, 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. В то же время при рассмотрении споров о признании недействительными актов государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов обязанность доказывания обстоятельств, послуживших основанием для принятия указанных актов, возлагается на орган, принявший акт.

Помимо общих правил распределения обязанностей по доказыванию 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 РФ).

Согласно ст. 52 АПК доказательствами в арбитражном процессе являются полученные в соответствии

с предусмотренном АПК РФ и другими федеральными законами порядком Сведения об обстоятельствах, имеющих значение для правильного разрешения спора. Эти сведения устанавливаются письменными и вещественными доказательствами, заключениями экспертов, показаниями свидетелей, объяснениями участвующих в деле лиц.

492

В арбитражном процессе наиболее распространены письменные доказательства, которые разнообразны в своем конкретном выражении. Статья 60 АПК относит к письменным доказательствам акты, договоры, справки, деловую корреспонденцию и другие документы и материалы, содержащие сведения об обстоятельствах, имеющих значение для дела и полученные посредством почтовой, электронной или иной связи либо иным способом, позволяющим установить достоверность документа.

В отличие от письменных доказательств показания свидетелей - не столь распространенное средство доказывания в арбитражном процессе. В качестве свидетеля может быть привлечено любое лицо, которое располагает сведениями об обстоятельствах, имеющих значение для дела. 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).

В большинстве случаев сторонами выступают организации, являющиеся юридическими лицами. Статус юридического лица определяется ст. 48 ГК РФ, согласно которой юридическим лицом признается организация, имеющая в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество, которая может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

Сторонами в арбитражном процессе могут быть граждане, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющие статус индивидуального предпринимателя, приобретенный в установленном законом порядке.

В специальных случаях, предусмотренных законодательством, в качестве стороны в арбитражном процессе могут выступать образования, не являющиеся юридическими лицами, и граждане, не имеющие статуса предпринимателя (п. 4 ст. 22 АПК).

Стороны наделены широким кругом прав: они 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

493

свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам, возражать против ходатайств, доводов других участвующих в деле лиц, обжаловать судебные акты.

Помимо перечисленных прав, которыми обладают все участвующие в деле лица, 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 ответчик может признать иск 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. Так, несоблюдение истцом требований относительно порядка возбуждения дела влечет за собой возвращение искового заявления (ст. 108 АПК), невыполнение обязанностей, возложенных на отдельных лиц, участвующих в деле, может служить основанием для применения санкций в виде штрафа (ст. 100 АПК). Некоторые права сторон одновременно выступают в качестве их обязанностей. Например, дача объяснений по существу заявленных требований или представление доказательств являются правом стороны и в то же время ее обязанностью.

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 свидетели, эксперты, переводчики, представители, которые призваны содействовать правосудию, 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.

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 в арбитражном процессе должна

494

проводиться по любому делу, независимо от того, насколько оно, с точки зрения судьи, представляет для него определенную сложность.

Подготовка дела к судебному разбирательству складывается из определенных действий судьи. Конкретное содержание и последовательность этих действий обуславливаются общими задачами подготовки, к которым относятся: 1) уточнение обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела; 2) определение правоотношения сторон и закона, которым следует руководствоваться; 3) разрешение вопроса о составе участвующих в деле лиц; 4) определение доказательств, которые каждая сторона должна представить в обоснование своих требований и возражений.

Многообразие действий по подготовке дела к судебному *разбирательству* исключает возможность законодательного установления их исчерпывающего перечня. Поэтому в ст. 112 АПК приведены лишь наиболее значимые и чаще встречающиеся в практике действия по подготовке. К таким действиям относятся: рассмотрение вопроса о привлечении к участию в деле другого ответчика или третьего лица; извещение заинтересованных лиц о производстве по делу; предложение участвующим в деле лицам 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; решение вопроса о вызове руководителей организаций, ^з ^частвующих в деле, для дачи объяснений; принятие мер к обеспечению иска.

Подготовительные действия включают в себя и меры, направленные на создание предпосылок, обеспечивающих явку всех участников процесса в первое же судебное заседание с целью недопущения его отложения по мотивам отсутствия кого-либо из них.

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. На этой стадии в полной мере проявляют себя принципы арбитражного процесса: законность, независимость суда, равенство сторон, состязательность, диспозитив-ность, гласность, сочетание письменного и устного судопроизводства и т.д.

495

Как правило, разбирательство дела в суде первой инстанции происходит в открытом судебном заседании, за исключением случаев, когда требуется охрана государственной или коммерческой тайны. Во время судебного заседания допускается ведение присутствующими в зале письменных заметок, стенограммы, звукозаписи. По разрешению суда возможна кино-, фото-, видеосъемка, а также трансляция судебного заседания по радио и телевидению.

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 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. 14 АПК.

Детальной регламентации хода судебного разбирательства АПК РФ не содержит. В то же время арбитражная судебная практика выработала определенный порядок проведения заседания. В нем можно выделить три последовательно сменяющие друг друга части: 1) подготовительную, 2) рассмотрение дела по существу и 3) 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. В ней должны быть совершены такие процессуальные действия, как проверка явки и полномочий сторон, иных лиц, участвующих в деле; объявление состава суда и разъяснение участвующим в деле лицам их прав (в том числе и право отвода) и обязанностей; разрешение заявлений и ходатайств. Следует отметить, что явка в судебное заседание арбитражного суда не является обязательной. Согласно ст. 119 АПК при неявке истца или ответчика, которые надлежащим образом были извещены о времени и месте судебного заседания, спор может быть разрешен в их отсутствие. При этом от истца требуется заявление о рассмотрении дела без него.

Отводы (самоотводы), заявления, ходатайства, например, об истребовании или приобщении новых доказательств и по другим вопросам, связанным с разбирательством дела, разрешаются судом после заслушивания мнения всех находящихся в судебном заседании лиц, участвующих в деле.

Рассмотрение дела по существу начинается, как правило, с изложения истцом обстоятельств заявленных им требований. Затем заслушиваются объяснения ответчика и других лиц, участвующих в деле. В любом случае всем им должна быть предоставлена равная и в полном объеме возможность высказать свою позицию по делу, предъявить любые необходимые доказательства, участвовать в исследовании

496

и оценке материалов дела. Порядок исследования доказательств устанавливается судьей, председательствующим в деле.

Процессуальные действия сторон по распоряжению своими диспозитивными правами находятся под контролем суда. Так, суд не принимает отказа) от иска, уменьшения размера исковых требований, признания иска и не утверждает мирового соглашения, если это противоречит закону и иным нормативным правовым актам или нарушает права и законные интересы других лиц (ст. 37 АПК).

После исследования доказательств суд выясняет у лиц, участвующих в деле, имеются ли у них какие-либо дополнения, которые могут касаться не только представления дополнительных материалов, но и соображений относительно работы по доказыванию и результатов этой деятельности, их позиции относительно существа спора, законодательства, которое необходимо применить при его разрешении, и какое решение в конечном итоге должно быть принято по делу.

Решение принимается в отдельном помещении после окончания разбирательства дела по существу. Во время принятия решения в этом помещении могут находиться лишь те судьи, которые входят в состав суда, рассмотревшего дело. При коллективном рассмотрении дела решение принимается большинством голосов.

При принятии решения арбитражный суд:

- определяет, какие обстоятельства, имеющие значение для дела, установлены и какие не установлены;
- определяет, какие законы и иные нормативные правовые акты следует и какие не следует применять по данному делу;
- устанавливает права и обязанности лиц, участвующих в деле, и решает, подлежит ли иск удовлетворению.

Решение излагается в письменной форме судьей, председательствующим в деле, и подписывается всеми судьями, входящими в состав суда при коллегиальном рассмотрении дела. Решение арбитражного суда, как и решение суда общей юрисдикции, состоит из четырех частей: вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной (ст. 127 АПК).

После принятия решение объявляется председательствующим в том же судебном заседании. В исключительных случаях по особо сложным делам составление мотивированного решения может быть отложено на срок не более 3 дней. Однако резолютивная часть решения в любом случае подлежит оглашению в том же заседании, в котором закончилось разбирательство дела.

При этом сообщается, когда лица, участвующие в деле, могут ознакомиться с полным текстом решения.

Судебное заседание заканчивается разъяснением порядка обжалования решения арбитражного суда.

Нормальное развитие процесса иногда нарушается возникновением или обнаружением в ходе рассмотрения дела обстоятельств,

497

препятствующих вынесению решения или исключающих возможность рассмотрения дела по существу, что влечет за собой отложение рассмотрения дела или приостановление его рассмотрения, прекращение производства по делу или оставление заявления без рассмотрения. В таких случаях заседание по спору заканчивается вынесением соответствующего определения арбитражного суда. Основания и порядок совершения перечисленных процессуальных действий регламентированы ст. 81-88, 120 АПК.

Решение арбитражного суда должно быть законным и обоснованным. Ошибки, которые обусловлены неправильным применением закона или несоответствием выводов суда фактическим обстоятельствам дела либо недоказанностью наличия или отсутствия этих обстоятельств, могут быть исправлены посредством пересмотра решения.

Пересмотр решений арбитражного суда. В целях гарантии 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 4 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. Осуществление ими права на подачу жалобы с соблюдением установленного порядка и сроков обращения влечет за собой обязательное рассмотрение дела апелляционной инстанцией. Жалоба подается в месячный срок с момента вынесения решения в тот же арбитражный суд субъекта Федерации, который рассмотрел дело по первой инстанции, поскольку именно там находится апелляционная инстанция. Апелляционная жалоба оплачивается государственной пошлиной в размере 50% ставки, установленной для оплаты заявлений о возбуждении дела.

498

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: указываются 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. Правильность решения проверяется 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. В апелляционной инстанции недопустимы также

рассмотрение и разрешение требований, которые ранее не заявлялись в суде первой инстанции.

По результатам рассмотрения дела по жалобе суд апелляционной инстанции вправе: 1) оставить решение суда первой инстанции без изменения, 2) изменить это решение; 3) отменить решение и принять новое; 4) отменить решение с прекращением производства по делу либо оставлением иска без рассмотрения.

Рассмотрение дела в апелляционной инстанции завершается вынесением постановления, которое по содержанию должно отвечать требованиям ст. 159 АПК и вступает в силу с момента его принятия.

Срок рассмотрения дела в апелляционной инстанции установлен в один месяц со дня поступления жалобы в суд.

Объектом кассационной проверки выступают судебные решения и определения суда первой инстанции, а также постановление 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 арбитражными судами субъектов Федерации в первой и апелляционной инстанциях, выступают федеральные арбитражные суды округов.

Содержание кассационной жалобы должно отвечать требованиям ст. 265 АПК РФ. 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

499

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 месячный срок со дня ее поступления вместе с делом в суд кассационной инстанции. Само судебное заседание проходит три этапа: 1) выяснение возможности рассмотрения дела по жалобе в данном судебном заседании, разъяснение прав и обязанностей лицам, участвующим в деле, и разрешение заявленных ими ходатайств; 2) разрешение кассационной жалобы по существу; 3) вынесение и оглашение кассационного постановления.

Суд в составе 3 профессиональных судей, проверяя законность решений и постановлений, вправе: 1) оставить решение первой инстанции или постановления апелляционной инстанции без изменения, а жалобу без удовлетворения; 2) отменить решение первой инстанции или постановление апелляционной инстанции полностью или частично и принять новое решение; 3) 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; 4) изменить решение первой инстанции или постановление апелляционной инстанции; 5) 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; 6) оставить в силе одно из ранее принятых решений

или постановлений.

По результатам рассмотрения дела в кассационном порядке принимается постановление, содержание которого определено ст. 177 АПК РФ. Постановление подписывается всеми судьями.

Вступившие в законную силу решения и постановления всех арбитражных судов Российской Федерации могут быть пересмотрены в порядке надзора по протестам соответствующих должностных лиц. Так, Председатель Высшего Арбитражного Суда РФ и Генеральный прокурор РФ вправе приносить протесты на решения и постановления любого арбитражного суда, за исключением постановлений президиума Высшего Арбитражного Суда РФ. Заместитель Председателя Высшего Арбитражного Суда и заместитель Генерального прокурора РФ вправе приносить протесты на решения и постановления любого арбитражного суда, за исключением решений и постановлений Высшего Арбитражного Суда.

Порядок рассмотрения дела в общих чертах определен законом (ст. 186 АПК РФ). Дело после соблюдения соответствующей

500

процедуры по надзорной жалобе рассматривается в заседании Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ. При рассмотрении дела в порядке надзора, заслушивается доклад по делу судьи Высшего Арбитражного Суда РФ. Члены Президиума вправе задавать вопросы докладчику, а также высказывать свое суждение относительно рассматриваемого в порядке надзора дела. После обсуждения Президиум открытым голосованием принимает постановление. Никто из членов Президиума не вправе воздержаться от голосования. Решение принимается большинством голосов. Постановление подписывается Председателем Высшего Арбитражного Суда РФ и вступает в силу с момента его подписания.

Принимаемые Президиумом решения по рассмотренному делу аналогичны, по сути, тем, которые выносятся кассационной инстанцией, с той лишь разницей, что постановление Президиума так или иначе касается и самого постановления кассационной инстанции.

Пересмотр решения арбитражного суда по *вновь открывшимся обстоятельствам* сравнительно редко встречается на практике. Тем не менее этот способ проверки правильности разрешения дела обладает рядом преимуществ, одно из которых заключается в том, что в качестве суда, исправляющего судебную ошибку, выступает суд, сам ее допустивший. Специфика данной стадии процесса проявляется прежде всего в основаниях пересмотра судебного акта. Это - наличие вновь открывшихся обстоятельств, т.е. юридических фактов, существовавших в момент рассмотрения дела и имеющих существенное значение для его разрешения, которые однако, не были и не могли быть известны ни заявителю, ни суду, рассмотревшему дела без учета этих обстоятельств.

При принятии заявления о пересмотре оно рассматривается в месячный срок со дня его поступления в судебном заседании с извещением лиц, участвующих в деле, неявка которых не препятствует завершению разрешения вопроса. Суд принимает одно из двух решений: либо удовлетворяет заявление о пересмотре и отменяет судебный акт с последующим повторным рассмотрением дела, либо отказывает в пересмотре, в частности, по тем основаниям, что обстоятельство, на которое ссылается заявитель, не носит характера вновь открывшегося. Определение об отказе в пересмотре судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам может быть обжаловано.

501

[454](#) :: [455](#) :: [456](#) :: [457](#) :: [458](#) :: [459](#) :: [460](#) :: [461](#) :: [462](#) :: [463](#) :: [464](#) :: [465](#) :: [466](#) :: [467](#) :: [468](#) :: [469](#) :: [470](#) :: [471](#) :: [472](#) :: [473](#) :: [474](#) :: [475](#) :: [476](#) :: [477](#) :: [478](#) :: [479](#) :: [480](#) :: [481](#) :: [482](#) :: [483](#) :: [484](#) :: [485](#) :: [486](#) :: [487](#) :: [488](#) :: [489](#) :: [490](#) :: [491](#) :: [492](#) :: [493](#) :: [494](#) :: [495](#) :: [496](#) :: [497](#) :: [498](#) :: [499](#) :: [500](#) :: [501](#) :: [Содержание](#) :: [502](#) :: [503](#) :: [504](#) :: [505](#) :: [506](#) :: [507](#) :: [508](#) :: [509](#) :: [510](#) :: [511](#) :: [512](#) :: [513](#) :: [514](#) :: [515](#) :: [516](#) :: [517](#)

Глава 19. АДМИНИСТРАТИВНОЕ ПРАВО И ПРОЦЕСС

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:

- а) *юридическим неравенством сторон*.

Они основаны на административном или ином властном подчинении одной стороны другой. В них доминирует воля субъекта исполнительной власти;

- б) *организационным содержанием*.

Они выражают целенаправленное упорядочивающее воздействие исполнительной власти на общественные отношения в процессе организации исполнения законов, относящихся к руководству экономикой, социально-культурным развитием, административно-политической деятельностью;

- в) *безвозмездностью*. По общему правилу они не имеют денежного выражения оценки.

При совершении исполнительным органом 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.

В предмет административного права входят 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: органы государственной, исполнительной власти и местного самоуправления; государственные и муниципальные служащие; коммерческие и некоммерческие организации; их должностные лица и др.

502

Предметом административного права определяется *специфика метода административно-правового регулирования его отношений*. Данный метод основан на признании:

- а) юридического неравенства сторон, в которых одна сторона обладает властными полномочиями в отношении другой стороны;
- б) права того, что принятие решения стороной, наделенной властными полномочиями, выбор его варианта не зависят от другой стороны;
- в) права стороны, принимающей решение, обеспечивать и контролировать его исполнение;
- г) возможности применения уполномоченными органами принуждения за неисполнение такого решения;
- д) 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 государством для регулирования управленческих отношений, возникающих в процессе организации и функционирования исполнительной власти. Нормы административного права устанавливают статус субъектов управленческого процесса, основу которого 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 определенных 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.

Обязывающие нормы содержат предписание исполнителям совершать действия, указанные в данной норме; *запрещающие* указывают на недопустимость совершения действий, предусмотренных нормой; *уполномочивающие* устанавливают возможность исполнителей действовать по своему усмотрению, избирать вариант своего поведения в дозволенных нормой пределах; *стимулирующие* определяют меры материального и морального воздействия, направленные на обеспечение должного поведения исполнителей.

503

В зависимости от юридических особенностей различают:

- а) материальные нормы, определяющие содержание прав, обязанностей и ответственность субъектов административного права;
- б) процессуальные - предусматривающие порядок их реализации.

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:

- а) административная правосубъектность;
- б) комплекс прав и обязанностей, закрепленных нормами административного права;
- в) 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 и др.

В формировании и осуществлении данного статуса значительную роль играют *органы исполнительной власти и местного самоуправления*.

В пределах предоставленной компетенции они:

- а) 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);
- б) организуют исполнение законов, имеющих непосредственное отношение к административно-правовому положению граждан;
- в) помогают, содействуют гражданам в реализации их конкретных субъективных прав, например, в вопросах социальной защиты;
- г) осуществляют охрану прав и свобод граждан.

Во многих случаях актами органов государственного управления и местного самоуправления конкретизируются права и обязанности, установленные в общем виде конституциями, отдельными законодательными актами. Например, конституционное право на высшее образование конкретизировано не только Законом РФ от 10 июля 1992 г. "Об образовании" (в ред. от 13 января 1996 г.), но и Типовым

504

положением о высшем учебном заведении, утвержденным Правительством РФ.

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.

Административно-правовое положение граждан определяется прежде всего объемом и характером их административной правосубъектности, которую образуют административная правоспособность и дееспособность.

Под *административной правоспособностью* гражданина понимается признаваемая за ним законом возможность быть субъектом административного права, иметь права и обязанности административно-правового характера. Она возникает с момента рождения гражданина и прекращается с его смертью. Объем и содержание названной правоспособности устанавливаются и изменяются при помощи норм административного права.

Административная правоспособность граждан не может быть отчуждаема или передаваема. Ее объем изменяется лишь законом. Для отдельных граждан эта правоспособность может быть временно ограничена в случаях и в порядке, определяемых законодательством, например, в связи с совершением уголовного или административного правонарушения, за которые закон предусматривает санкции в виде лишения свободы, лишения специальных прав и других правоограничений. Так, УК РФ устанавливает в качестве меры наказания возможность лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью.

Административное право также устанавливает исключительные случаи временного лишения или ограничения отдельных граждан некоторых прав за нарушения. Так, Кодекс РФ об административных правонарушениях предусматривает возможность лишения гражданина специально предоставленного ему права управления транспортным средством, права охоты. Режим чрезвычайного положения предполагает возможность введения в соответствии с федеральным конституционным законом ограничений прав и свобод граждан с указанием пределов и срока их действия.

Основной особенностью административной правоспособности является то, что ее осуществление предполагает различные условия и характер взаимодействия с системой исполнительной власти.

Система исполнительной власти остается важнейшей сферой реализации административной правоспособности граждан, т.е. возможности вступать в административные правоотношения. При этом другой стороной в таких правоотношениях являются орган исполнительной власти (должностное лицо) либо организация или ее представитель, обладающие полномочиями административно-правового характера.

505

На осуществление административной правоспособности влияют разнообразные фактические обстоятельства, наличие которых порождает у граждан соответствующие субъективные права и обязанности. Например, законом предусмотрены условия, при наличии которых гражданин приобретает право на альтернативную военную службу. Подобные обстоятельства влияют на содержание административной правоспособности.

Связь реализации административной правоспособности с теми или иными реальными обстоятельствами обусловлена необходимостью обеспечения общественной безопасности, охраны здоровья, наиболее правильного использования способностей и активности граждан в социальной деятельности.

Административная правоспособность граждан служит основой их административной дееспособности, являющейся необходимым условием реализации этой правоспособности, а также субъективных прав и обязанностей граждан в конкретных административных правоотношениях.

Административная дееспособность гражданина - признанная за ним способность личными действиями: а) приобретать права и обязанности административно-правового характера; б) осуществлять их. Такая дееспособность включает также способность гражданина нести ответственность за совершенные правонарушения в соответствии с действующими правовыми актами.

Момент возникновения административной дееспособности гражданина не определен законодательством единообразно и четко. В полном объеме она возникает по достижении 18-летнего возраста. Однако момент возникновения административной дееспособности остается неопределенным. 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.

Не все граждане Российской Федерации обладают одинаковой административной дееспособностью. Это во многом определяется особенностями управленческих отношений, в которых приобретение и осуществление соответствующих прав и обязанностей личными действиями предполагают наличие определенного уровня умственного и психического развития, жизненного опыта, способности отдавать отчет в последствиях своих действий и т.д.

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, на объединение, обращение в государственные органы и органы местного самоуправления, передвижение, сбор и распространение информации; обязанности сохранять природу и

506

окружающую среду; бережно относиться к природным богатствам; защищать Отечество и др.

Действующим законодательством предусматриваются различные организационно-правовые гарантии прав граждан, как судебные, так и внесудебные.

Усиливается влияние судов на укрепление законности в правотворческой и правоприменительной деятельности органов исполнительной власти, местного самоуправления и их должностных лиц. Законодательство последовательно расширяет возможности судебного обжалования их правовых актов. Суды рассматривают жалобы на действия и решения, нарушающие права и свободы граждан.

В соответствии с Конституцией РФ учреждена должность Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации, действующего на основании Федерального конституционного закона от 26 февраля 1997 г. № 1-ФКЗ. Он призван способствовать восстановлению нарушенных прав, совершенствованию законодательства о правах человека и гражданина, приведению его в соответствие с общепринятыми принципами и нормами международного права, правовому просвещению по вопросам прав и свобод человека, форм и методов их защиты.

Роль органов государственного управления, местного самоуправления и их должностных лиц в реализации прав и свобод граждан, выполнении ими своих обязанностей определяется тем, что они непосредственно исполняют законы, а также наделены обширными юрисдикционными полномочиями, использование которых нередко касается осуществления прав, свобод и обязанностей граждан.

Гарантии прав граждан. Важнейшим элементом статуса граждан являются организационно-правовые гарантии их прав и свобод. 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 органов исполнительной власти и 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 РФ предусмотрено учреждение должности

507

Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации. Полномочия Уполномоченного по правам человека, 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.

Уполномоченный обязан направлять органам и лицам, в решениях или действиях которых он усматривает нарушения прав и свобод граждан, свое заключение с рекомендациями о возможных и необходимых мерах восстановления нарушенных прав. Ответ о результатах рассмотрения заключения должен быть дан Уполномоченному в течение одного месяца.

Уполномоченный может обратиться в суд с заявлением в защиту прав и свобод; в компетентные государственные органы с ходатайством о возбуждении дисциплинарного или административного производства либо уголовного дела в отношении должностных лиц, в решении или в действиях которых усматриваются нарушения прав и свобод; в суд или в прокуратуру с ходатайством о проверке вступившего в законную силу решения, приговора суда, определения или постановления суда, либо постановления судьи; в Конституционный Суд РФ на нарушения конституционных прав и свобод граждан законом, примененным или подлежащим применению в конкретном деле.

Одним из направлений деятельности органов прокуратуры являются рассмотрение и проверка заявлений, жалоб и иных сообщений о нарушении прав и свобод человека и гражданина. В случае выявления нарушений принимаются меры по их пресечению и предупреждению, привлечению к ответственности виновных в нарушении лиц.

Защиту прав и свобод граждан осуществляют на профессиональной основе адвокатура, а также другие негосударственные организации: профессиональные союзы, общества по защите прав потребителей.

Специфическим способом защиты прав и свобод служит право граждан на обжалование действий и решений, нарушающих права и свободы граждан. В настоящее время действует Закон РФ от 27 апреля 1993 г. " Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан" (с изм. и доп. от 15 ноября 1995 г.). 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.

508

Обжалованию подлежат действия (решения), в том числе представление информации, ставшей основанием для совершения действий (принятия решений), в результате которых:

- а) нарушены права и свободы граждан;
- б) созданы препятствия для осуществления гражданином его прав и свобод;
- в) незаконно на гражданина возложена какая-либо обязанность или он незаконно привлечен к какой-либо ответственности.

Гражданин вправе обжаловать бездействие упомянутых органов, предприятий, объединений, должностных лиц, государственных служащих, повлекшее за собой такие последствия. Он может обжаловать вышеназванные действия (решения), а также послужившую для их совершения информацию либо то и другое одновременно.

В порядке, предусмотренном названным Законом, не могут быть обжалованы действия (решения), проверка которых отнесена законодательством к исключительной компетенции Конституционного Суда РФ; действия (решения), в отношении которых законодательством предусмотрен иной порядок судебного обжалования. В данном случае речь идет не об ограничении судебного обжалования, а лишь о пределах действия указанного Закона, о различных правовых режимах обжалования в суд.

Закон устанавливает альтернативный порядок обжалования. Гражданин по своему усмотрению может обратиться с жалобой непосредственно в суд либо к вышестоящему в порядке подчиненности органу (должностному лицу). Орган (должностное лицо) обязан 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.

Жалоба может быть подана гражданином, права которого нарушены, или надлежаще уполномоченным его представителем в суд по месту жительства либо в суд по месту нахождения органа (должностного лица), нарушившего права гражданина.

С жалобой в суд гражданин может обратиться в установленные сроки: в течение трех месяцев со дня, когда ему стало известно о нарушении его прав; одного месяца со дня отказа в удовлетворении жалобы вышестоящим органом (должностным лицом) или со дня истечения месячного срока после подачи жалобы, если гражданином не был получен на нее письменный ответ. Жалоба рассматривается судом по правилам гражданского судопроизводства.

Суд, признав обжалуемое действие (решение) незаконным, отменяет примененные к гражданину меры ответственности либо иным путем восстанавливает его нарушенные права и свободы. Установив обоснованность жалобы, суд решает также вопрос об ответственности соответствующих субъектов за действия (решения), приведшие к нарушению прав и свобод гражданина. В отношении государственных служащих суд определяет меру ответственности, предусмотренной

509

законами об ответственности данного государственного служащего, вплоть до представления об увольнении.

Ответственность может быть возложена как на тех, чьи действия (решения) признаны незаконными, так и на тех, кем представлена информация, ставшая основанием для незаконных действий (решений), указанных в законе, т.е. повлекших нарушение прав и свобод и т.д. Признав обжалуемое действие (решение) законным, суд отказывает в удовлетворении жалобы.

Органы исполнительной власти. Данные органы представляют собой разновидность государственных органов; их главное назначение - осуществление исполнительной власти.

В систему органов исполнительной власти входят: а) федеральные органы исполнительной власти; б) органы исполнительной власти субъектов Федерации.

Структура федеральных органов исполнительной власти определяется Президентом РФ. В соответствии с Указом Президента РФ от 17 мая 2000 г. №867 "О структуре федеральных органов исполнительной власти" в нее входят следующие звенья.

Правительство РФ. Основы его правового положения определяются Конституцией РФ и Федеральным конституционным законом от 17 декабря 1997 г. № 2-ФКЗ "О Правительстве Российской Федерации".

Правительство - 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 возложены 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; осуществляет предоставленное ему право законодательной инициативы.

Правительство РФ обладает широкими полномочиями в различных отраслях и сферах общественной жизни (экономики, в сфере бюджетной, финансовой, кредитной и денежной политики, обеспечения законности, прав и свобод граждан, обороны и безопасности РФ и др.).

Федеральное министерство - федеральный орган исполнительной власти, призванный осуществлять различные по характеру виды деятельности; проводить государственную политику в установленной сфере; осуществлять управление соответствующей областью

510

деятельности; координировать деятельность иных федеральных органов исполнительной власти. Например, действуют министерства: по атомной энергии, внутренних дел, здравоохранения, образования, обороны и др.

Государственный комитет РФ, федеральная комиссия - федеральные органы исполнительной власти призваны осуществлять на коллегиальной основе межотраслевую координацию по вопросам, отнесенным к их ведению; функциональное регулирование в определенной сфере деятельности. Например, госкомитеты: по рыболовству, по стандартизации и метрологии; комиссии: по рынку ценных бумаг, энергетическая.

Федеральная служба, российское агентство, федеральные надзоры России являются федеральными органами исполнительной власти, осуществляющими специальные (исполнительные, контрольные, регулирующие и др.) функции в установленных сферах. Например, Российское навигационно-космическое агентство; Российское агентство по судостроению; Служба внешней разведки РФ; Федеральная служба налоговой полиции РФ.

В систему органов исполнительной власти субъекта РФ входят:

- а) высший орган исполнительной власти;
- б) иные органы исполнительной власти.

Формы органов исполнительной власти в субъектах РФ определяются с учетом исторических, национальных и иных традиций данного субъекта. Так, в качестве высших органов в одних субъектах действуют правительства, в других - советы министров, в третьих - кабинеты министров.

Среди иных органов исполнительной власти субъектов РФ имеются министерства, государственные комитеты, департаменты, главные управления, управления, отделы и т.д.

Образование, формирование и деятельность исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации регулируются Конституцией РФ, федеральными законами, а также конституцией республики, уставом субъекта Федерации, законами и иными нормативными правовыми актами субъектов Федерации.

Государственные служащие. Действующие правовые акты не содержат общего понятия государственного служащего, охватывающего все их разновидности: служащих государственных органов, военнослужащих, служащих таможенных организаций и др.

Применительно к государственным органам понятие государственного служащего сформулировано в Федеральном законе от 31 июля 1995 г. № 119-ФЗ "Об основах государственной службы Российской Федерации". По этому Закону не все лица, занимающие должности в государственных органах, признаются государственными служащими. Под этим углом зрения выделяются государственные и негосударственные должности. Государственные должности делятся на три категории: "А", "Б", "В".

511

К категории "А" относятся государственные должности, устанавливаемые Конституцией РФ, федеральными законами, конституциями, уставами субъектов Федерации для непосредственного исполнения полномочий государственных органов (Президент и Председатель Правительства РФ, министры и т.д.).

К категории "Б" относятся государственные должности, учреждаемые в соответствии с законодательством Российской Федерации для непосредственного обеспечения исполнения полномочий лицами, замещающими государственные должности категории "А" (помощники Президента, Председателя Правительства РФ и т.д.).

К категории "В" относятся государственные должности, учреждаемые государственными органами для исполнения и обеспечения их полномочий.

Должности категорий "Б" и "В" признаются должностями государственной службы, а замещающие их лица - государственными служащими. В соответствии с этим *государственным служащим* признается

гражданин РФ, исполняющий в порядке, установленном законом, обязанности по государственной должности государственной службы за денежное вознаграждение, выплачиваемое за счет средств федерального бюджета или средств бюджета соответствующего субъекта Федерации.

Государственные должности категории "А" не признаются государственными должностями государственной службы, следовательно, занимающие их лица не относятся к государственным служащим.

Содержание правового положения государственного служащего составляют его права, обязанности и ответственность. Они в общем виде для всех государственных служащих определены Законом "Об основах государственной службы Российской Федерации". Другие права и обязанности государственных служащих, именуемые в литературе специальными, устанавливаются применительно к особенностям выполняемых ими функций иными законами и подзаконными актами.

Общие права и обязанности государственного служащего могут быть подразделены на две подгруппы.

Первую составляют обязанности и права, относящиеся к существу служебной деятельности, например: добросовестно исполнять должностные обязанности; обеспечивать соблюдение и защиту прав и законных интересов граждан; исполнять приказы, распоряжения и указания вышестоящих в порядке подчиненности руководителей, отданные в пределах их должностных полномочий, за исключением незаконных; поддерживать уровень квалификации, достаточный для исполнения служебных обязанностей; право государственного служащего на ознакомление с документами, определяющими его права и обязанности по занимаемой государственной должности государственной службы; получать необходимые для исполнения должностных обязанностей информацию и материалы и т.д.

512

Вторую подгруппу составляют служебные права и обязанности, сопутствующие статусу государственных служащих. Так, они обязаны не совершать действий, приводящих к подрыву авторитета государственной службы; имеют право знакомиться по первому требованию со всеми материалами своего личного дела, требовать приобщения к личному делу своих объяснений. Обязанности и права этой подгруппы не влияют на содержание служебной деятельности.

Конституция РФ устанавливает, что граждане Российской Федерации имеют равный доступ к государственной службе (ст. 32).

В целях повышения эффективности осуществления государственной службы правовыми актами и прежде всего Законом "Об основах государственной службы Российской Федерации" установлены ограничения поступления на государственную службу, а также общегражданских прав государственных служащих.

Гражданин не может быть принят на государственную должность в случаях:

- а) признания его судом недееспособным или ограниченно дееспособным;
- б) лишения его судом права занимать государственные должности государственной службы в течение определенного срока;
- в) наличия заболевания, препятствующего выполнению должностных полномочий, если специальные требования к состоянию здоровья установлены для соответствующих должностей;
- г) наличия близкого родства или свойства с государственными служащими, если их служба связана с непосредственной подчиненностью и непосредственной подконтрольностью одного другому. К лицам, находящимся в отношениях близкого родства или свойства, отнесены родители, супруги, их братья, сестры, дети, а также братья, сестры, родители и дети супругов;
- д) отказа от прохождения процедуры оформления допуска к сведениям, составляющим государственную или иную охраняемую законом тайну, если служба будет связана с

- использованием таких сведений;
- е) наличия гражданства иностранного государства, если доступ к государственной службе не урегулирован на взаимной основе межгосударственными соглашениями;
- ж) отказа от предоставления сведений в органы налоговой службы о полученных доходах и имуществе, принадлежащем претенденту на должность на праве собственности, являющихся объектом налогообложения.

Правоограничения государственных служащих обусловлены особенностями государственной службы, неотделимой от государственной власти. Поэтому должны быть определены, в частности, правовые препятствия возможному злоупотреблению принадлежностью к этой власти.

513

Установленные правоограничения заключаются в основном в том, что государственный служащий не вправе:

- а) заниматься другой оплачиваемой деятельностью, кроме педагогической, научной и иной творческой деятельности;
- б) быть депутатом законодательного (представительного) органа Российской Федерации, аналогичных органов ее субъектов и органов местного самоуправления;
- в) заниматься предпринимательской деятельностью лично или через доверенных лиц;
- г) состоять членом органа управления коммерческой организации, если иное не предусмотрено федеральным законом или если ему в установленном порядке не поручено участвовать в управлении этой организацией;
- д) быть поверенным или представителем по делам третьих лиц в государственном органе, в котором он состоит на государственной службе либо который непосредственно подчинен или непосредственно подконтролен ему;
- е) использовать в неслужебных целях средства материального, технического, финансового и информационного обеспечения, другое государственное имущество и служебную информацию;
- ж) получать гонорары за публикации и выступления в качестве государственного служащего;
- з) получать от физических и юридических лиц вознаграждения, связанные с исполнением должностных обязанностей, в том числе после выхода на пенсию (подарки, ссуды, услуги и др.);
- и) принимать участие в забастовках;
- к) использовать свое служебное положение в интересах политических партий, общественных, в том числе религиозных, объединений для пропаганды отношений к ним.

Установленные ограничения не преследуют цели ущемления гражданских прав государственных служащих и направлены на обеспечение независимости их служебной деятельности, против коррупции, на создание нормальных условий для работы государственного аппарата.

Государственная служба прекращается в результате увольнения государственного служащего на основании и в порядке, установленных правовыми актами. Оно возможно по инициативе самого государственного служащего и компетентного государственного органа или должностного лица.

Основания увольнения по инициативе государственного органа или должностного лица предусмотрены законодательством о труде. Ряд специфических оснований, обусловленных особенностями поступления на государственную службу и ее прохождения, установлен Законом "Об основах государственной службы Российской Федерации". Подавляющее большинство конкретизированных здесь оснований не связано с отношением государственного служащего

514

к выполнению им должностных обязанностей. К ним относятся: увольнение в связи с достижением пенсионного возраста, установленного для замещения государственной службы; прекращением

гражданства Российской Федерации; несоблюдением ограничений, установленных для государственных служащих; наличием заболевания, препятствующего исполнению должностных обязанностей.

Вместе с тем по Закону основаниями увольнения являются несоблюдение обязанностей, установленных для государственных служащих этим Законом; разглашение сведений, составляющих государственную или иную охраняемую законом тайну. Как было сказано, перечень обязанностей государственных служащих дан в этом Законе. Характер этих обязанностей определен таким образом, что их несоблюдение может служить общим основанием для прекращения государственной службы.

Предельный возраст нахождения на государственной службе установлен в 60 лет. Затем возможно продление уполномоченным органом или должностным лицом срока нахождения на государственной службе, но каждый раз не более чем на один год. Продление после достижения 65 лет не допускается. В дальнейшем государственный служащий может работать в государственном органе на условиях срочного трудового контракта.

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 состоит в том, что он содержит правовые нормы, регулирующие соответствующие отношения. Как и нормы, акт может быть постоянным или временным, распространяться на персонально неопределенный круг субъектов и т.п. 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. Это правовая форма реализации норм

515

права, представляющая собой юридический факт, влекущий возникновение, изменение, прекращение административных, гражданских, трудовых и других конкретных правоотношений.

Важным является деление правовых актов управления 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 Федерации 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 мая 1996 г. № 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:

1. административная ответственность устанавливается законами РФ и не противоречащими им законами субъектов Федерации. Основным актом, регламентирующим ответственность за административные правонарушения, является Кодекс РФ об административных правонарушениях, введенный в действие с 1 июля 2002 г. Его действие распространяется не только на физических лиц, но также и на юридических лиц за указанные в нем правонарушения;
2. *основанием административной ответственности является совершение административного правонарушения*, под которым понимается противоправное, виновное (умышленное или неосторожное) действие или бездействие физического или юридического лица, за которое названным Кодексом или законами субъектов Федерации установлена административная ответственность;

516

3. за административные правонарушения предусмотрены административные наказания. Административным наказанием признается мера ответственности за административное правонарушение. Видами административных наказаний являются: предупреждение; административный штраф; возмездное изъятие орудия совершения или предмета административного правонарушения; конфискация орудия совершения или предмета административного правонарушения; лишение специального права, предоставленного физическому лицу (права управления транспортным средством, права охоты); административный арест; административное выдворение из пределов Российской Федерации иностранных граждан и лиц без гражданства; дисквалификация.

Сущность этих взысканий и правила их наложения определены КоАП РФ.

КоАП РФ 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 ч. 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;

4. *субъектами административной ответственности* могут быть как физические лица (вменяемые,

- достигшие 16-летнего возраста), так и юридические лица;
5. административные наказания назначаются широким кругом уполномоченных органов и должностных лиц: исполнительной власти, местного самоуправления, а также судами (судьями). Их компетенция установлена КоАП РФ;
 6. административные взыскания налагаются органами и должностными лицами на не подчиненных им правонарушителей (например, инспектором ГИБДД на нарушителей правил дорожного движения и т.п.);
 7. меры административной ответственности применяются в соответствии с законом, регламентирующим производство по делам об административных правонарушениях (КоАП РФ);
 8. применение административной ответственности *не влечет судимости*. Лицо, которому назначено административное наказание, считается подвергнутым данному наказанию в течение одного года

517

со дня окончания исполнения постановления о назначении наказания.

Административный процесс - урегулированный административно-процессуальными нормами порядок разрешения индивидуальных дел, возникающих при реализации исполнительной власти, имеющий целью укрепление правопорядка в обществе. Имеются в виду прежде всего разрешение споров (например, о законности действий должностного лица) и применение мер государственного воздействия к физическому и юридическому лицу. 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, могут быть органы исполнительной власти и местного самоуправления и их должностные лица, а также суды (судьи); например, суды разрешают жалобы на постановления о применении мер административной ответственности и др.

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 РФ.

Задачами данного производства являются своевременное, полное и объективное выяснение обстоятельств каждого дела, разрешение его в точном соответствии с законодательством, обеспечение исполнения вынесенного постановления, а также выявление причин и условий, способствующих совершению административных правонарушений, предупреждение правонарушений, воспитание граждан в духе соблюдения законов, укрепление законности.

В ст. 24.5 КоАП РФ названы обстоятельства, при наличии которых исключается производство по делу об административных правонарушениях. Это отсутствие события правонарушения, недостижение лицом на момент совершения правонарушения 16-летнего возраста, невменяемость физического лица, совершившего противоправное действие или бездействие, и др.

Производство может осуществляться: а) 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 РФ; б) 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.

518

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 постановления. 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 и др. (ст. 28.2 КоАП РФ). 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 РФ 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, государственные инспекции труда и многие другие), 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 15-дневный срок со дня получения органом (должностным лицом), правомочным рассматривать дела, протокола (постановления) об административном правонарушении и других материалов. 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 в отношении лица, подвергнутого административному задержанию, - не позднее 48 часов.

Дело об административном правонарушении рассматривается в присутствии лица, привлекаемого к ответственности. 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.

519

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 РФ), 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 РФ.

520

[502](#) :: [503](#) :: [504](#) :: [505](#) :: [506](#) :: [507](#) :: [508](#) :: [509](#) :: [510](#) :: [511](#) :: [512](#) :: [513](#) :: [514](#) :: [515](#) :: [516](#) :: [517](#) :: [518](#) :: [519](#) :: [520](#) :: [Содержание](#)
[521](#) :: [522](#) :: [523](#) :: [524](#) :: [525](#) :: [526](#) :: [527](#) :: [528](#) :: [529](#) :: [530](#) :: [531](#) :: [532](#) :: [533](#) :: [534](#) :: [535](#) :: [536](#) :: [537](#) :: [Содержание](#)

Глава 20.. ОСНОВНЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ ТАМОЖЕННОГО ПРАВА

С понятием "таможня" каждый из нас встречается, когда пересекает границу государства, отправляясь либо в командировку, либо на отдых. В этом случае нам предлагают пройти таможенный контроль. То же самое происходит при международном обмене (торговле) товарами.

Процедура прохождения таможенной проверки подчинена определенным правилам, соблюдение которых обязательно для всех без исключения лиц (физических и юридических), перемещающих через границу товары. Компетенцией в области контроля за выполнением установленных таможенных правил наделены соответствующие государственные структуры - *таможенные органы*.

Термин "таможенный" применительно к товарам означает "*подконтрольный*" (подлежащий проверке) и "*налогооблагаемый*".

Основное законодательное закрепление таможенных правила получили в *Таможенном кодексе РФ* 1993 г. (далее в главе - ТК РФ) и Законе РФ от 21 мая 1993 г. "О таможенном тарифе". Отдельные положения указанных законов нашли развитие в подзаконных документах (указах Президента РФ, постановлениях Правительства РФ и приказах Государственного таможенного комитета РФ).

Вся совокупность таможенных правил, содержащихся в различных нормативных правовых актах, носит название *таможенного права*.

Соответственно отношения, возникающие по поводу перемещения товаров (транспортных средств) через границу и регулируемые нормами таможенного права, называются *таможенно-правовыми*.

Участниками таможенных правоотношений являются, с одной стороны, таможенные органы (их должностные лица), с другой стороны - лица, перемещающие через границу товары (транспортные средства), а также лица, оказывающие услуги в связи с таким перемещением (таможенные брокеры, таможенные перевозчики, владельцы складов).

Таможенные органы представляют собой федеральные органы исполнительной власти, образующие единую систему с вертикальным подчинением. Возглавляет данную систему *Государственный таможенный комитет РФ* (ГТК России). Далее идут *региональные таможенные управления* (по числу и территориям федеральных округов: Дальневосточное, Приволжское, Северо-Западное, Сибирское, Уральское, Центральное, Южное), затем *таможни* и *таможенные посты*. Функции таможенного оформления и контроля

521

непосредственно реализуют такие таможенные органы, как тамож*-ни и таможенные посты.

В качестве иных участников таможенных правоотношений выступают лица, перемещающие через границу товары и транспортные средства. Данные категории лиц подразделяются на *участников внешнеэкономической деятельности* - хозяйствующих субъектов (юридических лиц и индивидуальных предпринимателей) и *физических лиц, перемещающих товары не для предпринимательских целей* (для собственного пользования и потребления). При этом лица, перемещающие товары, могут иметь

еще одно название - *декларанты*, проистекающее из обязанности представления на перемещаемые товары таможенной декларации.

Кроме того, участниками таможенно-правовых отношений являются лица, занимающиеся предпринимательской деятельностью в сфере таможенного дела: владельцы таможенных складов, складов временного хранения, магазинов беспошлинной торговли, таможенные брокеры (организации, оказывающие услуги по таможенному оформлению товаров), таможенные перевозчики (специализирующиеся на перевозке товаров, находящихся под таможенным контролем). Однако в отличие, например, от международных перевозчиков таможенными перевозчиками могут быть только российские транспортные организации, осуществляющие перевозку товаров в пределах РФ.

Предпринимательская деятельность в сфере таможенного дела подлежит *лицензированию*. Выдачу лицензий и последующий контроль за соблюдением условий оказания услуг в таможенной сфере осуществляют таможенные органы.

Как известно, источниками появления и развития любых правоотношений служат юридические факты, т.е. события, с которыми связаны возникновения, изменения либо прекращения определенных прав и обязанностей лиц. Применительно к таможенному праву таких фактов можно выделить несколько. Первый и основной факт обусловлен *перемещением товара* (транспортного средства) через таможенную границу РФ. Именно с момента и в силу такого перемещения на товар "обрушиваются" все требования таможенного законодательства, а лицо, перемещающее товар, обязано совершить необходимые формальности в соответствии с этими требованиями. Другим юридическим фактом является *обращение в таможенный орган за получением лицензии на право оказания таможенных услуг* (по оформлению, хранению, перевозке товаров, находящихся под таможенным контролем). Данное обращение порождает у таможенного органа обязанность проверки предоставленных на получение лицензии документов и, в случае выдачи лицензии, последующего контроля такой деятельности.

Важно подчеркнуть, что инициатива возникновения таможенно-правовых отношений исходит, как правило, от физических и

522

юридических лиц, поскольку перемещение товара через границу, равно как и оказание таможенных услуг, основано на волеизъявлении данных субъектов.

В зависимости от целей перемещения товаров через границу (последующая продажа, переработка, транзит, хранение на территории РФ, выставка и др.) таможенным законодательством предусмотрены и различные варианты возможных операций с перемещенными товарами. Соответственно различаются взаимные права и обязанности участников таможенно-правовых отношений. Особенности статуса лиц во многом определяются конкретным правовым институтом (относительно самостоятельной совокупностью правил поведения, объединенных целевым признаком, например, производство таможенного оформления, осуществление таможенного контроля, таможенные режимы).

Все таможенно-правовые институты взаимосвязаны между собой образуя систему (функциональное единство). Такая система называется *системой таможенного права*.

Данные правила устанавливают как общие, так и специальные требования для товаров и транспортных средств, перемещаемых через границу. Суть таких требований заключается в обязательном прохождении таможенного контроля и оформления, уплате таможенных платежей, а также выборе таможенного режима. Последний, в свою очередь, относится к специальным требованиям, устанавливающим пределы пользования и распоряжения товаром. Каждый таможенный режим (временный ввоз (вывоз), транзит, переработка, хранение и др.) предусматривает свои ограничения и дозволения.

Для изучения положений таможенного права важно знание используемого в нем понятийного аппарата.

Таможенная территория РФ представляет собой государственную территорию РФ, за исключением находящихся на этой территории свободных таможенных зон и свободных складов.

Пределы таможенной территории называются *таможенной границей*.

Как несложно заметить, таможенная и государственная территории в основном совпадают, что соответственно относится и к их границам. Единственным исключением являются *свободные таможенные зоны и свободные склады*. Будучи расположенными на государственной территории РФ, свободные таможенные зоны и свободные склады в свете таможенного законодательства рассматриваются как находящиеся вне таможенной территории РФ. Коль скоро это так, то ввозимые на данные территории товары и транспортные средства освобождаются от уплаты таможенных платежей, что делает такие участки местности наиболее привлекательными с экономической точки зрения. Таким образом, свободные таможенные зоны и свободные склады представляют собой экономико-правовые модели, предусматривающие льготные режимы таможенного налогообложения

523

в пределах границ отдельных территорий. Границы свободных складов и свободных таможенных зон имеют статус таможенных границ РФ, а перемещение через них товаров и транспортных средств порождает обязанность прохождения таможенного оформления и контроля. В настоящее время статус свободных таможенных зон имеют Калининградская и Магаданская области.

Под *перемещением через таможенную границу* РФ в общем виде понимаются действия по ввозу товаров и транспортных средств на таможенную территорию РФ и вывозу за ее пределы.

При *ввозе* под перемещением понимается фактическое пересечение товаром или транспортным средством таможенной границы РФ.

При *вывозе* под перемещением понимается подача заявления (таможенной декларации) о намерении вывезти товар или транспортное средство за пределы таможенной территории РФ.

Важно заметить, что при вывозе понятие перемещения не совпадает с понятием пересечения таможенной границы, т.е. до того, как товар или транспортное средство покинет таможенную территорию, они уже становятся перемещаемыми. Объясняется это возможностью для таможенных органов выполнить все контрольные мероприятия, пока товар (транспортное средство) находится на территории РФ.

Под *товаром для таможенных целей*, т.е. для определения предмета таможенного оформления и контроля, понимается любое движимое имущество, включая валюту и валютные ценности, транспортные средства и электроэнергию.

Если транспортное средство используется исключительно для международных перевозок пассажиров либо грузов и в связи с этим периодически пересекает таможенную границу РФ, то оно уже не имеет статус товара, оставаясь предметом таможенного оформления и контроля. Выделение из категории товаров транспортных средств, не являющихся предметом купли-продажи, мены, дарения и т.п., освобождает последние от обложения таможенными платежами.

Важное значение в таможенном праве имеет статус товара. Другими словами, к какому товару относится перемещаемое через таможенную границу имущество - российскому или иностранному. Российским товар может быть не только в силу его происхождения (произведен, добыт, выращен на территории РФ), но и по причине ввоза и уплаты всех причитающихся таможенных платежей. В этой ситуации таможенное законодательство более не предусматривает каких-либо требований и ограничений на товар, а потому последний в таможенных целях рассматривается как российский, в

отношении которого таможенный контроль завершен. Таким образом, российский товар - товар, находящийся на таможенной территории РФ в свободном от ограничений со стороны таможенного законодательства обращении. Соответственно товар, не отвечающий критериям российского, рассматривается как иностранный.

524

Таможенное законодательство предусматривает, что в отдельных случаях вывезенный за пределы таможенной территории РФ российский товар может быть возвращен обратно на эту территорию с освобождением от уплаты таможенных платежей (таможенный режим реимпорта товаров).

Получив первоначальное представление об основных понятиях, используемых в таможенном законодательстве, остановимся на отдельных таможенно-правовых институтах.

В соответствии с п. 15 ст. 18 ТК РФ *таможенное оформление* представляет собой процедуру помещения товаров и транспортных средств под избранный таможенный режим и завершение действия этого режима.

Содержанием данной процедуры являются:

действия лиц, перемещающих товары и транспортные средства через таможенную границу РФ, по подаче уведомлений (о перемещении товаров и транспортных средств), документов и сведений, необходимых для таможенных целей; действия по уплате таможенных платежей, а также фактическое представление перемещаемых товаров и транспортных средств для таможенного досмотра;

адекватные действия таможенных органов по приему уведомлений (о перемещении), проверке документов и сведений, необходимых для таможенных целей, взиманию таможенных платежей, досмотру товаров и транспортных средств, а также действия по принятию решений о допустимости применения заявленного таможенного режима, включая документальное отражение принятого решения (штамп на декларации типа "выпуск разрешен").

Таможенное оформление, будучи процедурой, состоит из стадии предварительного таможенного оформления и стадии основного таможенного оформления.

На *стадии предварительного таможенного оформления* подается уведомление о перемещении товара, и далее товар помещается на хранение (до завершения таможенного оформления в целом) в специально обустроенные и охраняемые места - склады временного хранения. Если склад временного хранения расположен на некотором удалении от места перемещения через таможенную границу РФ, то для помещения товара на склад применяется специальная процедура транспортировки - *доставка под таможенным контролем*. Данная операция также относится к предварительному таможенному оформлению.

После того как товар размещен на складе временного хранения, устанавливается специальный срок (15 дней) на подачу *таможенной декларации*. До подачи таможенной декларации товар может осматриваться, измеряться, пересчитываться и т.д. Возможен также отбор проб и образцов для экспертных исследований. Все перечисленные действия, предшествующие подаче таможенной декларации, называются *предварительными операциями*.

525

С момента подачи таможенной декларации начинается вторая - основная стадия таможенного оформления, которая называется *таможенным декларированием*.

Особенность таможенного декларирования заключается в том, что, во-первых, требуется представить специальный таможенный документ - декларацию; во-вторых, указать в декларации избранный

таможенный режим. Сообщаемые в таможенной декларации данные (стоимость товара, его наименование, количество, страна происхождения и др.) необходимы для целей налогообложения и контроля (таможенные цели).

Характерной чертой основного таможенного оформления является также круг возможных его участников - *декларантов*. Под декларантами понимаются лица, имеющее право на подачу таможенной декларации и отвечающие за достоверность указанных в декларации сведений. Примечательно, что при перемещении товаров через таможенную границу РФ физическими лицами декларантами могут выступать граждане РФ и иностранные граждане. Если же товары перемещаются хозяйствующими субъектами (организациями либо индивидуальными предпринимателями), то в качестве декларантов могут выступать только российские лица. Однако это не означает какую-либо дискриминацию иностранных участников внешнеэкономической деятельности. Данные лица также могут перемещать через таможенную границу РФ товары, но для целей декларирования им необходимо обратиться к услугам российских организаций-посредников - *таможенных брокеров*.

Завершением проверки таможенной декларации и принятием таможенным органом решения о возможности применения избранного таможенного режима завершается процедура таможенного оформления товаров и транспортных средств.

Главная особенность нахождения товаров в процессе таможенного оформления заключается в ограничении со стороны таможенного законодательства прав собственности на них. Другими словами, никто не вправе пользоваться и распоряжаться товарами, таможенное оформление которых не завершено.

Под *таможенным контролем* понимается осуществляемая таможенными органами РФ проверка перемещаемых через таможенную границу РФ товаров и транспортных средств, документов и сведений, необходимых для таможенных целей, а также надзор (разновидность проверки) за предпринимательской деятельностью (рынок таможенных услуг) в сфере таможенного дела.

Таможенный контроль выражается в применении таможенными органами различных проверочных мероприятий - форм таможенного контроля. К их числу ТК РФ относит, в частности, проверку документов, таможенный досмотр (досмотр товаров и транспортных средств, личный досмотр физических лиц), устный опрос, осмотр территорий и помещений и другие формы.

526

Личный досмотр представляет собой исключительную форму таможенного контроля, которая может применяться только при наличии оснований предполагать, что физическое лицо скрывает при себе и не выдает предметы таможенных правонарушений. Решение о личном досмотре принимает начальник таможенного органа.

Товары и транспортные средства находятся под таможенным контролем, предусматривающим применение любых его форм, с момента перемещения через таможенную границу РФ и до выпуска (безусловного выпуска) на таможенную территорию РФ либо за ее пределы.

При реализации конкретных форм таможенного контроля, например, таможенного досмотра, таможенные органы могут использовать вспомогательные средства: рентгенустановки, поисковые собаки, металлоискатели и др.

Относительно соотношения таможенного контроля и таможенного оформления можно отметить, что оформление товара - всегда результат таможенного контроля: чтобы принять решение о выпуске товара (завершении таможенного оформления), необходимо проверить документы на него, провести таможенный досмотр, сопоставить данные, полученные в результате досмотра, с указанными в товаросопроводительной документации.

Кроме того, таможенный контроль может иметь самостоятельное (относительно процедуры

таможенного оформления) значение. Например, когда осуществляется проверка товаров, прошедших таможенное оформление и находящихся под таможенными режимами (временного ввоза, транзита, переработки и др.), а также надзор за деятельностью лиц, получивших лицензии на право оказания услуг в таможенной сфере.

Перемещаемые через таможенную границу РФ товары подлежат обложению *таможенными платежами*. Вместе с тем перечень таможенных платежей не ограничивается только налогами, подлежащими уплате при перемещении через границу.

В соответствии со ст. 110 ТК под таможенными платежами понимаются как налоги, так и сборы, обязанность взимания которых возлагается на таможенные органы. Для большей наглядности все таможенные платежи (а их свыше 11 видов) можно разделить на две группы.

Первую группу составляют платежи, подлежащие уплате в связи с перемещением товара через таможенную границу РФ. Данные платежи могут рассматриваться в качестве одного из обязательных условий такого перемещения.

К платежам первой группы относятся:

- таможенная пошлина;
- налог на добавленную стоимость;
- акциз;
- налог, взимаемый с физических лиц по единым ставкам;

527

- сбор за таможенное оформление;
- сезонные и особые виды пошлин.

Взимание этой категории таможенных платежей обеспечивает в настоящее время до 40% всех налоговых поступлений в федеральный бюджет.

Вторую группу таможенных платежей составляют сборы, не обусловленные фактом перемещения товаров через таможенную границу РФ:

- сборы за выдачу лицензий, на право осуществления предпринимательской деятельности в сфере таможенного дела;
- сборы за хранение товаров на складах, созданных таможенными органами;
- сборы за информирование и консультирование таможенными органами по таможенным вопросам и ряд других платежей, имеющих статус сборов.

Что касается платежей первой группы, то почти для каждого товара предусмотрена своя ставка пошлины, т.е. определенная фиксированная величина, лежащая в основе расчета общей суммы налога (таможенной пошлины). Совокупность всех ставок таможенных пошлин содержится в *таможенном тарифе* (франц. "tarif" - система ставок, по которым взимается плата).

В настоящее время Таможенный тариф РФ разрабатывается Министерством экономического развития и торговли РФ с участием ГТК России, а утверждается Правительством РФ. С помощью повышения либо уменьшения размеров ставок таможенных пошлин можно влиять (регулировать) на ввоз и вывоз товаров. Отсюда и часто встречающееся выражение типа "тарифный метод" (если говорить о методах таможенно-правового регулирования) или "таможенно-тарифное регулирование" внешнеэкономических отношений.

На практике рассмотренные правовые институты таможенного оформления, контроля и платежей проявляют себя в таких юридических конструкциях, как *таможенные режимы перемещения*. Согласно ст. 22 ТК перемещение товаров и транспортных средств через таможенную границу РФ производится в соответствии с их таможенными режимами. При этом на основании ст. 25 ТК лицо вправе в любое

время выбрать любой таможенный режим или изменить его на другой, независимо от характера, количества, страны происхождения или назначения товаров и транспортных средств.

Таможенный режим перемещения (в общем виде) представляет собой совокупность особенностей таможенного оформления, контроля и налогообложения (в зависимости от целей конкретного режима), а также возможные последующие операции с товарами.

На сегодняшний день таможенное законодательство насчитывает 18 *таможенных режимов*, 15 из которых предусмотрены ТК, а 3 - были введены постановлениями Правительства РФ.

Существующий перечень таможенных режимов может быть предварительно разделен на группы в зависимости от предусмотренных

528

ограничений на товары, поскольку в соответствии со ст. 28 ТК пользование и распоряжение товарами и транспортными средствами, перемещаемыми через таможенную границу РФ, осуществляются в соответствии с их таможенными режимами. Так, первая группа таможенных режимов представляет *режимы выпуска* (безусловного выпуска). Режимы данной группы отличает то, что товаровладелец не ограничен в возможности распоряжаться товарами, помещенными под любой из этих режимов со стороны таможенных органов, т.е. выходит из-под таможенного контроля. Соответственно такие режимы, как правило, не имеют какого-либо периода действия.

К таможенным режимам группы выпуска относятся:

1. *выпуск товаров для свободного обращения* - таможенный режим, при котором ввозимые на таможенную территорию РФ товары выпускаются на этой территории без ограничений прав собственности на них со стороны таможенного законодательства.

К основным условиям такого выпуска можно отнести уплату таможенных платежей (таможенная пошлина, налог на добавленную стоимость, акциз, если товар относится к категории подакцизных, и сбор за таможенное оформление). Кроме того, при выпуске для свободного обращения требуется предоставление ряда разрешительных документов, таких, например, как сертификат соответствия (для целей подтверждения качества и безопасности товаров, в соответствии с действующими в РФ стандартами), сертификат, подтверждающий страну происхождения товара, и др.

Товар, выпущенный на таможенной территории РФ в соответствии с таможенным режимом выпуска для свободного обращения, приобретает статус российского товара (независимо от страны происхождения);

2. *экспорт* - таможенный режим, при котором товары вывозятся за пределы таможенной территории РФ без каких-либо обязательств об их обратном ввозе.

Вывоз товаров в соответствии с таможенным режимом экспорта предусматривает уплату сбора за таможенное оформление, а в ряде случаев и таможенных пошлин (например, в отношении товаров, относящихся к категории сырьевых).

Оформленный в режиме экспорта товар должен быть вывезен за пределы РФ в неизменном (с момента начала таможенного оформления) состоянии;

3. *реимпорт* - таможенный режим, при котором ранее экспортированные российские товары ввозятся обратно на таможенную территорию РФ с освобождением от уплаты ввозных таможенных платежей.

Таможенный режим реимпорта - практически тот же выпуск для свободного обращения, но только предусмотренный для товаров, ранее имевших (на момент экспорта) статус российских. По этой причине при реимпорте (обратном ввозе) товары освобождаются от

уплаты таможенных платежей. Заявить реимпорт можно в течение 10 лет с момента вывоза товаров;

4. реэкспорт - таможенный режим, при котором иностранные товары вывозятся за пределы таможенной территории РФ с освобождением от уплаты вывозных таможенных платежей и возможным возвратом ранее уплаченных ввозных сумм.

Под таможенный режим реэкспорта могут помещаться только иностранные товары, т.е. товары, находящиеся под таможенным контролем (не выпущенные в РФ для свободного обращения).

При этом если товары вывозятся в течение 2 лет с момента ввоза в РФ и ранее не использовались в РФ в предпринимательских (для извлечения дохода) целях, то возможен возврат ранее уплаченных сумм ввозных таможенных платежей

Все рассмотренные режимы выпуска объединяет еще одна немаловажная особенность, которая заключается в *соблюдении декларантом требований валютного законодательства* и соответственно производстве таможенными органами валютного контроля. Более того, выполнение правил осуществления валютных операций при исполнении обязательств по внешнеторговым контрактам рассматривается в настоящее время как одно из требований таможенного режима экспорта.

Процедура контроля за правильностью валютных операций регулируется Инструкцией ЦБ России № 91-И, ГТК России № 01-11/28644 от 4 октября 2000 "О порядке осуществления валютного контроля за обоснованностью оплаты резидентами импортируемых товаров", а также Инструкцией ЦБ России № 86-И и ГТК России № 01-23/26541 от 13 октября 1999 г. "О порядке осуществления валютного контроля за поступлением в Российскую Федерацию выручки от экспорта товаров".

Суть валютного контроля заключается в проверке таможенными органами соблюдения сроков (не более 90 дней с момента вывоза товаров за пределы таможенной территории РФ) перечисления валютной выручки на счета (рублевые или валютные) в уполномоченные банки, подписавшие паспорта сделки по соответствующим внешнеторговым контрактам. При этом иностранная валюта подлежит обязательной продаже (в размере 50% от суммы экспортной выручки) на внутреннем валютном рынке РФ.

Кроме того, в рамках валютного контроля проверяется своевременный ввоз на таможенную территорию РФ товаров, в отношении которых были перечислены за рубеж соответствующие денежные средства.

Следующая группа представлена режимами условного выпуска товаров для свободного обращения. Данные режимы предусматривают некоторый период времени, в течение которого имеют место определенные ограничения прав пользования и распоряжения товарами со стороны таможенного законодательства (одновременно с

предоставлением отдельных преимуществ по уплате таможенных платежей);

5. *временный ввоз (вывоз)* - таможенный режим, при котором допускается пользование товарами, ввезенными на таможенную территорию РФ (или вывезенными за ее пределы) в течение определенного времени с полным либо частичным освобождением от уплаты таможенных платежей.

Максимальный срок временного ввоза (вывоза) составляет 2 года.

Частичное освобождение от уплаты таможенных платежей предусматривает уплату периодических

сумм за каждый полный и неполный месяц нахождения товара в режиме временного ввоза (вывоза). Периодические суммы таможенных платежей составляют 3% от платежа, который следовало бы уплатить, если бы товар выпускался для свободного обращения либо соответственно экспортировался;

6. *таможенный режим транзита* - режим, при котором ввозимые на таможенную территорию РФ товары транспортируются по этой территории с последующим вывозом за ее пределы. При этом транзитные товары освобождаются от уплаты таможенных платежей (как ввозных, так и вывозных, за исключением сбора за таможенное оформление).

Ввезенные в; РФ и заявленные в режим транзита товары должны быть вывезены за пределы РФ без каких-либо изменений;

7. *таможенный склад*- таможенный режим, при котором ввозимые на таможенную территорию РФ товары либо товары, предназначенные для вывоза (в соответствии с таможенным режимом экспорта), размещаются в специальных местах (таможенных складах) с целью хранения при освобождении от уплаты таможенных платежей.

Максимальный срок хранения составляет 3 года.

По окончании срока хранения товары должны быть выпущены для свободного обращения, вывезены в соответствии с режимом экспорта или заявлены под иной таможенный режим;

8. *магазин беспошлинной торговли* - таможенный режим, при котором допускается реализация товаров (ранее ввезенных из-за рубежа) без взимания таможенных платежей, под таможенным контролем, в специально установленных для этого местах (аэропортах, пунктах пропуска через границу), физическим лицам, выезжающим за пределы таможенной территории РФ.

Магазин беспошлинной торговли как таможенный режим преследует несколько целей. Во-первых, это разновидность предпринимательской (торговой) деятельности, в рамках которой иностранный¹

531

товар освобождается от таможенных платежей и подлежит реализации, что ведет к существенному снижению его розничной цены и делает более доступным для покупателей. Во-вторых, это возможность для физических лиц, выезжающих за пределы РФ, покупать товар по сниженным ценам;

9. *переработка товаров на таможенной территории РФ* - таможенный режим, при котором иностранные товары используются (в установленном порядке) в целях переработки на таможенной территории РФ с возвратом сумм ввозных таможенных платежей при условии вывоза (экспорта) продуктов переработки за пределы таможенной территории РФ.

К операциям по переработке относятся изготовление новых товаров из ввезенного сырья и ремонтно-восстановительные работы. Данный спектр возможных операций по переработке товаров применим ко всем таможенным режимам переработки;

10. *переработка товаров под таможенным контролем*- таможенный режим, при котором ввезенные на таможенную территорию РФ иностранные товары подвергаются Операциям по переработке с последующим выпуском продуктов переработки для свободного обращения на территории РФ либо помещением под иной таможенный режим;
11. *переработка товаров вне таможенной территории* - таможенный режим, при котором российские товары вывозятся за пределы таможенной территории РФ с целью их переработки и последующего ввоза продуктов переработки на территорию РФ для свободного обращения (при освобождении от уплаты вывозных таможенных платежей в отношении товаров для переработки и полном либо частичном освобождении от ввозных таможенных платежей продуктов переработки).

Частичное освобождение от уплаты таможенных платежей в отношении ввозимых продуктов переработки предусматривает налогообложение только добавленной стоимости операций по переработке, включая стоимость замененных узлов, деталей, частей;

12. *свободная таможенная зона* - таможенный режим, при котором иностранные и российские товары, ввозимые на территорию свободной таможенной зоны, освобождаются от уплаты таможенных платежей (иностранное - ввозных, российские - вывозных) и используются на этой территории в любых целях.

При вывозе товаров с территории свободной таможенной зоны на остальную (таможенную) территорию РФ последние рассматриваются как иностранные товары и подлежат таможенному оформлению, контролю и налогообложению на общих основаниях (за исключением ранее ввезенных российских товаров). В настоящее время существуют несколько свободных таможенных зон: территория Калининградской области и свободная таможенная зона в пределах административных границ г. Магадана;

532

13. *свободный склад* - таможенный режим, при котором иностранные товары ввозятся на территорию РФ (в место нахождения свободного склада) с целью производства средств автомобильного транспорта и автомобильных компонентов, выпускаемых в дальнейшем для свободного обращения на таможенной территории РФ.

Иностранное товары (при их ввозе на территорию РФ), равно как и произведенные средства автомобильного транспорта и автомобильные компоненты (выпускаемые со свободного склада для свободного обращения на таможенной территории РФ), освобождаются (при соблюдении стоимостных и количественных ограничений) от уплаты ввозных таможенных платежей;

14. *вывоз товаров представительствами РФ за рубежом* - таможенный режим, при котором товары вывозятся представительствами РФ (дипломатическими, консульскими, при международных организациях) за пределы таможенной территории РФ с освобождением от уплаты вывозных таможенных платежей;
15. *вывоз отдельных товаров в государства - бывшие республики СССР* - таможенный режим, при котором отдельные категории российских товаров (например, товары, предназначенные для обеспечения деятельности расположенных на территории государств (бывших республик СССР) лечебных, спортивно-оздоровительных и иных учреждений социальной сферы, имущество которых относится к федеральной собственности, либо государственной собственности субъектов РФ) вывозятся за пределы РФ с освобождением от уплаты вывозных таможенных платежей;
16. *перемещение припасов* - таможенный режим, при котором товары, предназначенные для потребления и (или) использования на морских и воздушных судах, а также в поездах, осуществляющих международные грузовые или пассажирские перевозки, в том числе товары, предназначенные для реализации пассажирам и членам экипажа морских и воздушных судов, перемещаются через таможенную границу РФ без взимания таможенных платежей и применения мер экономической политики.

Данный таможенный режим введен постановлением Правительства РФ от 9 июля 2001 г. № 524 "Об установлении таможенного режима перемещения припасов" в порядке ст. 24 ТК в целях упорядочения перемещения через таможенную границу РФ товаров, необходимых для обеспечения нормальной эксплуатации и технического обслуживания транспортных средств, в соответствии с международными нормами и общепринятой практикой. Международно-правовой основой рассматриваемого таможенного режима служит, в частности, Международная Конвенция об упрощении и гармонизации таможенных процедур.

Завершающая группа таможенных режимов перемещения представлена режимами исключения. Особенность режимов данной группы заключается в том, что при заявлении любого из режимов лицо

теряет право собственности на товар (по причине добровольного

533

отказа от товара либо по причине прекращения фактического существования такового);

17. отказ от товара в пользу государства - таможенный режим, при котором лицо отказывается от товара с освобождением от уплаты таможенных платежей.

Товар, от которого лицо отказалось, подлежит обращению в федеральную собственность с последующей продажей. Средства от продажи товара поступают в федеральный бюджет;

18. *режим уничтожения товаров* - таможенный режим, при котором иностранные товары подвергаются уничтожению под таможенным контролем по инициативе и за счет заявителя режима без взимания таможенных платежей.

Основными требованиями операций по уничтожению товаров являются:

- соблюдение законодательства об охране окружающей природ-ной среды;
- возможность осуществления таможенными органами контроля за операциями по уничтожению товаров;
- полная и безвозвратная потеря товаром потребительских свойств.

Таковы основные институты таможенного права, характеризующие в общем виде порядок перемещения товаров и транспортных средств через таможенную границу РФ.

Помимо регулятивных норм в таможенном праве предусмотрен целый комплекс положений, направленных на обеспечение соблюдения таможенных правил. Эти нормы имеют охранительный характер. Применяя на практике данные нормы, таможенные органы осуществляют правоохранительные функции.

Охранительная часть таможенного права предусматривает две группы положений:

- а) таможенные правонарушения;
- б) порядок привлечения к ответственности виновных лиц (юридический процесс).

Под *таможенными правонарушениями* понимаются противоправные деяния, посягающие на установленный порядок перемещения товаров и транспортных средств через таможенную границу РФ, нормальную деятельность таможенных органов РФ, порядок осуществления предпринимательской деятельности в таможенной сфере, за которые предусмотрена уголовная либо административная ответственность.

В зависимости от правовых последствий таможенные правонарушения подразделяются соответственно на *преступления и административные правонарушения*.

В качестве таможенных принято выделять виды преступлений, предусмотренные Уголовным кодексом РФ, производство дознания либо неотложных процессуальных действий по которым отнесено к компетенции таможенных органов РФ.

534

Таких преступлений пять.

1. контрабанда (ст. 188 УК РФ).

Состав преступления предусматривает уголовную ответственность за незаконное перемещение

предметов через таможенную границу РФ. Первая часть ст. 188 УК подразумевает перемещение любых предметов (товаров и транспортных средств) незаконным способом и в крупных размерах. В качестве незаконных способов указываются такие, как помимо (вне мест или времени работы таможенного органа) или с сокрытием от таможенного контроля (использование тайников, придание одним товарам вида других), обманное использование документов (документы, необходимые для таможенных целей) или средств таможенной идентификации (печати, штампы, пломбы), недекларирование (незаявление по установленной форме необходимых данных о перемещаемых предметах) или недостоверное декларирование (заявлением по установленной форме неполных либо недостоверных сведений о перемещаемых предметах). К крупному размеру в настоящее время относят сумму, превышающую 500 минимальных размеров оплаты труда.

Вторая часть ст. 188 УК также говорит о незаконном перемещении предметов вышеперечисленными способами, но стоимостные характеристики уже не имеют значения ввиду того, что определяющим фактором служат предметы, конкретно поименованные и в большинстве своем изъятые из свободного оборота. К таким предметам, в частности, относятся наркотические средства; психотропные, сильнодействующие, ядовитые, отравляющие, радиоактивные или взрывчатые вещества; огнестрельное оружие; боеприпасы и другие товары.

Части 3, 4 ст. 188 УК устанавливают ответственность при наличии отягчающих обстоятельств (неоднократность совершенного преступления, совершение преступления группой лиц, должностным лицом с использованием своего служебного положения и др.);

2. незаконный экспорт технологий, научно-технической информации и услуг, сырья, материалов и оборудования, используемых при создании оружия массового поражения, вооружения и военной техники (ст. 189 УК).

В ст. 189 УК речь идет о несоблюдении так называемого специального экспортного контроля при вывозе товаров, имеющих двойное назначение, г. е. товаров, которые могут быть применимы как в мирных, так и в военных целях;

3. невозвращение на территорию Российской Федерации предметов художественного, исторического и археологического достояния народов Российской Федерации и зарубежных стран (ст. 190 УК).

Состав ст. 190 УК предусматривает ответственность за несоблюдение требований таможенного режима временного вывоза, используемого в отношении предметов, отнесенных к категории культурных ценностей (ст. 7 Закона РФ от 15 апреля 1993 г. "О вывозе и ввозе культурных ценностей"). Такого рода предметы (товары), как

535

правило, вывозятся в качестве выставочных экспонатов либо в целях проведения научных исследований;

4. невозвращение из-за границы средств в иностранной валюте (ст. 193 УК).

Статья 193 УК косвенно связана с условиями и порядком перемещения товаров через таможенную границу РФ, поскольку прямо указывает на требования не таможенного, а валютного законодательства о своевременном перечислении валютной выручки от внешнеторговых сделок на соответствующие счета в уполномоченные банки с целью последующей продажи ее части на внутреннем рынке. Здесь идет речь о крупном размере невозвращенной суммы, под которым в данном контексте понимается размер, превышающий 10 тысяч минимальных размеров оплаты труда;

5. уклонение от уплаты таможенных платежей, взимаемых с организации или физического лица (ст. 194 УК).

В соответствии с данной статьей уголовная ответственность может наступить лишь при неуплате той группы таможенных платежей, которая связана с перемещением товаров и транспортных средств через таможенную границу РФ и уплата которых служит обязательным условием такого перемещения. Это - таможенная пошлина, налог на добавленную стоимость, акциз, сбор за таможенное оформление и платеж, взимаемый с физических лиц по единой ставке.

Важно подчеркнуть, что в этом случае также имеются в виду размеры неуплаченных сумм таможенных платежей: крупный (более 1 тысячи минимальных размеров оплаты труда) и особо крупный (более 3 тысяч минимальных размеров оплаты труда) размеры.

Следующая группа таможенных нарушений представлена административными правонарушениями в сфере таможенного дела, которые, в свою очередь, состоят из *нарушений таможенных правил и административных правонарушений, посягающих на нормальную деятельность таможенных органов РФ* (гл. 16 КоАП).

Надо отметить, что отдельные составы нарушений таможенных правил (ст. 16.1, 16.2, 16.4 КоАП и др.) частично повторяют признаки некоторых таможенных преступлений, что можно объяснить единством объекта и предметов преступного посягательства, а также способов совершения правонарушений.

Разница в этом случае просматривается главным образом:

1. а) в возможных субъектах ответственности за совершенные правонарушения (для преступлений это только физическое лицо (гражданин, должностное лицо), применительно к нарушениям таможенных правил такими субъектами могут выступать как физические, так и юридические лица (ст. 231 ТК РФ));
2. в признаках крупного и особо крупного размеров (стоимости товаров, сумм неуплаченных таможенных платежей), предусмотренных составами таможенных преступлений.

536

Завершающим элементом охранительной части таможенного дела выступает *порядок привлечения к ответственности лиц, совершивших таможенные правонарушения*.

Относительно уголовно-процессуальной деятельности по привлечению к ответственности лиц, совершивших таможенные преступления, можно лишь отметить, что данный порядок является общим для преступлений вообще. А вот что касается нарушений таможенных правил, то здесь КоАП предусмотрены несколько форм привлечения к административной ответственности.

К данным формам можно отнести производство по делам об административных правонарушениях в таможенной сфере и упрощенную форму применения ответственности за нарушения таможенных правил (ст. 28.6 КоАП).

В рамках административного производства по факту нарушения таможенных правил при выявлении признаков правонарушения возбуждается дело о нарушении таможенных правил (в форме составления протокола), которое проходит ряд обязательных стадий подобно уголовному процессу (расследование, подготовка к рассмотрению собранных материалов, рассмотрение дела), включая такие факультативные стадии, как обжалование принятого по делу постановления, исполнение постановления в принудительном порядке.

Упрощенная форма применения ответственности, напротив, не предусматривает заведение дела о нарушении таможенных правил. Вся процедура привлечения к ответственности осуществляется на месте уполномоченным должностным лицом путем оформления предупреждения либо наложения административного штрафа в размере, не превышающем 10 минимальных размеров оплаты труда. При этом лицо, виновное в совершении преступления, должно выразить готовность уплатить штраф на месте. Документ о применении ответственности за правонарушение представляет собой штрафную

квитанцию, заменяющую множество процессуальных документов.

537

¹ Допускается помещение в магазин беспошлинной торговли (для реализации) и российских товаров.

[521](#) :: [522](#) :: [523](#) :: [524](#) :: [525](#) :: [526](#) :: [527](#) :: [528](#) :: [529](#) :: [530](#) :: [531](#) :: [532](#) :: [533](#) :: [534](#) :: [535](#) :: [536](#) :: [537](#) :: [Содержание](#)
[538](#) :: [539](#) :: [540](#) :: [541](#) :: [542](#) :: [543](#) :: [544](#) :: [545](#) :: [546](#) :: [547](#) :: [548](#) :: [549](#) :: [550](#) :: [551](#) :: [552](#) :: [553](#) :: [554](#) :: [Содержание](#)

Глава 21. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ОХРАНЫ ОКРУЖАЮЩЕЙ ПРИРОДНОЙ СРЕДЫ (ЭКОЛОГИЧЕСКОЕ ПРАВО)

Понятие экологического права. Правовое регулирование охраны окружающей природной среды осуществляется при помощи установленных государством специальных правил поведения людей по отношению к окружающей природной 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: а) рациональное использование природных ресурсов (природопользование); б) охрана окружающей природной среды; в) 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 природной 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 природной 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 природной 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), на памятники

538

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.

Предмет экологического права. 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 природной среды. Общественные экологические отношения в широком смысле слова представляют собой отношения не только по охране окружающей природной среды, но и по обеспечению экологической безопасности человека и других объектов, использованию природных ресурсов.

Объектами общественных экологических отношений являются:

а) природа; б) окружающая природная среда; в) природные объекты; г) природные ресурсы. В законодательстве и в специальной юридической литературе они понимаются определенным образом.

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 природной средой* понимают созданную в результате воздействия на природу хозяйственной деятельности человека среду его обитания, служащую условием, средством и местом жизни как человека, так и других живых организмов.

Природный объект выступает как составная часть (элемент, компонент) природы (природной среды), имеющая естественный характер происхождения и находящаяся в системе естественных экологических связей с другими природными объектами. В качестве природных объектов законодательство рассматривает земли (почвы), недра, воды, леса, животный мир, атмосферный воздух.

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 одновременно рассматриваются законодательством и как одноименные природные ресурсы. Например, животный мир является "...неотъемлемым элементом природной среды и биологического разнообразия Земли, возобновляющимся природным ресурсом..." (преамбула Федерального закона

539

от 24 апреля 1995 г. № 52-ФЗ "О животном мире"). Одновременно природные ресурсы (кроме атмосферного воздуха) могут рассматриваться как объекты собственности, гражданского оборота.

Экологические правовые нормы (эколого-правовые нормы) являются основным инструментом регулирования общественных экологических отношений.

Будучи урегулированными правовыми нормами, экологические общественные отношения приобретают характер правовых отношений. Их называют *экологическими правовыми (или эколого-право-выми) 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 же 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. Это: 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 - объектами административных правоотношений. Воздух в производственных и иных помещениях (в отличие от атмосферного

540

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 РФ 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 Федерации (ст. 72). В силу этого экологическое законодательство делится на федеральное законодательство и законодательство субъектов Федерации. В соответствии с Конституцией принятые по предмету совместного ведения законы и иные нормативные правовые акты субъектов Российской Федерации не могут противоречить федеральным законам.

Конституция РФ 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 природной среды между Российской Федерацией и ее субъектами и др.

Систему *федеральных законодательных актов* экологического законодательства составляют:

законодательные акты об охране окружающей природной среды ("природоохранительные") - Федеральные законы: от 10 января 2002 г. № 7--ФЗ "Об охране окружающей среды"; от 23 февраля 1995 г. № 26-ФЗ "О природных лечебных ресурсах, лечебно-оздоровительных местностях и курортах"; от 14 марта 1995 г. № 33-ФЗ "Об особо охраняемых природных территориях"; от 23 ноября 1995 г. № 174-ФЗ "Об экологической экспертизе" (с изм. и доп.); от 4 мая 1999 г. № 96-ФЗ "Об охране атмосферного воздуха";

природоресурсные законодательные акты - Земельный кодекс РФ 2001 г.; Закон РСФСР от 11 октября 1991 г. "О плате за землю" (с изм. и доп.), Закон РФ от 21 февраля 1992 г. "О недрах" (с изм. и доп.); Федеральный закон от 24 апреля 1995 г. № 52-ФЗ "О животном мире"; Водный кодекс РФ (1995 г.); Федеральный закон от 30 ноября 1995 г. № 187-ФЗ "О континентальном шельфе Российской Федерации" (с изм. и доп.); Лесной кодекс РФ (1997 г.); Федеральные законы от 6 мая

1998 г. № 71-ФЗ "О плате за пользование водными объектами" (с изм. и доп.); от 31 июля 1998 г. № 155-ФЗ "О внутренних морских водах, территориальном море и прилежащей зоне Российской Федерации"; от 17 декабря 1998 г. № 191-ФЗ "Об исключительной экономической зоне Российской Федерации"; от 2 января 2000 г. № 28-ФЗ "О государственном земельном кадастре";

541

законодательные акты, регулирующие смежные отношения в сфере хозяйственной, управленческой и иной деятельности, ряд норм которых одновременно регулируют отношения в сфере "общество-природа": Основы законодательства Российской Федерации об охране здоровья граждан (1993 г.); Гражданский кодекс РФ; федеральные законы: от 21 декабря 1994 г. № 68-ФЗ "О защите населения и территорий от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера" (1994 г.); от 21 ноября 1995 г. № 170-ФЗ "Об использовании атомной энергии"; от 9 января 1996 г. № 3-ФЗ "О радиационной безопасности населения"; от 30 марта 1999 г. № 52-ФЗ "О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения"; Градостроительный кодекс Российской Федерации (1998 г.) и др.

Соотношение актов экологического законодательства с актами иных отраслей законодательства базируется на признании двух фактов. Экологическое законодательство РФ состоит из специальных актов, т.е. актов, изданных для регулирования отношений в сфере "общество-природа". Одновременно правовые нормы, регулирующие эти отношения, могут содержаться и в актах других 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.

Экологические права и обязанности граждан. 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 охрану здоровья от неблагоприятного воздействия окружающей природной среды, вызванного хозяйственной или иной деятельностью, авариями, катастрофами, стихийными бедствиями (ст. 11 Федерального закона "Об охране окружающей среды");
- право граждан "на радиационную безопасность" (ст. 22 Федерального закона "О радиационной безопасности населения");

542

- 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 организаций системы государственного контроля за радиационной обстановкой"; право граждан, подвергшихся облучению, "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 РФ и федеральных законодательных актах также установлены: право на охрану здоровья (ч. 1 ст. 41 Конституции; ст. 17 Основ законодательства Российской Федерации об охране здоровья граждан 1993 г.); 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 и иные общественные формирования по охране окружающей природной среды, вступать в члены таких объединений и фондов, вносить свои трудовые сбережения; участвовать в собраниях, митингах, пикетах, шествиях и демонстрациях, петициях, референдумах по охране окружающей природной среды, излагать свое мнение, обращаться с письмами, жалобами, заявлениями по вопросам охраны окружающей природной среды, требовать их рассмотрения; требовать от соответствующих органов предоставления своевременной, полной и достоверной информации о состоянии окружающей природной среды и мерах по ее охране, а согласно Конституции РФ - также право на объединение; право проводить собрания, митинги и демонстрации, шествия и пикетирование; право искать, получать, производить и распространять информацию любым законным способом 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

543

законы устанавливают право граждан и общественных организаций:

- участвовать в управлении делами государства (ч. 1 ст. 32 Конституции);
- требовать в административном или судебном порядке отмены решений о размещении, проектировании, строительстве, реконструкции, эксплуатации экологически вредных объектов, ограничении, приостановлении, прекращении деятельности предприятий и других объектов, оказывающих отрицательное влияние на окружающую природную среду и здоровье человека (Закон "Об охране окружающей среды");
- участвовать в обсуждении проектов законодательных актов и программ в области использования атомной энергии, в обсуждении вопросов по размещению, проектированию, сооружению, эксплуатации и выводу из эксплуатации ядерных установок, радиационных источников и пунктов хранения (ст. 14 Федерального закона "Об использовании атомной энергии");
- рекомендовать своих представителей для участия в государственной экологической экспертизе по вопросам размещения и проектирования объектов, проводить общественную экологическую экспертизу; требовать назначения государственной экологической экспертизы (ст. 13 Закона РСФСР "Об охране окружающей среды");
- выдвигать предложения о проведении общественной экологической экспертизы (ст. 19 Федерального закона "Об экологической экспертизе").

Экологические права общественных объединений. В соответствии с Федеральным законом "Об охране окружающей среды" **экологические и иные общественные объединения, выполняющие экологические функции, имеют право:**

- разрабатывать, утверждать и пропагандировать свои экологические программы, защищать экологические права и интересы населения; развивать экологическую культуру населения; привлекать на добровольных началах граждан к активной природоохранительной деятельности;
- за счет своих средств и добровольного трудового участия населения выполнять работы по охране и воспроизводству природных ресурсов и улучшению окружающей природной среды; всемерно содействовать государственным органам в борьбе с нарушениями природоохранительного законодательства; создавать общественные фонды по охране окружающей природной среды и расходовать их на проведение экологических мероприятий;
- ставить вопрос о привлечении к ответственности виновных должностных лиц; предъявлять в суде или арбитражном суде иски о возмещении вреда здоровью и имуществу граждан, причиненного экологическими правонарушениями, и др.

В законодательстве РФ закреплены следующие **экологические обязанности граждан**:

544

- сохранять природу и окружающую среду, бережно относиться к природным богатствам (ст. 58 Конституции);
- участвовать в охране окружающей природной среды, соблюдать требования природоохранительного законодательства и установленные нормативы качества окружающей природной среды, личным трудом оберегать и приумножать природные богатства, постоянно повышать уровень своих знаний о природе, экологическую культуру, содействовать экологическому воспитанию подрастающего поколения (Закон "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; о праве на возмещение государством вреда, причиненного незаконными действиями (или бездействием) органов государственной власти или их должностных лиц; положения Федерального закона "Об охране окружающей среды", закрепляющие 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 по Закону "Об охране окружающей среды"; права-гарантии по этому Закону: 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 в случае их прекращения или ограничения государством, включая возможность пресечения действий, нарушающих экологические права или создающих угрозу их нарушения (как в судебном, так и в административном порядке).

В силу известной 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 природной среды; экологическая паспортизация; экологический аудит, экологическая сертификация, экологическое лицензирование. Наиболее специфичны именно для охраны окружающей природной среды динамично развивающиеся первые пять из перечисленных функций.

Информационное обеспечение в сфере охраны окружающей природной среды (обеспечение экологической информацией) представляет собой деятельность по упорядочению существующих и организации новых информационных потоков, по обеспечению обработки и доведению до заинтересованных потребителей первичной и аналитической экологической информации.

В состав экологической информации входят сведения: а) о *состоянии элементов окружающей среды*, таких, как воздух и атмосфера, вода, почва, земля, ландшафт и природные объекты, биологическое разнообразие и его компоненты, включая генетически измененные организмы, и взаимодействие между этими элементами; б) о *факторах*, таких, как вещества, энергия, шум и излучение, в) о *деятельности и принимаемых решениях*, включая административные меры, соглашения в области окружающей среды, политику, законодательство, планы и программы, оказывающие или способные оказать воздействие на элементы окружающей среды, анализ затрат и последствий реализации решений по вопросам, касающимся окружающей среды; г) о *состоянии здоровья и безопасности людей*, условиях их жизни, состоянии объектов культуры, зданий и сооружений в той степени, в какой на них воздействует или может воздействовать состояние элементов окружающей среды, в том числе в результате деятельности или реализации решений и мер, указанных в подп. "в".

Законодательство устанавливает следующие **требования к экологической информации**: полнота; достоверность; своевременность предоставления; доступность, включая бесплатность предоставления; формализованность информации; сопоставимость и актуальность; поддержание информации.

Государство предоставляет экологическую информацию в определенных **формах**. Основной формой является публикация ежегодного Государственного доклада о состоянии окружающей природной среды Российской Федерации, соответствующих докладов субъектов Федерации, 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, участницей которых является Российская Федерация, 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.

В предоставлении экологической информации *может быть отказано*, если:

1. государственный орган, в который направлена просьба, не располагает запрашиваемой экологической информацией;
2. просьба явно необоснованна или сформулирована в слишком общем виде;
3. просьба касается материалов, находящихся на заключительном этапе их подготовки или внутренней переписки государственных органов, когда такое исключение предусматривается законодательством или сложившейся практикой; при этом учитывается заинтересованность общественности в получении такой информации;
4. если разглашение такой информации отрицательно повлияет на: а) конфиденциальность работы государственных органов, конфиденциальность коммерческой и промышленной информации, конфиденциальность личных данных и (или) архивов, касающихся физического лица (во всех случаях - при наличии установленных в законодательстве условий); б) международные отношения; в) национальную оборону или государственную безопасность; г) отправлен правосудия, возможность подвергаться справедливому судебному разбирательству или способность государственных органов проводить расследование уголовного или дисциплинарного характера.

Экологическая информация *не подлежит засекречиванию* при наличии условий, установленных в федеральном законе.

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.

547

В результате ОВОС должна быть получена информация о характере и масштабах воздействия на окружающую среду намечаемой деятельности, альтернативах ее осуществления, об оценке экологических и связанных с ними социально-экономических и иных последствий этого воздействия и их значимости, возможности минимизации воздействий. Кроме того, должны быть выявлены и учтены общественные предпочтения при принятии заказчиком решений, касающихся намечаемой деятельности. На этой основе определяются альтернативные варианты реализации намечаемой деятельности (в том числе о месте размещения объекта, выборе технологий и иные) или отказа от нее.

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 природную среду и связанных с ними социальных, экономических и иных последствий реализации объекта экологической экспертизы.

Принципами экологической экспертизы являются: презумпция потенциальной экологической опасности любой намечаемой хозяйственной и иной деятельности; обязательность проведения государственной экологической экспертизы до принятия решений о реализации объекта экологической экспертизы; достоверность и полнота информации, представляемой на экологическую

экспертизу; независимость экспертов экологической экспертизы при осуществлении ими своих полномочий в области экологической экспертизы; научная обоснованность, объективность и законность заключений экологической экспертизы; гласность, участие общественных организаций (объединений), учет общественного мнения и др.

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.

548

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 государственной экологической экспертизы является условием финансирования и реализации объекта государственной экологической экспертизы. Правовым последствием отрицательного заключения государственной экологической экспертизы 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 природной среды, в том числе организация и проведение экологической экспертизы, и которые зарегистрированы в установленном порядке.

Общественная экологическая экспертиза проводится до государственной экологической экспертизы или одновременно с ней. Она также 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*. На экспертов общественной экологической экспертизы распространяются те же требования, что и на экспертов государственной экологической экспертизы.

Заключение общественной экологической экспертизы приобретает юридическую силу после утверждения его специально уполномоченным государственным органом в области экологической экспертизы.

Нормирование в сфере охраны окружающей природной среды. *Цель экологического нормирования* - установление предельно допустимых норм воздействия на окружающую природную среду, гарантирующих экологическую безопасность человека, сохранение

549

генетического фонда и биоразнообразия, обеспечивающих устойчивое использование природных ресурсов.

Различают следующие *виды экологических нормативов*. Прежде всего - это 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 (ПДК).

К перечисленным нормативам относятся нормативы предельно допустимых уровней шума, вибрации, магнитных полей и иных вредных физических воздействий (ПДУ физических воздействий); нормативы предельно допустимого уровня безопасного содержания радиоактивных веществ в окружающей природной среде и продуктах питания, предельно допустимого уровня радиационного облучения населения (ПДУ радиационного воздействия); предельно допустимые нормы применения минеральных удобрений, средств защиты растений, стимуляторов роста и других агрохимикатов в сельском хозяйстве (ПДН агрохимикатов в сельском хозяйстве); нормативы предельно допустимых остаточных количеств химических веществ в продуктах питания (ПДОК в продуктах питания); нормативы санитарных и защитных зон, санитарно-защитных зон.

К *собственно экологическим нормативам* относят: предельно допустимые нормы нагрузки на окружающую природную среду, экологические требования к продукции, предъявленные в стандартах на новую технику, технологии, материалы, вещества и другую продукцию, способную оказать вредное воздействие на окружающую природную среду (экологические требования к продукции).

В качестве *технологических нормативов* применяются нормативы предельно допустимых вредных воздействий на природную среду (ПДВВ); нормативы предельно допустимых выбросов (ПДВ) и сбросов (ПДС) вредных веществ, а также вредных микроорганизмов и других биологических веществ, загрязняющих атмосферный воздух, воды, почвы.

Любая деятельность, связанная с воздействием на окружающую природную 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.

550

К *принципам экологического контроля* относятся принцип независимости органов и должностных лиц экологического контроля при осуществлении ими контрольной деятельности; принцип минимизации (преодоления множественности) органов экологического контроля; принцип разграничения функций экологического контроля и хозяйственных функций и др.

Экологический контроль обладает собственными функциями: информационной; предупредительной;

пресечения экологических правонарушений.

В зависимости от задач контроля и органов, их осуществляющих, различают следующие *виды экологического контроля*: государственный; общественный; органов местного самоуправления; ведомственный; производственный. Одновременно контроль бывает предупредительным, текущим и последующим.

Основным видом контроля в настоящее время является *государственный*. Его задача - обеспечить выполнение всеми гражданами и юридическими лицами, независимо от их ведомственной подчиненности и форм собственности, выполнение экологических программ, планов, проведение необходимых экологических мероприятий, соблюдение установленных экологических требований, правил и нормативов.

Ведение государственного экологического контроля возложено на специально уполномоченные государственные органы. Федеральным органом исполнительной власти, проводящим государственную политику и осуществляющим управление в сфере изучения, использования, воспроизводства, охраны природных ресурсов и окружающей природной среды, обеспечения экологической безопасности, а также координирующим в случаях, установленных законодательством РФ, деятельность в этой сфере иных федеральных органов исполнительной власти, является **Министерство природных ресурсов Российской Федерации (МПР России)**.

Ряд федеральных органов исполнительной власти и их территориальные органы осуществляют смежные функции. Это: Министерство здравоохранения РФ (Государственный санитарно-эпидемиологический надзор), Государственный комитет Российской Федерации по строительству и жилищно-коммунальному комплексу, Федеральный горный и промышленный надзор России, Федеральный надзор России по ядерной и радиационной безопасности и др.

Регулирование экономического механизма окружающей природной среды. Под экономическим механизмом охраны окружающей природной среды понимается формирующаяся система взаимосвязанных и взаимоприспособленных элементов, функционирующих в соответствии с объективными экономическими законами для достижения целей охраны окружающей природной среды. Одновременно - это один из видов механизмов регулирования экологических отношений, применяемый наряду с юридическим, организационным, идеологическим механизмами.

551

В соответствии с Федеральным законом "Об охране окружающей среды" *задачами экономического механизма охраны окружающей природной среды* являются: финансирование природоохранных мероприятий; установление нормативов платы за использование природных ресурсов, выбросы и сбросы загрязняющих веществ в окружающую природную среду, размещение отходов и другие виды вредного воздействия; предоставление природопользователям налоговых, кредитных и иных льгот при внедрении ими малоотходных и ресурсосберегающих технологий и нетрадиционных видов энергии, других мер по охране окружающей природной среды и др.

Ключевым элементом экономического механизма охраны окружающей природной среды являются *плата за загрязнение окружающей природной среды* (ООПС), размещение отходов, другие виды вредного воздействия - *экологические платежи*. Они направлены на стимулирование: а) разработки и реализации программ и мероприятий по охране окружающей природной 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.

Видами экологических платежей являются платежи за: выброс в атмосферу загрязняющих веществ от стационарных и передвижных источников; сброс загрязняющих веществ в поверхностные и

подземные водные объекты, а также любое подземное размещение загрязняющих веществ; размещение отходов и др.

Порядок установления и изменения экологических платежей предполагает несколько этапов. Сначала устанавливаются базовые нормативы платы. Они бывают двух видов: а) за выбросы, сбросы загрязняющих веществ, другие виды вредного воздействия в пределах допустимых нормативов; б) за выбросы, сбросы загрязняющих веществ, размещение отходов, другие виды вредного воздействия в пределах установленных лимитов (временно согласованных нормативов). Изменение базовых нормативов платы осуществляется в процессе индексации экологических платежей при помощи коэффициентов индексации: федерального, региональных и др. Изменение платежей осуществляется также при помощи дифференцированных ставок экологических платежей, корректировки размеров платежей природопользователей с учетом освоения ими средств на выполнение природоохранных мероприятий, понижения размеров платежей или освобождения от них отдельных природопользователей, регулирования нормативов платежей с учетом изменения уровня цен.

Источниками экологических платежей могут выступать себестоимость продукции и прибыль.

552

Порядок взимания экологических платежей, их перечисления природопользователями, использование средств экологических платежей, распределения платежей между бюджетами различных уровней и порядок направления платежей в доход федерального бюджета устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Ответственность за экологические правонарушения. Федеральный закон "Об охране окружающей среды" предусматривает следующие **виды ответственности** за экологические правонарушения: дисциплинарную, административную, уголовную, гражданско-правовую, материальную. Наиболее распространенными из них являются административная и уголовная ответственность.

Административная ответственность установлена в КоАП за следующие экологические правонарушения: загрязнение окружающей природной среды, порча, 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 (органы МПР России, Государственного санитарно-эпидемиологического надзора и др.).

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 Уголовным кодексом РФ.

В гл. 26 УК РФ "Экологические преступления" сосредоточены 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.

553

Во-первых, он причиняется не только окружающей природной 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 и т.п. (экономический вред).

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.).

554

[538](#) :: [539](#) :: [540](#) :: [541](#) :: [542](#) :: [543](#) :: [544](#) :: [545](#) :: [546](#) :: [547](#) :: [548](#) :: [549](#) :: [550](#) :: [551](#) :: [552](#) :: [553](#) :: [554](#) :: [Содержание](#)
[555](#) :: [556](#) :: [557](#) :: [558](#) :: [559](#) :: [560](#) :: [561](#) :: [562](#) :: [563](#) :: [564](#) :: [565](#) :: [566](#) :: [567](#) :: [568](#) :: [Содержание](#)

Глава 22. ОСНОВНЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ ЗЕМЕЛЬНОГО ПРАВА

Понятие земельного права как отрасли права. Земля является основой жизни человеческого общества, главным объектом 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.

Земля - территориальный базис существования и деятельности людей, естественное средство производства. Согласно ст. 9 Конституции РФ земля и другие природные ресурсы используются и охраняются в РФ как основа жизни и деятельности народов, проживающих на соответствующей территории. Земля относится к числу неуничтожимых природных ресурсов, обладает признаком незаменимости. Земля выполняет важные экологические функции, она ограничена в пространстве.

Земельное право, являясь самостоятельной отраслью российского права, призвано регулировать общественные отношения, складывающиеся по поводу земли. Эта отрасль права регламентирует 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 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 властно-распорядительного и дозволительного методов 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 нормативно-правовых актов, составляющих систему земельного законодательства. Возглавляет систему земельного законодательства Земельный кодекс РФ, принятый в 2001 г.

Земельное право является отраслью российского права, представляющей собой систему правовых норм, регулирующих земельные отношения в целях обеспечения рационального использования

555

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 на соответствующие категории. Это необходимо для организации рационального использования и охраны земель. В основе разграничения земель на категории лежит их основное целевое назначение. *Определение целей, для которых могут использоваться земли*, является той базой, на основе которой устанавливаются положения правового режима соответствующей категории земель.

Земельное законодательство выделяет следующие *категории земель*: земли сельскохозяйственного назначения; земли населенных пунктов; земли промышленности, транспорта, связи, радиовещания, телевидения, информатики и космического обеспечения, обороны и иного назначения; земли природоохранного, природо-заповедного, оздоровительного, рекреационного и историко-культурного назначения; земли лесного фонда; земли водного фонда и земли запаса.

Право собственности и иные права на земельные участки. Право собственности является наиболее полным по объему вещным правом, которое предоставляет его обладателю возможность по своему усмотрению решать вопросы использования принадлежащего ему имущества -- земельного участка, осуществляя 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 РФ. 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.

Правомочия собственника земельного участка заключаются в следующем. *Правомочие владения* - право фактически обладать своим земельным участком, основанное на законных основаниях. Содержание *правомочия пользования* земельным участком состоит в возможности извлечения полезных свойств, получения прибыли от принадлежащей собственнику земли. Сущность правомочия распоряжения состоит в возможности определять юридическую судьбу имущества - земельного участка посредством совершения различных сделок или фактических действий с ним в пределах и с учетом ограничений, установленных земельным законодательством. Право собственности на землю можно определить как титул, предоставляющий обладающему им лицу право владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащим ему земельным участком по своему усмотрению в пределах, установленных законом.

Существуют две *формы права собственности*: публичная и частная. Публичной собственностью являются земли, находящиеся в государственной или муниципальной собственности.

556

Объектами права частной собственности могут быть земли сельскохозяйственного назначения и других категорий в соответствии с Земельным кодексом РФ, а также иными законодательными актами, предоставляющими гражданам РФ право иметь в собственности земельные участки, которые могут использоваться для ведения личного подсобного хозяйства; дачного строительства; садоводства; огородничества; индивидуального жилищного строительства; животноводства.

Указ Президента РФ от 25 марта 1992 г. № 301 "О продаже земельных участков гражданам и юридическим лицам при приватизации государственных и муниципальных предприятий" и Указ Президента РФ от 14 июня 1992 г. № 631 "Об утверждении Порядка продажи земельных участков при приватизации государственных и муниципальных предприятий, расширении и дополнительном строительстве этих предприятий, а также предоставленных гражданам и их объединениям для предпринимательской деятельности" предусмотрели возможность приобретения гражданами и их объединениями в собственность земельных участков, предоставленных им для предпринимательской деятельности. В настоящее время эта возможность закреплена Земельным кодексом РФ

В законодательстве определены категории *ивиды земель*, участки которых не могут находиться в частной собственности: земли лесного фонда, земли водного фонда, определенные земли природ-но-заповедного назначения и некоторые иные.

Право пользования земельным участком является не только правом, но и обязанностью 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 земельное и гражданское 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 и обязательственные. К *вещным правам* относятся: право пожизненного наследуемого владения земельным участком (ст. 265 ГК РФ), право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком (ст. 264, 268 ГК) и сервитут (ст. 216 ГК).

557

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: ренты и пожизненного содержания с иждивением, временного (срочного) пользования, аренды, безвозмездного пользования, доверительного управления, залога (ипотеки).

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. Практически все граждане-землепользователи, за некоторыми исключениями, имеют право приватизировать земельный участок.

Основной категорией лиц, которые используют землю на праве постоянного (бессрочного) пользования, являются государственные и муниципальные организации. Эти юридические лица пользуются на данном титуле земельными участками, находящимися в государственной или муниципальной собственности.

Сервитут представляет собой право ограниченного пользования чужим земельным участком. Правила установления серви-тутов закреплены в ст. 274-277 ГК (пока эти нормы не действуют). Суть их заключается в следующем. Собственник недвижимого имущества (земельного участка, другой недвижимости) вправе требовать от собственника соседнего земельного участка, а в необходимых случаях и от собственника другого участка предоставления права ограниченного пользования участком (сервитута). Сервитут может устанавливаться для обеспечения прохода и проезда через соседний земельный участок, прокладки и эксплуатации линий электропередачи, связи и трубопроводов, обеспечения водоснабжения и мелиорации, а также других нужд собственника недвижимого имущества, которые не могут быть обеспечены без установления сервитута. Обременение земельного участка сервитутом не лишает собственника участка прав владения, пользования и распоряжения участком. Сервитут сохраняется в случае перехода прав на земельный участок, который обременен этим сервитутом, к другому лицу.

Право временного пользования земельным участком предполагает 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

558

временными рамками. Случаями временного пользования землей ЗК признает предоставление земельных участков в качестве служебных земельных наделов, использование земельных участков для изыскательских работ, а также временное (эпизодическое) использование земель для проведения учений и других мероприятий, связанных с нуждами обороны.

Служебный земельный надел - 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.

В земельном законодательстве урегулирован порядок использования земельных участков для изыскательских работ - одного из видов временного пользования землей. Предприятия, учреждения и организации, осуществляющие геодезические, геологосъемочные, поисковые, кадастровые, землеустроительные и другие исследования и изыскания, проводят эти работы на всех землях, независимо от их целевого назначения, на основании решения о проведении изыскательских работ и договора, заключаемого с собственником земли, землевладельцем, землепользователем или арендатором, который регистрируется в соответствующем органе местной администрации. Земельные участки для изыскательских работ не изымаются.

Закон регулирует порядок использования земель для временного (эпизодического) использования при проведении учений и других мероприятий, связанных с нуждами обороны. При необходимости временного (эпизодического) использования земель (территорий) на данном основании земельные участки у собственников-землевладельцев, землепользователей и арендаторов не изымаются. Эти земли используются применительно к порядку использования земель для изыскательских работ.

Отношения по аренде земельных участков регулируются гражданским законодательством (нормами гл. 34 ГК), которое предусматривает общие требования, предъявляемые к совершению таких сделок. Особенности совершения договоров аренды земельных участков урегулированы в земельном законодательстве. Определение договора аренды содержится в ст. 606 ГК. По договору аренды (имущественного найма) арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество - земельный участок за плату во временное владение и пользование или во временное пользование. Плоды, продукция и доходы, полученные арендатором в результате использования арендованного земельного участка в соответствии с договором, являются его собственностью. ГК предусматривает, что предметом договора аренды могут быть земельные участки и другие обособленные природные комплексы.

В земельном законодательстве урегулированы *особенности аренды земель сельскохозяйственного назначения*. Так, постановление Правительства РФ от 19 марта 1992 г. № 177 "Об утверждении форм свидетельства о праве собственности на землю, договора аренды земель сельскохозяйственного назначения и договора временного пользования землей сельскохозяйственного назначения" регламентирует порядок аренды земель данной категории. Свои особенности имеет регулирование вопросов аренды земельной доли согласно постановлению Правительства РФ от 1 февраля 1995 г. № 96 "О порядке осуществления прав собственников земельных долей и имущественных паев". Собственник земельной доли имеет право сдать ее в краткосрочную аренду для целей сельскохозяйственного производства другим собственникам земельных долей, получившим их в натуре для создания крестьянского (фермерского) хозяйства, а также сельскохозяйственным коммерческим организациям, образованным этими собственниками.

Правовое регулирование использования земель гражданами. Земельные участки могут использоваться гражданами для организации крестьянских (фермерских) хозяйств. Согласно ст. 1 Закона РСФСР от 22 ноября 1990 г. "О крестьянском (фермерском) хозяйстве" такое хозяйство образуется отдельным гражданином, семьей или группой лиц, осуществляющими производство, переработку и реализацию сельскохозяйственной продукции на основе использования имущества и находящихся в их пользовании, в том числе в аренде, пожизненном наследуемом владении или собственности земельных участков.

Права и обязанности граждан, ведущих крестьянское хозяйство, закреплены в ст. 10 данного Закона, который применяется с учетом норм гражданского и земельного законодательства.

Гражданину, имеющему земельный участок для ведения крестьянского хозяйства на праве пожизненного наследуемого владения или в собственности, предоставляется право: самостоятельно хозяйствовать на земле; использовать в установленном порядке для нужд хозяйства имеющиеся на земельном участке нерудные полезные ископаемые, торф, лесные угодья, водные объекты, пресные подземные воды, а также другие полезные свойства земли; возводить жилые, производственные, бытовые и иные строения и сооружения; обменять земельный участок в установленном порядке; сдать участок или его часть в аренду в случае временной нетрудоспособности, призыва на действительную службу в ряды Вооруженных Сил, поступления на учебу; передать земельный участок по наследству и др. Гражданину, имеющему земельный участок для ведения крестьянского хозяйства в собственности, кроме того, предоставляется право в случае принудительного изъятия земельного участка государством получить полную стоимость участка, включающую возмещение убытков, в том числе упущенную выгоду.

Гражданин, имеющий земельный участок для ведения крестьянского хозяйства в пользовании, в том числе в аренде, пожизненном наследуемом владении или в собственности, имеет право собственности на произведенные им посевы, посадки сельскохозяйственных культур и насаждений, полученную сельскохозяйственную продукцию и доходы от ее реализации.

В земельном законодательстве определен *правовой режим земельных участков для ведения личного подсобного хозяйства*. Личное подсобное хозяйство - форма производства сельскохозяйственной продукции для целей личного потребления. Такого рода деятельность не рассматривается как предпринимательская и не облагается подоходным налогом. Ведение личного подсобного хозяйства не имеет в качестве основной цели извлечение прибыли. Все граждане, желающие вести личное подсобное хозяйство, независимо от того, где они проживают, имеют право приобрести в собственность земельный участок для этой цели.

Правовой режим земель, которые используются для ведения садоводства и огородничества, регулируется Земельным кодексом РФ и Федеральным законом от 15 апреля 1998 г. № 66-ФЗ "О

садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан". Существуют две основные правовые формы ведения садоводства и огородничества: коллективная и индивидуальная. В рамках коллективной формы осуществления такой деятельности граждане могут создавать садоводческие, огороднические некоммерческие товарищества, садоводческие, огороднические потребительские кооперативы либо садоводческие, огороднические некоммерческие партнерства. В то же время законодательство допускает возможность ведения садоводства или огородничества в индивидуальном порядке (ст. 8 Федерального закона "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.

Возведение строений и сооружений в садоводческом и огородническом некоммерческом объединении осуществляется в соответствии с проектом организации и застройки его территории. Членами садоводческого и огороднического некоммерческого товарищества (садоводческого, огороднического или дачного некоммерческого партнерства) могут быть граждане РФ, достигшие 18 лет и имеющие земельные участки в границах такого товарищества (партнерства). Членами садоводческого и огороднического потребительского кооператива могут быть граждане РФ, достигшие 16 лет и имеющие

561

земельные участки в границах такого кооператива. Членами садоводческого и огороднического некоммерческого объединения могут стать в соответствии с гражданским законодательством наследники членов садоводческого, огороднического или дачного некоммерческого объединения, в том числе малолетние и несовершеннолетние, а также лица, к которым права на земельные участки перешли в результате дарения или иных сделок с земельными участками.

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.

Земельный кодекс РФ регулирует некоторые вопросы правового режима земельных участков, используемых для жилищного, дачного и гаражного строительства, а также для предпринимательской деятельности. Земельные участки для кооперативного, а также индивидуального дачного, гаражного и жилищного строительства предоставляются местными администрациями в соответствии с их компетенцией. Земельные участки, предоставленные для индивидуального жилищного строительства, используются для возведения жилых домов и служебно-хозяйственных строений.

Статья 22 Закона РФ от 24 декабря 1992 г. "Об основах федеральной жилищной политики" предусматривает, что застройщик имеет право на получение или приобретение в установленном порядке земельных участков для строительства жилья в зонах, предусмотренных градостроительной документацией.

Земельные участки, предоставленные для дачного строительства, используются для возведения жилого дома, хозяйственных построек и организации отдыха, а также выращивания овощей, ягод, фруктов, цветов. Правовой режим этих земельных участков аналогичен правовому режиму земель, используемых для ведения садоводства и огородничества, закрепленному в Федеральном законе "О

садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях".

Земельные участки, предоставленные для гаражного строительства, используются для возведения построек, необходимых для хранения и обслуживания автомобилей, других средств транспорта. Земли для кооперативного гаражного строительства состоят из земель общего пользования, находящихся в пользовании гаражно-строительных кооперативов, и из земель, находящихся в пожизненном наследуемом владении членов этих кооперативов. К землям общего пользования относятся земли, занятые охранными зонами, дорогами, проездами, другими сооружениями и объектами общего пользования. На земли общего пользования местные администрации

562

выдают кооперативам документ, удостоверяющий право на землю. На участки, предоставленные членам указанных кооперативов в пожизненное наследуемое владение, органы местной администрации по представлению соответствующих кооперативов выдают документ, удостоверяющий право членов кооператива на землю. При строительстве гаражно-строительными кооперативами многоярусных гаражей земельные участки предоставляются в бессрочное (постоянное) пользование или аренду кооперативам.

Правовое регулирование приватизации земель. Процедура приватизации земельных участков при приватизации государственных и муниципальных предприятий урегулирована в специальных нормативных актах. Основаниями приобретения права частной собственности на землю при приватизации государственных и муниципальных предприятий являются следующие юридические факты: приватизация предприятия и заключение договора купли-продажи земельного участка. Право граждан и юридических лиц приобретать земельные участки в собственность при приватизации государственных и муниципальных предприятий, а также при расширении и дополнительном строительстве объектов этих предприятий было предусмотрено Указом Президента РФ от 5 марта 1992 г. № 301 "О продаже земельных участков гражданам и юридическим лицам при приватизации государственных и муниципальных предприятий". Продажа земельных участков в собственность должна осуществляться органами, уполномоченными на это местной администрацией, по цене земли не ниже нормативной. Земельный кодекс РФ закрепил следующий принцип - собственник недвижимости вправе приобрести в собственность земельный участок, на котором находится это недвижимое имущество.

Законодательством допускается возможность приватизации земельных участков, на которых расположены приватизируемые предприятия, иные объекты недвижимости, находящиеся в частной собственности граждан и юридических лиц, а также объекты недвижимости, сданные в аренду. Закреплено общее правило единовременной приватизации земельного участка при приватизации находящихся на нем объектов, которое получило подтверждение и конкретизацию в Указе Президента РФ от 16 мая 1997 г. № 485 "О гарантиях собственникам объектов недвижимости в приобретении в собственность земельных участков под этими объектами". Так, право приобретения в собственность земельных участков, на которых расположены ранее приватизированные здания, строения, сооружения, помещения, объекты незавершенного строительства, в первую очередь имеют физические и юридические лица - собственники этих объектов недвижимости.

Земельные участки продаются по нормативной цене земли. Согласно Указу Президента РФ от 16 мая 1997 г. № 485 размер выкупной цены при продаже земельных участков в этих случаях не может быть ниже 5-кратной ставки земельного налога за единицу

563

площади земельного участка. Органы архитектуры и градостроительства совместно с комитетами по земельным ресурсам и землеустройству при разработке плана приватизации представляют указанные данные в установленные сроки в комитеты по управлению имуществом.

Порядок предоставления и изъятия земельных участков. Объективно существующие потребности определяют необходимость изменять целевое назначение земель, переводить 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.

Правовой механизм, обеспечивающий гарантии стабильности прав физических или юридических лиц на землю и их защиты, приобретает особое значение в условиях рыночной экономики. Устойчивость прав на землю обеспечивается четким определением в законодательстве органов, правомочных изымать и предоставлять земельные участки, а также исчерпывающим перечнем оснований для этого. Принцип защиты права собственности, сформулированный в ч. 1 ст. 35 Конституции РФ, реализуется путем соблюдения условия, согласно которому никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда.

Принудительное отчуждение имущества для государственных нужд возможно только при условии предварительного и равноценного возмещения. Земельный участок изымается у собственника для государственных и общественных нужд 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. Земельный кодекс РФ предусматривает основания прекращения права собственности на землю, пользования земельными участками и их аренды. Так, собственник земельного участка может во всякое время отказаться от права собственности согласно ст. 236 ГК РФ. Истечение срока, на который был предоставлен участок во временное пользование, является основанием прекращения земельных правоотношений. Прекращение трудовых отношений, в связи с которыми был предоставлен служебный надел, также служит основанием прекращения земельных правоотношений. Систематическая неуплата арендной платы в установленные договором аренды сроки признается основанием для расторжения договора и соответственно прекращения земельных правоотношений.

Выделение из земель сельскохозяйственных организаций земельных участков для ведения крестьянского (фермерского) хозяйства гражданам, выходящим из состава этих предприятий, прекращает право на землю этой организации. При переходе права собственности

564

на строение, сооружение или при передаче их другим предприятиям, учреждениям, организациям и гражданам вместе с этими объектами переходит и право пользования земельными участками. Изъятие (выкуп) земель для государственных, общественных и иных нужд является основанием прекращения прав на землю прежних собственников (владельцев).

В земельном законодательстве установлен порядок возмещения убытков, причиненных лицам, использующим земельные участки, в случаях правомерных действий органов власти, органов местного самоуправления или иных лиц. К таким случаям относятся: изъятие земель для государственных или муниципальных нужд, временное занятие земель, ограничения прав лиц на земельные участки. Особенности возмещения убытков, причиненных правомерными действиями, заключаются в том, что эти вопросы регулируются земельным, а не гражданским законодательством. Действуют специальные нормативные правовые акты, регулирующие данные вопросы. Основным таким актом является постановление Правительства РФ от 28 января 1993 г. № 77 "Об утверждении Положения о порядке возмещения убытков собственникам земли, землевладельцам, землепользователям, арендаторам и потерь сельскохозяйственного производства" (в ред. от 15 мая 1999 г.).

Правовой режим недр и земельных участков для разработки полезных ископаемых. Земельный кодекс РФ выделяет в качестве особого вида земельные участки для разработки полезных

ископаемых. Правовой режим таких участков определяется земельным законодательством и законодательством о недрах.

Законодательство предусматривает особые условия предоставления земельных участков для нужд недропользования и порядок их использования. Такие участки имеют два разных правовых режима. Во-первых, законодательство выделяет правовой режим земельных участков, предоставленных для постоянного использования недр. Во-вторых, допускается временное использование земельных участков для геологоразведочных работ.

По общему правилу предприятиям, учреждениям и организациям земельные участки предоставляются для разработки полезных ископаемых после оформления *горного отвода* - геометризованного блока недр (ст. 7 Закона РФ от 21 февраля 1992 г. "О недрах"), утверждения проекта рекультивации земель и восстановления ранее отработанных площадей.

Основная особенность правового режима земельных участков для разработки полезных ископаемых заключается в следующем. Поскольку основанием для получения участка является право на горный отвод, право на земельный участок сохраняется до тех пор, пока сохраняется 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

565

застройку площадей залегания полезных ископаемых в границах предоставленного ему горного отвода (ст. 22 Закона "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.

Виды пользования недрами определены в ст. 6 Закона "О недрах". Недра предоставляются в пользование для:

- разведки и добычи полезных ископаемых, в том числе использования отходов горнодобывающего и связанных с ним перерабатывающих производств;
- строительства и эксплуатации подземных сооружений, не связанных с добычей полезных ископаемых;
- образования особо охраняемых геологических объектов, имеющих научное, культурное, эстетическое, санитарно-оздоровительное и иное значение (научные и учебные полигоны, геологические заповедники, заказники, памятники природы, пещеры и другие подземные полости);
- сбора минералогических, палеонтологических и других геологических коллекционных материалов, а также иных установленных целей.

Для обеспечения рационального использования и охраны недр важное значение имеет четкое закрепление в законодательстве прав и обязанностей недропользователей (ст. 22 Закона "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 действующего 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 в 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:

566

- соблюдать требования законодательства, а также утвержденных в установленном порядке стандартов (норм, правил) по технологии ведения работ, связанных с пользованием недрами, 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 пользованием недрами, и некоторые другие.

Основания прекращения права пользования недрами предусмотрены в ст. 20 Закона "О недрах". 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 следующие меры ответственности за нарушение земельного законодательства: гражданско-правовую, административную и уголовную.

Общие положения, касающиеся возмещения вреда, причиненного собственнику земли, землевладельцу, землепользователю или арендатору земельного участка в результате нарушения земельного законодательства, определяются нормами гражданского законодательства. Положения гражданского законодательства о возмещении вреда находят отражение и в земельном законодательстве. Согласно Земельному кодексу РФ предприятия, учреждения, организации и граждане обязаны возместить вред, причиненный ими в результате нарушения земельного законодательства. Условиями, необходимыми для взыскания убытков, являются: противоправность поведения лица, наличие вреда, причинная связь между поведением правонарушителя и наступившими негативными последствиями и вина правонарушителя.

Специфика условий причинения вреда и его содержания в случаях нарушения земельного законодательства определяет особенности правового регулирования этих вопросов. Для определения размера возмещения убытков, причиненных в результате порчи земли как природного объекта, применяются в некоторых случаях специальные методики. Например, приказом Роскомзема от 10 ноября 1993 г. и Минприроды РФ от 18 ноября 1993 г. утвержден Порядок определения размеров ущерба от загрязнения земель химическими

567

веществами. Эта методика устанавливает правила исчисления размера ущерба, причиненного в результате загрязнения земель (почв) химическими веществами, включая загрязнение земель несанкционированными свалками промышленных, бытовых и других отходов.

Меры административной ответственности за нарушение земельного законодательства установлены Земельным кодексом РФ, Кодексом РФ об административных правонарушениях, Указом Президента РФ от 16 декабря 1993 г. № 2162 "Об усилении государственного контроля за использованием и охраной земель при проведении земельной реформы" и Градостроительным кодексом РФ. Административная ответственность за нарушение земельного законодательства установлена в виде штрафа и наступает за самовольное занятие земельных участков, самовольное строительство, загрязнение земель, порчу и уничтожение плодородного слоя почвы и другие правонарушения.

Уголовный кодекс РФ предусматривает уголовную ответственность за регистрацию незаконных сделок с землей (ст. 170). Состав этого преступления образуют 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.

568

[555](#) :: [556](#) :: [557](#) :: [558](#) :: [559](#) :: [560](#) :: [561](#) :: [562](#) :: [563](#) :: [564](#) :: [565](#) :: [566](#) :: [567](#) :: [568](#) ::

[Содержание](#)

[569](#) :: [570](#) :: [571](#) :: [572](#) :: [573](#) :: [574](#) :: [575](#) :: [576](#) :: [577](#) :: [578](#) :: [579](#) :: [580](#) :: [581](#) :: [582](#) :: [583](#) :: [584](#) :: [585](#) :: [586](#) :: [587](#) :: [588](#) :: [589](#) :: [590](#) :: [591](#) :: [592](#) :: [Содержание](#)

Глава 23. ОБЩИЕ ВОПРОСЫ МЕЖДУНАРОДНОГО ПРАВА

Международное право в его современном виде сформировалось в основном в середине XX века, хотя потребность в регулировании международных отношений появилась в период образования первых рабовладельческих государств (конец IV - начало V тысячелетия до н.э.). Тогда первыми источниками международного права признавались международно-правовые обычаи. Позднее, с появлением письменности, государствами стали заключаться договоры.

В наше время продолжают иметь место внутренние, региональные конфликты, получил развитие международный терроризм. Государствам мира необходимо объединять свои усилия для полного прекращения этих негативных явлений для человечества, мирного разрешения возникающих межгосударственных разногласий. В этом деле значительная роль принадлежит международному праву.

Международное право - система международных договорных и обычных норм, создаваемых государствами, другими субъектами международного права, международными организациями и регулирующих межгосударственные и иные связанные с ними отношения.

Международное право как правовая система состоит из двух частей: *международного публичного права* и *международного частного права* (см. ст. 1 Положения о комиссии международного права ООН от 11 декабря 1946 г.). В свою очередь, каждая из этих частей состоит из отраслей, а отрасли - из подотраслей и институтов.

Отрасль международного права - совокупность обычно-правовых и кодифицированных в

международном договоре (договорах) международно-правовых норм, регулирующих отношения субъектов международного права в одной какой-либо широкой области их международного сотрудничества. Отраслями международного права являются: право международных договоров, право международных организаций, право внешних сношений, право международной безопасности, права человека, международное морское право, международное воздушное право и др. Перечень отраслей международного публичного права не является исчерпывающим и находится в непрерывном развитии и взаимодействии.

Международное публичное право - система международных договорных и обычных норм, создаваемых государствами и другими субъектами международного права, направленных на поддержание мира и укрепление международной безопасности, установление

569

и развитие всестороннего международного сотрудничества, которые обеспечиваются добросовестным выполнением субъектами международного права своих международных обязательств, а при необходимости и принуждением, осуществляемым государствами в индивидуальном и коллективном порядке в соответствии с действующими нормами международного права.

Международно-правовые нормы имеют ряд существенных отличий от норм внутригосударственного права.

Во-первых, международные нормы создаются иным способом, нежели внутригосударственные. Внутригосударственные правовые нормы издаются специально уполномоченными органами власти (парламентом, президентом, правительством и др.). Они действуют от имени верховной и суверенной власти государства. В международном праве нет такого единого "центра", который выражал бы свою волю через правовые нормы. При принятии правовых норм в международном праве нельзя обойтись без взаимных уступок и компромиссов со стороны различных государств. Для этого они используют различные процедуры: конференции, переговоры, консультации. Этот процесс может протекать длительное время.

Во-вторых, субъектами международного права являются государства и международные организации. Первые - суверенные государства, вторые - "производные субъекты", которые создаются и ликвидируются по воле входящих в них государств. Деятельность международных организаций ограничена сферой, определенной в учредительных документах.

В-третьих, они отличаются сферами регулирования. Международное право регулирует межгосударственные отношения. Таковы отношения государств и международных организаций в области защиты прав человека, порядка ведения войны и заключения мирных договоров, обеспечения международной безопасности, борьбы с преступностью, сотрудничества в политической, хозяйственной, научно-технической, культурной и других сферах, защиты окружающей и природной среды. Международное право определяет также режимы пользования ресурсами Мирового океана, воздушного и космического пространства и др.

Международные правовые нормы по процессу образования разделяются на *договорные* и *обычные*. В связи с быстрой интернационализацией развития экономической, политической, культурной, научно-технической и иных областей деятельности государств договорный процесс создания норм стал преобладающим. В этом процессе возрастает роль международных организаций.

Обычные нормы имеют давнюю историю и берут начало в большинстве случаев в обычаях наших предков. Обычные нормы проверены временем, они гуманны и поэтому признаны современниками. Например, издавна сформировавшийся обычай точного выполнения обещаний и договоренностей стал принципом добросовестного выполнения

570

международных обязательств, который закреплен в Уставе ООН (п. 2 ст. 2). Члены ООН обязаны добросовестно выполнять принятые на себя международные обязательства.

Международные нормы делятся на *императивные* и *диспозитивные*. Они имеют неодинаковую юридическую силу. Здесь речь может идти об иерархии юридических норм. Императивные нормы обладают большей юридической силой, чем диспозитивные. Нормы Устава ООН (ст. 103) главенствуют над нормами других международных договоров. Нормы межгосударственных договоров превалируют над условиями соглашений различных правительственных организаций. В последнем случае стороны по договоренности могут поступить иначе.

Принципы международного права. Наряду с юридическими нормами принципы международного права формируют единую систему международного права. В отличие от норм международного права, которые, как правило, регулируют более конкретные правоотношения, принципы международного права распространяют свое действие на целые области правоотношений. В отличие от норм права принципы более долговечны, вырабатываются в течение более длительного времени, меньше подвержены влиянию меняющихся обстоятельств. Другими словами, принцип - общее правило, которое проверено временем, общепризнанно, имеет более широкое предназначение при регулировании взаимоотношений.

Принципы международного права представляют собой один из источников международного права. Важную роль они играют и во внутреннем российском праве. В соответствии со ст. 15 Конституции РФ они являются составной частью правовой системы РФ. Общепризнанные принципы закреплены в действующих международно-правовых документах, таких, как Устав ООН 1945 г., Декларация о принципах международного права, касающихся дружественных отношений и сотрудничества между государствами в соответствии с Уставом ООН 1970 г., Заключительный акт Совещания по безопасности и сотрудничеству в Европе 1975 г. и др.

Система принципов международного права считается центральным звеном в регулировании международных отношений.

Кроме основных принципов международного права, которые являются основой всей системы международного права, существуют также принципы отдельных отраслей международного права.

Основные принципы международного права носят императивный характер. Все они закреплены в Уставе ООН:

- принцип запрещения применения силы или угрозы силой;
- принцип территориальной целостности государств;
- принцип нерушимости государственных границ;
- принцип всеобщего и полного разоружения под эффективным международным контролем;
- принцип мирного разрешения международных споров;

571

- принцип невмешательства во внутренние дела государства;
- принцип сотрудничества государств;
- принцип добросовестного выполнения международных обязательств;
- принцип равноправия и самоопределения народов и наций;
- принцип уважения прав и основных свобод человека;
- принцип международной защиты окружающей среды.

Источники международного права. Под источниками права, в том числе международного, понимаются формы объективизации внешнего выражения нормативной воли субъектов, создающих право.

Обязательная юридическая сила - необходимое качество норм международного права. Эта главная

особенность международного права действует в межгосударственной системе. Что касается национального законодательства государств, то в нем обязательность международно-правовых норм устанавливается велением государства.

Следует отметить, что все нормы международного права разрабатываются самими государствами либо с их участием. Нормы международного права вступают в силу после того, как все или основная часть участников договора подписали принятые ими нормы, которые затем приобретают юридически обязательную силу. Юридическая сила общепризнанных норм международного права порождается соглашением государств.

Подписывая соглашение, государство принимает на себя обязательство выполнять содержащиеся в нем нормы и, следовательно, расширяет свои возможности осуществления суверенной власти, а также предвидение действий других государств.

Система источников международного права несколько отличается от системы источников внутригосударственного права. Большинство из них определены в Статуте Международного Суда ООН.

К основным источникам международного права относятся *международный договор* и *международно-правовой обычай*.

Кроме основных источников международного права существуют его вспомогательные источники: резолюции международных организаций, решения международных судов, общие принципы права, признанные цивилизованными нациями, внутригосударственные законы, решения национальных судов и доктрины наиболее квалифицированных специалистов по публичному праву различных наций.

Источники международного права имеют большое практическое значение, так как речь идет о том, где искать нормы международного права и какие нормы являются международно-правовыми, а какие - нет.

Международный договор - соглашение между государствами и международными организациями, определяющее их взаимные права и обязанности. Международные договоры делятся на *общие* (их положения обязательны для всех субъектов международного права) и *специальные* (их действие распространяется лишь на участвующих

572

в них субъектов международного права). К общим международным договорам можно отнести Устав ООН, нормы которого действуют в отношении даже тех стран, которые не входят в ООН. В отличие от этого договор о создании СНГ является специальным, так как распространяется лишь на некоторые государства - бывшие республики СССР.

Международные договоры также подразделяются на *межгосударственные* (они заключаются на высшем уровне главами государств), *межправительственные* (подписываются от имени правительств) и *межведомственные* (они охватывают отдельные сферы международного сотрудничества и подписываются руководителями соответствующих министерств и ведомств). Принятый международный договор зачастую регистрируется и публикуется в изданиях Секретариата ООН. В Российской Федерации международные договоры официально публикуются в "Бюллетене международных договоров". Состав участников международного договора может меняться путем выхода одних и присоединения других.

Обычай в международном праве проходит долгий путь формирования. Сначала субъекты международного права формируют практику, т.е. единообразную модель поведения в сходных обстоятельствах. Этой практике начинают следовать другие субъекты международного права, и такая практика становится всеобщей. Затем сложившийся обычай получает международное признание,

становится международно-правовой нормой. Нарушение принятого в международной практике обычая может повлечь применение санкций.

Обычаи наиболее распространены в международном морском праве (например, многие правила приветствия встречных кораблей и судов не прописаны как обязательные, но строго соблюдаются). Обычаи строго соблюдаются в церемониях встреч на высшем уровне (например, выставление почетного караула у трапа самолета при встрече почетного гостя, эскортное сопровождение руководящих лиц иностранных гос^дарств) и др.

Судебные решения. Суд обязан решать переданные ему межгосударственные споры на основании норм международного права. В Статуте Международного Суда ООН указано, что его решения обязательны лишь для участвующих в деле сторон и лишь по спору, в котором они являются сторонами. При разрешении споров по международным делам судебные решения играют вспомогательную роль в целях определения содержания норм международного права.

Общие принципы права, признанные цивилизованными нациями. Несмотря на то, что существуют многочисленные конвенции и договоры, в международных отношениях могут возникать ситуации, которые не получили должного регулирования. Отсутствие международно-правовой нормы не препятствует разрешению возникающих конфликтов и недоразумений, поскольку в этих случаях используются принципы международного права как общепризнанные основания правового регулирования.

573

Субъекты международного права. Субъектами международного права являются участники международных отношений, которые обладают международными правами и обязанностями. Они осуществляют свои права и обязанности на основе международного права и несут в необходимых случаях международно-правовую ответственность. Субъектами международного права являются государства, международные организации, нации, борющиеся за независимость, государственно-подобные образования и в ограниченном объеме - физические лица.

Субъекты международного права могут быть постоянными (государство) и временными. Например, нация, борющаяся за свое освобождение, выступает как временный субъект лишь на период борьбы и создания независимого государства.

Определенными элементами международного права считаются государственно-подобные образования типа вольных городов Данцига, Триеста, Западного Берлина, которые ликвидированы в XX веке, а также государство-город Ватикан - административный центр католической церкви во главе с папой Римским.

Любой субъект международного права обладает правоспособностью, дееспособностью и деликтоспособностью.

Ответственность в международном праве. Под ответственностью в международном праве понимаются юридические последствия, наступающие для субъекта международного права в результате нарушения им международно-правового установления. Ответственность в международном праве является юридическим средством, которое обеспечивает соблюдение норм международного права. Положения, предусматривающие ответственность, образуют специальный международно-правовой институт, который устанавливает ответственность государства за агрессию, отказ в предоставлении независимости колониальным странам и народам, за действия, связанные с рабством и работорговлей, за политику апартеида, геноцида, экоцида и др.

При совершении международного правонарушения к государству может быть применена международно-правовая ответственность. Международное правонарушение - действие или бездействие государства, которое нарушает его международное обязательство, регламентированное нормой международного права.

Государство совершает противоправные акты в основном посредством действий физических лиц, которые выступают в качестве его государственных органов управления или его должностных лиц. Однако международно-правовую ответственность несет государство. Государство несет ответственность и в случае нарушений международных обязательств в результате противоправных действий или бездействия национальных судов.

Государство может нести ответственность за допущенные на его территории противоправные действия частных лиц и их организаций.

574

В подобных случаях государство несет ответственность не за действия частных лиц, а за поведение своих органов, которые не предотвратили такие действия или не наказали их виновников, хотя обязаны были это сделать.

В международном праве принято деление международных правонарушений на *международные деликты* и *международные преступления*, которые значительно отличаются друг от друга.

При международном деликте государство-правонарушитель обязан прекратить правонарушение и возместить причиненный материальный и нематериальный ущерб, а потерпевшее государство имеет право требовать выполнения этих обязательств. В противном случае потерпевшее государство вправе применить к причинителю санкции, т.е. меры воздействия (например, введение таможенных, транспортных и других ограничений).

Вопрос об ответственности государства за международные преступления считается спорным и сложным, поскольку пока нет перечня международных преступлений государств, признанного государствами-членами ООН.

В международном праве пока не установлены конкретные виды и размеры санкций за те или иные международные преступления государств. Однако Совету Безопасности ООН удалось принять решение о санкциях против ЮАР за проведение апартеида. Также удалось принять ряд резолюций о санкциях в связи с агрессией Ирака против Кувейта.

Взаимодействие международного и национального права. Международное и внутригосударственное право находятся во взаимодействии и взаимно влияют друг на друга. Первичным при этом признается влияние внутригосударственного права, поскольку нормы международного права создаются самими государствами, которые при этом исходят из норм и принципов своего национального права. Они не идут на создание норм международного права, противоречащих основам их социального и политического строя, закреплённого в нормах конституционного права. Нередки случаи, когда отдельные государства с большим трудом соглашались на заключение международных договоров, когда их выполнение требует внесения изменений в их действующее национальное законодательство.

Важен также и обратный процесс, т.е. отражение норм международного права в национальном законодательстве государства. Такой процесс называется *трансформацией*. Трансформация, являясь одним из способов превращения, преобразования норм международного права в нормы внутригосударственного права. Трансформация права в основном осуществляется двумя способами: во-первых, путем издания в государстве специального закона, закрепляющего норму международного права в качестве положения национального законодательства, и, во-вторых, путем законодательного

575

провозглашения международного договора в качестве общеобязательного на территории данного государства.

Следует отметить, что акт ратификации или одобрения государством международного договора равнозначен его превращению в составную часть национального законодательства. Например, согласно ч. 4 ст. 15 Конституции РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором РФ установлены иные правила, чем предусмотрены законом, то применяются правила международного договора.

Основные положения международного частного права. В связи с происходящими в нашей стране глубокими политическими, экономическими и другими преобразованиями, формированием открытого демократического общества и правового государства растет число разнообразных международных связей гражданско-правового характера, особенно в сфере хозяйствования. Основным регулятором таких связей является **международное частное право**, к которому появился повышенный интерес.

Как уже было отмечено, межгосударственные отношения - предмет международного публичного права. К межгосударственным отношениям тесно примыкают отношения между физическими лицами (гражданами) и юридическими лицами (организациями) различных государств. Например, Российская Федерация заключает договор с зарубежным государством о торговом и экономическом сотрудничестве, который является предметом международного публичного права. Затем отношения между государствами опосредуются торговыми и иными контрактами, которые заключаются физическими и юридическими лицами. Это - международные отношения невластного характера, где субъекты не обладают суверенитетом, а находятся под верховенством государства. Данная сфера международных отношений регулируется международным частным правом.

Международное частное право регулирует следующие правовые отношения: гражданская правоспособность и дееспособность иностранных физических лиц и юридических лиц; отношения собственности иностранных физических и юридических лиц; отношения, вытекающие из внешнеэкономических (торговых, посреднических и др.) договоров; финансовые и кредитно-расчетные отношения; отношения по использованию результатов интеллектуального труда (авторское право, патентное право и др.); отношения по перевозке зарубежных грузов и пассажиров; наследственные отношения по поводу имущества, находящегося за рубежом, и др. Эти отношения по своей природе в основном являются гражданско-правовыми. К предмету гражданского права относятся имущественные и связанные с ними неимущественные отношения.

Следует отметить, что международное частное право регулирует те имущественные отношения, которые возникают в международной

576

сфере, т.е. с участием иностранного элемента. Например, если договор купли-продажи между двумя российскими юридическими лицами (фирмами) входит в предмет российского гражданского права, то экспортный или импортный договор купли-продажи между российским и иностранными юридическими лицами относится к предмету международного частного права. Другими словами, те отношения, которые внутри государства регулируются нормами гражданского права, при включении в них иностранного элемента уже составляют предмет международного частного права.

Кроме гражданско-правовых отношений предметом международного частного права являются семейно-брачные, трудовые правоотношения, а также рассмотрение споров в судебном порядке и в порядке арбитража дел, вытекающих из вышеуказанных правоотношений.

Международное частное право регламентирует, прежде всего, отношения между физическими и юридическими лицами. В отдельных случаях в качестве участника гражданско-правовых отношений в международном праве может выступать и государство, но при этом его контрагентом будет физическое или юридическое лицо.

В соответствии с изложенным можно сказать, что *предметом международного частного права*

являются гражданские и иные частноправовые отношения международного характера, т.е. осложненные иностранным элементом.

В наше время происходит интеграция права стран в рамках Европейского Союза (ЕС), и, следовательно, невозможно себе представить ЕС без гармонизации права государств, входящих в ЕС, и унификации норм гражданского и торгового права этих стран. Примером последнего является принятие Комиссией европейского договорного права "Принципов европейского договорного права" (часть I принята в 1994 г., часть II - в 1998 г., сейчас проводится работа над частью III). Планируется принятие Частного кодекса ЕС.

Создание Содружества Независимых Государств (СНГ) направлено на становление общего экономического пространства. Странами СНГ подписаны важные международные соглашения. Ими заключен Договор о создании Экономического Союза. Особое место занимают Договор о Союзе Белоруссии и России и Устав этого Союза. Основная цель направлена на сотрудничество, сближение нацио-нальных правовых систем и экономики, наращивание интеграционных процессов. Следует отметить, что Межпарламентской Ассамблеей государств-участников Содружества принят рекомендательный акт СНГ о модели Гражданского кодекса.

Коллизия и выбор права в международном частном праве. Наличие гражданско-правовых отношений международного характера приводит к коллизии гражданского права различных государств. Эти отношения потенциально могут быть урегулированы правом каждого государства, которому принадлежит тот или иной их участник.

577

Здесь возникает проблема выбора права, подлежащего применению для урегулирования отношений одновременно обеих сторон.

Одни и те же вопросы решаются по-разному в праве разных государств, и в результате возникает *коллизия права*. Одним и тем же фактическим обстоятельствам может быть дана различная юридическая оценка в соответствии с правом различных государств. Например, по российскому законодательству полная гражданская дееспособность возникает в 18 лет, по законодательству некоторых иностранных государств, например, Японии - в 20 лет. Если совершеннолетний российский гражданин заключит гражданско-правовой договор о ведении совместной хозяйственной деятельности с 19-летним японским гражданином на территории России и последний не выполнит свои обязательства, соответственно причинив российскому гражданину убытки, возникнет следующая проблема. На требования российского гражданина возместить убытки японский контрагент может ответить, что в момент заключения договора ему еще не было 20 лет, и, соответственно, по японскому законодательству он был недееспособным, а поэтому договор недействителен. Российский гражданин, в свою очередь, может обратиться в российский суд с исковым требованием, в котором укажет, что договор был заключен на территории РФ, и по российскому гражданскому праву полная гражданская дееспособность возникает в 18 лет, поэтому японский контрагент не имеет права ссылаться на недействительность договора в связи со своей недееспособностью. Вопрос о том, дееспособен японский контрагент или нет, и соответственно, действителен договор или нет, может быть решен по-разному, в зависимости от того, по российскому или японскому праву он будет решаться.

Следовательно, *коллизия права порождается двумя причинами*: наличием иностранного элемента в гражданско-правовом отношении и различным содержанием гражданского права разных государств, с которыми связано это правовое отношение.

Для того чтобы правильно решать возникшие вопросы, важен выбор гражданского права того государства, которое будет регулировать отношения сторон. В национальном праве любого государства есть особые коллизионные нормы, содержащие правила выбора права. Они предусматривают, гражданское право какого государства должно быть применено для урегулирования того или иного гражданско-правового отношения с иностранным элементом.

Ответ на указанный и другие коллизионные вопросы можно найти в разделе VI части третьей ГК РФ. Согласно п. 2 ст. 1197 ГК РФ физическое лицо, не обладающее гражданской дееспособностью по своему личному закону, не вправе ссылаться на отсутствие у него дееспособности, если оно дееспособно по праву места совершения сделки, за исключением случаев, когда будет доказано, что другая сторона знала или заведомо должна была знать об отсутствии дееспособности.

578

В нашем примере договор был заключен на территории РФ и, соответственно, вопрос о дееспособности японского гражданина должен быть решен по российскому праву.

Совокупность коллизионных норм любого государства составляет *"коллизионное право"* этого государства. Оно носит национальный характер и является частью национального права соответствующего государства (например, российское коллизионное право, английское коллизионное право, японское коллизионное право и др.). Коллизионное право является важной частью международного частного права, определяет его характерные черты и особенности.

Материально-правовые нормы в международном частном праве. Помимо коллизионных норм составной частью международного частного права *являются материально-правовые нормы*. Последние в отличие от коллизионных норм непосредственно регулируют поведение участников частноправовых отношений, определяют их права и обязанности.

К международному частному праву принадлежат только те материально-правовые нормы, которые специально предназначены для регулирования частноправовых отношений с иностранным элементом. К ним в первую очередь относятся материально-правовые нормы международных договоров. Они создаются путем принятия многосторонних международных договоров.

Международный унификационный процесс начался во второй половине XIX вв; а и приобрел широкие масштабы в наше время. Большие достижения унификация приобрела в таких сферах международного частного права, как купля-продажа товаров, морские и воздушные перевозки, вексельное и чековое право, авторское право, гражданская ответственность за вред, причиненный отдельными видами нарушений.

Источником материально-правовых норм международного частного права считаются также обычаи.

Следует отметить, что международное частное право не знает единой, традиционной для национального права различных стран системы коллизионных норм и материальных норм международного частного права, несмотря на очевидные успехи международно-договорной унификации.

Метод правового регулирования в международном частном праве. Международное частное право имеет собственные методы и способы правового регулирования прав и обязанностей участников соответствующих отношений. Взаимодействие материально-правового и коллизионного способов регулирования обеспечивает преодоление коллизионных проблем, часто возникающих в частноправовых отношениях с иностранным элементом. Наличие этих методов дало основание выделить международное частное право в особую отрасль системы права.

579

Одним из методов регулирования правовых отношений с иностранным элементом является т.н. коллизионно-правовой. Сущность этого метода заключается в выборе компетентного правопорядка для разрешения конкретного гражданского дела. Выбор заключается в определении того, право какого государства надо применить в конкретном случае. Этот способ также называется *отсылочным*, поскольку коллизионная норма отсылает для определения прав и обязанностей участников правоотношения к праву определенного государства.

Коллизионно-правовой способ регулирования международно-правовых отношений затрудняется не только тем, что содержание правовых норм разных государств отличается друг от друга, но и тем, что многие государства либо вообще не имеют системы коллизионных норм, либо она слабо развита. В последнее время наблюдается тенденция к созданию и совершенствованию национального коллизионного права. Ряд стран приняли новые законы о международном частном праве (например, Австрия, Венгрия, Югославия, Турция, ФРГ, Швейцария и др.), а некоторые планируют их создание. Однако до сих пор этот вопрос решен не полностью. В Российской Федерации международному частному праву посвящен раздел VI ГК (ст. 1186-1224).

Сложность вопросов, возникающих при применении коллизионного способа регулирования, порождает серьезные трудности на практике. Для решения данной проблемы начался процесс унификации, т.е. создания унифицированных (единообразных) коллизионных норм, который осуществляется в форме международных договоров, заключаемых между государствами. В результате государства берут на себя обязательство применять сформулированные в договоре единообразные коллизионные нормы по определенным вопросам правоотношений.

Итак, коллизионный способ регулирования осуществляется в двух правовых формах: национально-правовой - посредством национальных коллизионных норм, разработанных каждым государством самостоятельно в своем праве, и *международно-правовой*, т.е. посредством унификации коллизионных норм, разработанных государствами совместно в международных договорах.

Другим способом регулирования правоотношений с иностранным элементом является *материально-правовой*. Он состоит в создании специальных гражданско-правовых норм, которые должны непосредственно применяться к соответствующим отношениям, не требуя выбора права. Таким образом, коллизионная проблема снимается путем создания и применения единообразных, одинаковых по содержанию гражданско-правовых норм.

Одним из обязательных условий унификации материального права является использование международно-правовых норм (международный договор, обычай). В них выражена согласованная воля договаривающихся государств к единообразному регулированию

580

определенного вида гражданских правоотношений, чем устраняется предпосылка возникновения коллизий, отпадает необходимость применения коллизионных норм. Унифицированные нормы входят в систему международного частного права.

Унификация норм материального гражданского права имеет место в основном при регулировании торговых, производственных, транспортных, научно-производственных отношений. Например, в области предпринимательства широко применяются такие единообразные нормы, как Женевские конвенции о векселях 1930 г., Женевские конвенции о чеках 1931 г., Конвенция об исковой давности в международной купле-продаже товаров 1980 г. и др.

Более совершенным способом регулирования гражданско-правовых отношений с иностранным элементом является *унификация гражданского права*. Широкое применение такого способа позволяет преодолеть недостатки коллизионно-правового метода и обеспечить гармонизированное регулирование международных гражданских правоотношений. В этом направлении делаются важные шаги, государства стремятся создать единое правовое пространство, европейское и мировое. Пока унификация охватывает в основном торговлю и то, что с ней тесно связано (расчеты, перевозки и др.). Другие отрасли частноправовых отношений (собственность, наследственные, деликтные, семейно-брачные, трудовые и другие отношения) в основном регулируются на основе коллизионных норм.

Вопросы международного гражданского процесса. В частноправовых отношениях с иностранным элементом возникает вопрос не только о праве, подлежащем применению, но и о

компетентном органе, который призван применить это право при разрешении спора, о процессуальных формах и средствах рассмотрения соответствующего дела. Этому служат нормы международного гражданского процесса, процессуального права, регламентирующие процедуру разрешения дел, содержащих иностранный элемент.

Международный гражданский процесс охватывает следующие вопросы: процессуальное положение в сфере гражданского судопроизводства иностранных граждан и лиц без гражданства (включая предпринимателей), иностранного государства, иностранных организаций, международных организаций, представителей иностранного государства, международных организаций, их должностных лиц, вопросы международной подсудности по гражданским делам, порядка установления содержания иностранного права, исполнения поручений иностранных учреждений юстиции, признания и исполнения иностранных судебных решений по гражданским делам. Сюда также относятся вопросы международного коммерческого арбитража.

Перечисленные вопросы принадлежат к процессуальному праву, но изучаются наукой международного частного права, так как тесно связаны с проблемами международного частного права.

581

Система международного частного права. Система международного частного права может строиться по различным основаниям. Например, по видам источников права, регулирующих отношения в сфере международного частного права: 1) акты международного частного права ("международное законодательство"); 2) международно-правовые обычаи; 3) национальное законодательство, функционально связанное с международным частным правом. К нему относятся нормы о применении частного права на территории страны, коллизионно-правовые нормы национального законодательства.

Другим основанием построения системы международного частного права служит разделение его на отрасли (и подотрасли): 1) гражданское право; 2) торговое право; 3) семейное право; 4) гражданский и арбитражный процесс, и др.

Коллизионные нормы. Посредством коллизионных норм осуществляется коллизионный способ регулирования. Эти нормы преодолевают коллизионную проблему путем выбора права. Коллизионные нормы называют *отсылочными*, так как главная особенность этих норм заключается в том, что они указывают, право какого государства нужно применить для определения этих прав и обязанностей.

Коллизионные нормы делятся на внутренние и договорные.

Внутренние коллизионные нормы разрабатываются и принимаются государствами самостоятельно на основе своего суверенитета. Эти нормы содержатся в законодательных актах соответствующего государства (например, в РФ они сосредоточены в основном в ГК и в Семейном кодексе).

Следующая разновидность коллизионных норм - *договорные*. Они создаются на основе международных соглашений в результате согласованной воли договаривающихся государств.

Международный договор как вид коллизионной нормы порождает юридические обязательства для государств-участников, а не для юридических и физических лиц и не для правоприменительных органов, поскольку последние подчиняются только национальному праву. Поэтому для действия договорных коллизионных норм государству необходимо придать им силу национального права, чтобы они стали обязательными для участников гражданских правоотношений.

Данный юридический процесс осуществляется в различных формах (например, принятие закона, акта ратификации и др.). Такими способами международно-правовые нормы трансформируются в национально-правовые и начинают действовать как нормы внутреннего права.

Унифицированные материальные гражданско-правовые и иные нормы. При помощи этих норм непосредственно регулируются правовые отношения лиц, обеспечивается создание единообразных

582

норм частного права различных государств, устраняется сама причина возникновения коллизий права.

Материально-правовые нормы часто называют *прямыми*, так как они регулируют гражданско-правовые и иные отношения с иностранным элементом, минуя коллизионную стадию.

Важное место в регулировании частноправовых проблем принадлежит *нормам международного гражданского процесса*. Гражданский процесс понимается как регламентированная законом деятельность судов и других правоприменительных органов по разрешению гражданских дел. Соответственно, международный гражданский процесс можно понять как регламентированную актами международного права и национальным законодательством деятельность судов и других правоприменительных органов по разрешению гражданских дел с иностранным элементом. Под термином "международный гражданский процесс" нельзя понимать деятельность международных судебных и арбитражных органов. Здесь речь идет о деятельности национальных судов, национальных правоприменительных органов относительно дел международного характера.

Нормы, регулирующие процессуальные вопросы, называют нормами международного гражданского процесса. Их нельзя включать в нормативный состав международного частного права. Эти нормы регламентируют подсудность определенных категорий дел, исполнение поручений судов одного государства судами другого государства, признание и исполнение иностранных судебных и арбитражных решений, положение иностранного государства и его дипломатических представителей в гражданском процессе и т.д.

Суд и иные правоприменительные органы при рассмотрении любых гражданско-правовых дел, включая дела с иностранным элементом, руководствуются лишь собственными национальными процессуальными нормами, а не процессуальными нормами иностранного государства.

В международном гражданском процессе кроме национальных процессуальных норм широко применяются и *единообразные процессуальные нормы*, унифицированные на основе международных договоров. Особое место занимают унифицированные нормы, устанавливающие порядок исполнения иностранных судебных поручений, порядок признания и исполнения иностранных судебных и арбитражных решений, правила арбитражного процесса (например, Гагская конвенция по вопросам гражданского процесса 1954 г., Нью-Йоркская конвенция о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений 1958 г. и др.).

Таким образом, международное частное право включает два вида норм - *коллизионные, которые делятся на внутренние и договорные, и унифицированные материальные гражданско-правовые*. Они соответствуют предмету и методу международного частного права, что обуславливает их объединение в самостоятельную отрасль права.

583

Источники международного частного права. Под источниками права в юриспруденции принято понимать внешние формы выражения права.

Источниками международного частного права в Российской Федерации являются ее *Конституция, международные договоры* и законодательство, а также признаваемые в РФ *обычаи*.

В России судебные решения (прецеденты) не рассматриваются как источник права, в отличие от стран "общего права", например, в Англии, США, Канаде и др. Вместе с тем возрастает значение

судебной практики в формировании норм права, растет интерес к ее изучению и обобщению.

При изучении источников международного частного права следует обратить внимание на средства так называемого *негосударственного регулирования*. Они вырабатываются самими участниками коммерческого оборота или негосударственными организациями и носят рекомендательный характер. К числу средств негосударственного регулирования можно отнести своды единообразных правил, общие условия, типовые контракты, руководства по совершению сделок, кодексы поведения и др. Средства негосударственного регулирования отличаются гибкостью, они способны к быстрым изменениям, отвечающим интересам гражданского оборота.

Доктрина не считается источником международного частного права, но суды могут обращаться к научным концепциям и взглядам для обоснования принимаемого решения. Закон предписывает судам при установлении содержания норм иностранного права принимать во внимание доктрину в соответствующем иностранном государстве (ст. 1191 ГК РФ, ст. 166 Семейного кодекса РФ).

Резолюции международных организаций, если иное специально не оговорено, не создают юридических обязательств для участвующих в этих организациях государств. Конституция РФ (ч. 4 ст. 15) включает в состав правовой системы РФ общепризнанные принципы и нормы международного права, но не включает резолюции международных организаций.

Для государств юридически обязательные решения могут приниматься Советом Безопасности ООН. Подобные решения могут включать требования, подлежащие реализации в деятельности государственных учреждений, промышленных, торговых, финансовых, транспортных и иных предприятий и организаций, а также частных лиц. Эти требования могут выполняться в России на основе актов Президента РФ.

Среди источников международного частного права самое важное место для России занимает *Конституция РФ*. Конституция и конституционные законы имеют ключевое значение для формирования основ международного частного права по следующим причинам:

1. Конституция РФ имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории РФ. Все другие нормативно-правовые

584

акты (законы и подзаконные акты) не должны противоречить Конституции РФ.

2. Основные права и свободы человека признаются Конституцией РФ (ст. 17) неотчуждаемыми и принадлежат каждому от рождения. Каждый имеет право свободно использовать свои способности и имущество для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности (ст. 34). Конституция РФ гарантирует своим гражданам защиту и покровительство за ее пределами, защищает интересы иностранных граждан и лиц без гражданства, уравнивая их в правах и обязанностях с российскими гражданами, кроме случаев, установленных федеральным законом и международным договором РФ.
3. Общепризнанные принципы и нормы международного права наряду с международными договорами РФ рассматриваются Конституцией как составная часть российской правовой системы. Не соответствующие Конституции РФ международные договоры не подлежат введению в действие и применению в РФ. Для международных договоров, которые содержат правила, требующие изменения отдельных положений Конституции РФ, установлен особый порядок выражения согласия на его обязательность в РФ. Такие международные договоры становятся обязательными только после внесения соответствующих поправок в Конституцию РФ или пересмотра ее положений в установленном порядке.
4. В соответствии с Конституцией РФ (п. "о" и "п" ст. 71) гражданское, гражданское процессуальное, арбитражное процессуальное законодательство, федеральное коллизионное право находятся в ведении Российской Федерации. Этим создаются важные предпосылки для обеспечения единообразных условий функционирования гражданского оборота и участия в нем

иностранных элементов.

5. В ведении Российской Федерации находятся ее внешняя политика, международные отношения, международные договоры и внешнеэкономические отношения.

Регулирование внешнеторговой деятельности, порядок ее осуществления российскими и иностранными лицами, роль органов государственной власти РФ и ее субъектов в области внешнеторговой деятельности определяются Федеральным законом от 13 октября 1995 г. № 157-ФЗ "О государственном регулировании внешнеторговой деятельности".

Международные договоры Российской Федерации также занимают особое место среди источников международного частного права. В соответствии с Федеральным законом от 15 июля 1995 г. № 101-ФЗ "О международных договорах Российской Федерации" под международным договором понимается международное соглашение, заключенное РФ с иностранным-государством (или государствами) либо с международной организацией в письменной форме и регулируемое международным правом, независимо от того, содержится

585

такое соглашение в одном документе или в нескольких связанных между собой документах, а также независимо от его конкретного наименования.

Международно-правовая норма (договор) приобретает юридическую силу во внутригосударственной сфере в результате ее трансформации в норму национального права посредством издания различных нормативных правовых актов.

Чтобы международный договор вошел в правовую систему РФ и стал источником права, надо соблюдать следующие условия.

Во-первых, нужно согласие РФ на обязательность для нее международного договора. Подобное согласие выражается путем подписания договора, его ратификации, утверждения, принятия, присоединения к договору или другими способами, о которых условились стороны.

Во-вторых, требуется вступление в силу международного договора в порядке и в сроки, предусмотренные в договоре или согласованные между сторонами.

Конституция РФ (ч. 4 ст. 15) указывает, что если международным договором РФ установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора и этим отдает приоритет международному договору.

К источникам международного частного права относятся *двусторонние и многосторонние международные договоры РФ*. Существуют многочисленные двусторонние договоры о торговле, торгово-экономическом сотрудничестве, товарообороте и платежах, торговле и мореплавании; о режиме свободной торговли; о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам и др. Среди многосторонних договоров следует назвать: Конвенцию ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г., Конвенцию УНИДРУА о международном финансовом лизинге 1988 г., Договор о создании Экономического Союза (г. Москва, 1993 г.); Соглашение о сотрудничестве в области внешнеэкономической деятельности (г. Ташкент, 1992 г.) и др.

Международный договор также служит инструментом унификации международного частного права, в том числе стран ЕС и СНГ, так как содействует созданию единообразных (унифицированных) правил международного гражданского оборота. Предметом унификации в области международного частного права являются материальные, коллизионные и процессуальные нормы. Унифицированные нормы могут включаться в текст договора либо составляться как "единообразный закон", прилагаемый к договору. Затем участники вводят данный договор в свое национальное право. В таком порядке принят, например, Единообразный закон о переводном и простом векселе, составляющий приложение к Женевской вексельной конвенции 1930 г.

Принятие странами-членами ЕЭС в 1968 г. Конвенции о юрисдикции и о признании и исполнении судебных решений по гражданским

586

и торговым делам, Конвенции о взаимном признании торговых товариществ и юридических лиц и др. обозначило ведущую роль международного договора в унификации международного частного права и международного гражданского процесса этих стран.

Основной правовой базой межгосударственных отношений стран-участниц СНГ являются многосторонние и двусторонние соглашения в различных областях взаимоотношений государств-членов Содружества. Например, в рамках СНГ Российской Федерацией заключены многосторонняя Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г. и двусторонние договоры о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам и др.

Следует подчеркнуть важную роль *между народных организаций в унификации норм международного частного права* на основе многосторонних договоров, типовых (модельных) законов, рекомендаций. В связи с этим следует отметить усилия Гаагской конференции по международному частному праву, Международного института по унификации частного права (УНИДРУА), Комиссии ООН по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ) и др.

Гаагская конференция (создана в конце XIX века) - межправительственная организация, задачей которой является прогрессивная унификация норм международного частного права. Ею на сессиях принято много конвенций по вопросам международной купли-продажи товаров, гражданского процесса, семейных отношений, наследования и др.

Международный институт по унификации частного права основан в 1926 г. УНИДРУА действует в качестве межправительственной организации (место нахождения - г. Рим). Институт изучает пути гармонизации и согласования частного права отдельных государств или групп государств, разрабатывает единообразные нормы. Институтом разработаны такие важные международно-правовые документы, как Конвенция о единообразном законе о заключении договоров международной купли-продажи товаров (Гаага, 1964 г.), Конвенция о единообразном законе о международной купле-продаже (Гаага, 1964 г.), Конвенция УНИДРУА о международном финансовом лизинге (Оттава, 1988 г.), Конвенция УНИДРУА о международном факторинге (Оттава, 1988 г.) и др.

В 1994 г. Институтом разработаны Принципы международных коммерческих договоров (Принципы УНИДРУА), которые являются важным документом, определяющим вопросы исполнения договоров международной купли-продажи товаров. Принципы международных коммерческих договоров не являются обязательным документом и применяются в случае, если сами участники внешнеторгового контракта согласились, что их договор будет регулироваться Принципами УНИДРУА.

Комиссия ООН по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ) была образована в 1966 г. Ее задачей является содействие

587

прогрессивной гармонизации и унификации права международной торговли. Комиссией подготовлен ряд документов: Конвенция об исковой давности в международной купле-продаже товаров (Нью-Йорк, 1974 г.); Конвенция ООН о морской перевозке грузов (Гамбург, 1978 г.); Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров (Вена, 1980 г.) и др.

В 1985 г. Комиссия разработала Типовой закон ЮНСИТРАЛ о международном торговом арбитраже. На основе этого Закона во многих странах было принято соответствующее законодательство (например, Закон РФ от 7 июля 1993 г. "О международном коммерческом арбитраже").

Значительную работу по унификации норм международного частного права проводят также Конференция ООН по торговле и развитию (ЮНКТАД), Международная морская организация (ИМО), Международная организация гражданской авиации (ИКАО), Всемирная организация интеллектуальной собственности (ВОИС) и ряд других международных организаций.

В 1994 г. Советом глав правительств Содружества Независимых Государств (СНГ) был образован как самостоятельная международная организация Научно-консультативный центр частного права СНГ. Задачей Центра явилась разработка моделей правовых актов и научных рекомендаций, направленных на сближение и гармонизацию частного права стран Содружества. Центром также подготовлены проекты модельных законов об обществах с ограниченной ответственностью, о несостоятельности (банкротстве), об ипотеке и ряд других законодательств.

Федеральные законы и иные нормативно-правовые акты РФ также являются важным источником международного частного права. Поскольку в России нет закона о международном частном праве, в этой области ведущую роль играет раздел VI (международное частное право) части третьей ГК.

Отдельные вопросы международного частного права включены в ряд законов РФ. Здесь следует назвать Гражданский кодекс РФ, Семейный кодекс РФ, Закон РФ от 28 ноября 1991 г. "О гражданстве Российской Федерации", федеральные законы: от 15 ноября 1997 г. № 143-ФЗ "Об актах гражданского состояния"; от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ "Об акционерных обществах", от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью", от 8 января 1998 г. № 6-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" и многие другие.

Частноправовые отношения с иностранным элементом могут регулироваться указами Президента РФ, постановлениями Правительства РФ, актами министерств и ведомств.

Современное российское законодательство считается законодательством переходного периода со своими пробелами, трудностями и противоречиями, и это распространяется на нормативно-правовые

588

акты, которые принято относить к сфере международного частного права. Некоторые законы о международном частном праве отсутствуют, ряд положений действующих нормативных актов в настоящее время устарел.

Источником международного частного права также является *обычай*. Обычаи в международном частном праве именуются "обычаями международного торгового оборота" или "торговыми обычаями". Например, существуют развитые обычаи торгового мореплавания.

Нормы Венской конвенции ООН о договорах международной купли-продажи товаров, Принципы международных коммерческих договоров УНИДРУА, а также Принципы европейского договорного права предусматривают, что стороны связаны с любым обычаем, относительно которого они договаривались, и практикой, которую они установили в своих взаимоотношениях.

В международном частном праве к отношениям гражданско-правового характера могут применяться обычаи делового оборота. ГК РФ (ст. 5) определяет обычаи делового оборота как сложившееся и широко применяемое в какой-либо отрасли предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе. Следовательно, ГК РФ признает обычаи и обычаи делового оборота.

Следует также отметить усиление влияния судебной власти в РФ на совершенствование законодательства, формирование правовых начал государственной и общественной жизни, развитие гражданского оборота.

Понятие и виды коллизионных норм. Как уже было отмечено, содержание международного частного права нередко сводится к коллизионной проблеме и ее разрешению. Поэтому коллизионные нормы считаются центральным институтом международного частного права. При помощи коллизионных

норм обеспечивается регулирование отношений между субъектами на основе выбора гражданского права того или иного государства, с которым связаны элементы правоотношения.

Коллизионная норма понимается как правило, которое определяет вопрос о том, право какого государства должно быть применено к данному гражданскому правоотношению с иностранным элементом. Коллизионная норма не дает ответа на вопрос о том, каковы права и обязанности сторон данного правоотношения, а только указывает компетентный для этого правоотношения гражданско-правовой порядок, определяющий права и обязанности сторон. Коллизионная норма носит отсылочный характер, применяется только вместе с теми материальными гражданско-правовыми нормами, к которым отсылает.

Коллизионные нормы имеют разные виды. Различаются *односторонние* и *двусторонние коллизионные нормы*. Односторонние -

589

это нормы, в которых прямо называется право страны, подлежащее применению (российское, английское, японское и др.). Односторонняя норма, как правило, указывает на применение права своей страны (например, российская коллизионная норма указывает на применение российского права).

В международных договорах реже предусматриваются односторонние коллизионные нормы. В двусторонних договорах в основном не называется право конкретного государства, а формулируется общий признак, т.е. общее правило для выбора применимого права. Используя эти правила, можно выбрать право, подлежащее применению.

По способу регулирования коллизионные нормы можно подразделить на три вида: *императивные*, *диспозитивные* и *альтернативные*. *Императивные* нормы содержат категорические предписания, касающиеся выбора права. Эти нормы не могут быть изменены по усмотрению сторон гражданского правоотношения. *Диспозитивные* нормы устанавливают общее правило о выборе права, но дают сторонам возможность согласовать другое положение о применимом праве. Эти нормы действуют постольку, поскольку своим соглашением стороны не установили иного правила. *Альтернативные* нормы предусматривают несколько правил по выбору права для данного гражданского правоотношения. Стороны могут применить любое из них.

Коллизионные нормы можно также делить на *генеральные* (основные) и *субсидиарные* (дополнительные). Генеральная норма формулирует общее главное правило выбора права, предназначенное для преимущественного применения. Субсидиарная норма формулирует еще одно или несколько правил выбора права, тесно связанных с главным. Последняя норма применяется, когда главное правило по каким-либо причинам не было применено или оказалось недостаточным для установления компетентного правопорядка.

Усложнение коллизионных норм приводит к развитию коллизионного права, и это связано с одной общей целью - устранение пробелов в правовом регулировании гражданских правоотношений с иностранным элементом.

Как уже было отмечено, коллизионная норма ведет к выбору права того государства, которое правомочно регулировать гражданские правоотношения, указанные в объеме этой нормы. Каждое государство создает свое коллизионное право, исходя из своих интересов. Существуют много способов выбора права, устанавливаемых коллизионными нормами различных государств. Каждый из них является вариантом некоторых общих коллизионных формул, которые сложились в процессе развития коллизионного права и взаимных влияний. Все многообразие способов выбора права можно свести к ограниченному числу предельно обобщенных правил - *формул прикрепления*, которые также называют *коллизионными принципами*.

590

1. *Личный закон физических лиц* - наиболее распространенная формула прикрепления. Она включает два варианта: а) национальный закон или закон гражданства (*lex nationalis, lex patriae*); б) закон места жительства (*lex domicilii*). Первое означает применение права того государства, гражданином которого является данное лицо; второе означает применение права государства, на территории которого данное лицо проживает или находится. Личный закон физических лиц используется прежде всего для определения правового положения физических лиц, т.е. их гражданской правоспособности, дееспособности, личных прав (право на имя, место жительства, на честь и достоинство и т.д.). Личный закон применяется в семейно-брачных и наследственных отношениях.

Одни страны для регулирования перечисленных вопросов используют личный закон в форме закона гражданства (например, большинство европейских стран - ФРГ, Франции, Италии и др.), а в странах "общего права" (например, Англия, США, Канада, Индия и др.) действует принцип закона места жительства. В некоторых странах, применяются обе формы личного закона, т.е. смешанная система (например, Россия, Швейцария, Австрия, и др.). Смешанная система в последнее время у государств пользуется большим успехом.

2. *Личный закон юридического лица* (*lex societatis*) означает применение права того государства, которому принадлежит юридическое лицо. Личный закон юридических лиц определяет гражданско-правовой статус юридических лиц.
3. *Закон местонахождения вещи* (*lex rei sitae*) означает применение права того государства, на территории которого находится вещь (движимая и недвижимая), являющаяся объектом правоотношения.
4. *Закон, избранный сторонами гражданского правоотношения* (*lex voluntatis*), означает применение права того государства, которое выберут сами стороны (участники) гражданского правоотношения. Данный выбор используется лишь в договорных обязательствах. Тут решающей является воля сторон.
5. *Закон места совершения акта* (*lex loci actus*) означает применение права того государства, на территории которого совершен гражданско-правовой акт (например, подписан договор, составлено завещание и др.). Данный выбор имеет следующие разновидности: закон места совершения договора (*lex loci contractus*), т.е. применение права того государства, где заключен договор; закон места исполнения договора (*lex loci solutionis*), т.е. применение права того государства, где договорные обязательства подлежат исполнению; закон места совершения брака (*lex loci celebrationis*), т.е. применение права того государства, где заключается брак; закон места причинения вреда (*lex loci delicti commissi*), т.е. применение права того государства, на территории которого был причинен вред.

591

6. *Закон страны продавца* (*lex venditoris*) означает применение права того государства, которому принадлежит продавец. Это относительно новая и распространенная форма прикрепления.
7. *Закон, с которым данное правоотношение наиболее тесно связано*. Этот выбор аналогичен выбору продавца и используется для решения коллизионных вопросов в сфере договорных обязательств.
8. *Закон суда* (*lex fori*) означает применение права того государства, где рассматривается спор (в суде, арбитраже или в ином органе). Тут суд или иной орган должен руководствоваться правом своей страны.

Приведенный перечень формул прикрепления не окончателен.

592

[569](#) :: [570](#) :: [571](#) :: [572](#) :: [573](#) :: [574](#) :: [575](#) :: [576](#) :: [577](#) :: [578](#) :: [579](#) :: [580](#) :: [581](#) :: [582](#) :: [583](#) :: [584](#) :: [585](#) :: [586](#) :: [587](#) :: [588](#) :: [589](#) :: [590](#) :: [591](#) :: [592](#) :: [Содержание](#) :: [593](#) :: [594](#) :: [595](#) :: [596](#) :: [597](#) :: [598](#) :: [599](#) :: [600](#) :: [601](#) :: [602](#) :: [603](#) :: [604](#) :: [605](#) :: [606](#) :: [607](#) :: [608](#)

:: [609](#) :: [610](#) :: [Содержание](#)

АЛФАВИТНО-ПРЕДМЕТНЫЙ УКАЗАТЕЛЬ

А

Абсолютное право 126, 130, 140

Аваль 114

Авторский договор 234

Авторский договор заказа 236

Авторское право 204

Авторско-правовая охрана программ для ЭВМ, баз данных и топологий интегральных микросхем 213, 214

Агент 191

Агентский договор 191

Адвокатура 65, 66

Административное право 502-518

- понятие 11, 502, 503

- предмет 502

- метод 267, 503

Административная ответственность 553, 422

- основания административной ответственности 536

- административные наказания 517

- административный процесс 518-520

Административно-правовая норма 503, 504

Акцепт 148, 149

Акции 86, 116

Акционерное общество

- открытое акционерное общество 87

- закрытое акционерное общество 87

Алименты 289, 290

- на содержание супруга 287

- на ребенка 289

Амортизационный фонд 274

Аналог собственноручной подписи 102

Арбитражный суд 57, 122, 487, 492- 500

Арбитражный управляющий 96

Аренда 167-170

Аренда зданий и сооружений Арендатор

- по договору аренды 168

- по договору проката 170

Арендная плата

- по договору аренды 168

- по договору проката 170

Арендодатель

- по договору аренды 167

- по договору проката 170

Ассоциация 93

Аукцион 276

593

Б

Банковская гарантия 245, 253-255

Банкротство 94-102

Брак 283

Брачный договор 287

Бездокументарные ценные бумаги 116, 117,148,149

Безвозмездное пользование 272

Безвозмездные субсидии на строительство и приобретение жилья 310-314

Биржа 276

Биржевые посредники 276

Биржевые сделки 276

Брокер 276, 522

Брокерская контора 276

Брокерская фирма 276

В

Валюта 113, 152, 530

Валютные ценности 113, 114

Ведение дел

- в полном товариществе 84, 192

- в товариществе на вере 85

Вексель 115

Верховный Суд РФ 56

Вещи как объект гражданских прав 111, 112, 127

Вещные права 110

Вещно-правовые способы защиты гражданских прав 121

Вина 21, 152

Вина как условие гражданско-правовой ответственности 256, 261

Вина причинителя вреда 195

Вклад 186

Вклад до востребования 187

Вклад в общее дело в простом товариществе 192

Вкладчик 85, 186

Владение 124, 125

Вне договорные обязательства 193

Внешнее управление при банкротстве 98, 99

Внутренний трудовой распорядок 389

Воля и волеизъявление 38, 141, 143

Возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина 198, 247

Возмещение вреда, причиненного вследствие недостатков товаров, работ и услуг 199

Возмещение вреда, причиненного экологическим правонарушением 553

Возмещение убытков 121, 142, 256, 257

Вознаграждение агента 192

Вознаграждение в авторском договоре 235

Вознаграждение в лицензионном договоре 240

Вознаграждение комиссионера 191

Вознаграждение хранителя 185

Возникновение авторского права 208

Возникновение общей совместной собственности крестьянского (фермерского) хозяйства) 131
594

Возникновение права хозяйственного ведения 132

Возникновение права оперативного управления 133-135

Восстановление срока исковой давности 124

Восстановление в родительских правах 290

Вред 193-200

Вред, причиненный в сфере административного управления 197

Время открытия наследства 314

Время отдыха 374

Вспомогательная площадь 297

Выдача банковской гарантии 253- 255

Выработка сторонами условий гражданско-правового договора 143

Выселение граждан 302, 311

Высший Арбитражный Суд РФ 59, 487

Выход из общества с ограниченной ответственностью 86

Г

Гарант 42

Гарантии прав и свобод человека и гражданина

- материальные 29, 400

- политические 29

- юридические 29, 30

- организационные 30

Главная вещь и принадлежность 113, 154

Горный отвод 565, 566

Государственная Дума Федерального Собрания РФ

- полномочия 45

- порядок работы 44, 45

- правовой статус депутата Государственной Думы 47

Государственная регистрация

- брака 283

- договора 147, 148, 162, 164, 248

- прав на недвижимое имущество 112, 273

- сделки 104

- перехода права собственности на недвижимость по договору купли-продажи 148, 162, 298, 305

- усыновления 292

- юридических лиц 81, 264, 278

Государственная собственность

126 Государственная экологическая экспертиза 548

Государственные гарантии 29, 30, 269

Государственный контроль 277

Государственные символы 34

Государственные служащие 511-515

Государственный стандарт 155, 280

Государственный жилищный фонд 298

Государственный заказчик 160

Государственный инспектор труда 406

Государственный контракт на поставку товаров для государственных нужд 160

Государство

595

- понятие 3

- основные признаки 3, 4

- социальное значение 5

- функции 5, 6

Градообразующие организации 101

Граждане как субъекты административного права

- правоспособность 505

- дееспособность 506

- организационно-правовые гарантии их прав и свобод 507

- обжалование действий и реше-

ний, нарушающих права и свободы граждан 338-341, 508

Граждане как субъекты гражданского права 74-79

Гражданская дееспособность 76, 77

Гражданская дееспособность несовершеннолетних

- несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет 78

- несовершеннолетние в возрасте от 6 до 14 лет 77, 78

Гражданская правоспособность

- правоспособность граждан 76, 77

- ограничение правоспособности граждан 76

- правоспособность юридических лиц 81

Гражданский кодекс 71, 72

Гражданское законодательство 70- 73

Гражданско-правовая защита нематериальных благ 119, 120

Гражданско-правовая ответственность 152, 256

Гражданско-правовой договор

- свобода договора 141

- соотношение договора и закона 142

Гражданско-правовые меры защиты авторских и смежных прав 218

Д

Дарение 164

Движимая вещь 112

Действия лица в чужом интересе 201

Делимые вещи 112

Деловая репутация 119, 120

Деньги 113, 114, 247, 258, 273

Депозитный и сберегательный сертификаты 116, 186 390

Дилер 280

Диспозитивные нормы 144

Дисциплинарная ответственность 390, 421

Дисциплинарный проступок 391

Доверенность

- нотариальное удостоверение доверенности 108, 109

- доверенность от имени юридического лица 109

- виды доверенности 109

- прекращение доверенности 110

- отмена полномочия, основанного на доверенности 110

Договор 274

Договор -

- агентский договор 191

- договор аренды 167, 559

596

- договор аренды зданий и сооружений 171

- договор банковского вклада 186

- договор безвозмездного пользования (ссуды) 172

- договор бытового подряда 176

- договор возмездного оказания услуг 180

- договор дарения 164

- договор в пользу третьего лица 145, 146

- договор комиссии 189, 251

- договор коммерческой концессии 242

- договор коммерческого найма 302, 304
- договор контрактации 160
- договор купли-продажи 153
- договор мены 164
- договор найма 301, 303
- договор перевозки 181
- договор перевозки груза 181
- договор перевозки пассажира и багажа 182
- договор подряда 172
- договор пожизненного содержания с иждивением 167, 305
- договор поставки 158
- договор поставки товаров для государственных нужд 160
- договор продажи недвижимости 143, 162
- договор продажи жилого помещения 162
- договор продажи земельного участка 563
- договор продажи предприятия 163
- договор проката 170
- договор простого товарищества (договор о совместной деятельности) 192
- договор поручения 188
- договор присоединения 145
- договор ренты 166
- договор розничной купли-продажи 156
- договор строительного подряда 178
- договор хранения 183
- договор энергоснабжения 161
- договор на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ 116
- договор на проведение маркетинговых исследований 117
- договор о передаче исключительных исполнительских прав 236
- договор о передаче ноу-хау 242-244

- договор о передаче исключительных прав производителя фонограммы 236
- договор о передаче прав организаций эфирного и кабельного вещания 237
- договор об ипотеке 248, 310
- договор об уступке патента 238
- договор об уступке товарного знака 242

Договорная неустойка 151

597

Договорный режим имущества супругов 287

Дозволительность 69

Документ о передаче недвижимости 163

Должник 148, 152

Доли в общей собственности 129

Доли в обществе с ограниченной ответственностью 85, 86

Достоинство 119, 120

Доход 113

Дочернее общество 88

Ж

Жилая площадь 301, 302

Жилище 126

Жилищное право 295

Жилищные правоотношения 295

Жилищные споры 311, 312

Жилищный сертификат 311

Жилищный фонд 297-300

Жилое помещение 297 ЖСК 295, 297, 304, 309

Забастовка 418

Завещание 317

Завещательный отказ (легат)

319 Зависимое общество 88

Заготовитель 161

Задаток 245, 255, 256

Заказчик 173, 176

Заклад 247, 250

Закладная 248

Законная неустойка 246

Заключение брака 283, 284

Заключение договора 149

Заключение договора в обязательном порядке 149

Законный режим имущества супругов 286

Закрытое акционерное общество 87

Залог 245-250

Запрет дарения 165

Заработная плата 378

Защита авторских и смежных прав 217,219

Защита гражданских прав 120-124, 126

Защита прав автора промышленной собственности 226, 227

Защита трудовых прав работников 405

Защита экологических прав 545

Заявка на выдачу патента 222

Знак обслуживания 228

Знак охраны авторского права 208

Земельное право 555

Земли сельскохозяйственного назначения 560

Земля

- категории земель 556

И

Иждивение подрядчика 173

Избирательное право 38, 39

Избирательная система в РФ

598

- мажоритарная 39

- пропорциональная 39

Изменение и расторжение гражданско-правового договора 152

Изменение завещания 319

Изменение условий хранения 184

Изменение процентов по вкладу 187

Изъятие земельного участка 564, 565

Именная ценная бумага 114,115,248

Императивные нормы 143, 144

Имущественные отношения 141, 144, 146

Имущественные права 141, 144, 146, 247, 286, 289, 291

Имущественные права автора 210, 235

Имущественный комплекс 273

Имущественная самостоятельность 90

Имущество супругов 286

Имя гражданина 75.

Индивидуальный предприниматель 262

Индивидуальный трудовой спор 414

Индоссамент 114, 115

Иностранный инвестор 271

Интеллектуальная собственность 204

Информация как объект гражданских прав 118, 119

Информация о работе 176

Информация о товаре 157

Иные вещные права 131, 558

Ипотека 246,310

Исключительная лицензия 239

Исключительные права 233

Исковая давность 123, 124

Исполнение поручения поверенным по договору поручения 189

Исполнение решения третейского суда 123

Использование товарного знака 230

Использование объектов смежных прав 217

Источники права 262

- правовой обычай 12, 13

- юридический прецедент 13

- нормативно-правовой акт 13-15, 263

- законы 14, 262

- подзаконные акты 14, 15, 263

Источник повышенной опасности 197, 19S

Исчисление алиментов на ребенка 289

К

Казна 126

Капитальный ремонт 308

Категории земель 556, 557

Качество товара 155

Коллективное соглашение 353

Коллективный договор 352

Коллективные переговоры 352

Коллективные трудовые споры 416

Коллизия права 577

Коллизионные нормы 5S2, 589

Комиссия по трудовым спорам (КТС) 414

Комиссионер 189

Комитент 189

Коммерческая организация

599

- полное товарищество 84, 85
- товарищество на вере (коммандитное товарищество) 85
- общество с ограниченной ответственностью 85, 86
- общество с дополнительной ответственностью 86
- акционерное общество 87
- производственный кооператив 88,89
- унитарное предприятие 89

Коммерческий представитель 108

Компенсация морального вреда 194

Компенсации на оплату жилья и коммунальных услуг 307

Конкурс 151,276

Конкурсное производство 99, 100

Конкурсный управляющий 100

Конституция РФ 23, 71, 141, 342

Конституционное право

- понятие 23
- источники 23

Конституционный статус личности в РФ

- личные права 27, 28
- политические права и свободы 28
- социально-экономические права 28, 29

Конституционно-правовой статус субъектов РФ 36

Конституционный Суд РФ 53, 54

Контрабанда 535

Кредит на приобретение жилья 310

Крестьянское (фермерское) хозяйство 129, 131, 270, 560, 564

Купля-продажа 153

Л

Ликвидация юридического лица 82, 83, 364

Лицензионный договор на использование товарного знака 229, 242

Личное подсобное хозяйство 561

Личные неимущественные отношения 67

Личные неимущественные права автора 210

Личные права супругов 286

Лишение граждан права наследовать 315

Лишение родительских прав 288

М

Материальная ответственность 393, 420

Международные договоры 585

Международное публичное право 569

Международное частное право 576

Международный гражданский процесс 581

Место жительства гражданина 75, 119, 151

Мена 164

Меры оперативного воздействия 122

Меры гражданско-правовой ответственности 121

Место заключения договора 149,151

Место открытия наследства 314

Минимальный размер оплаты труда 379

600

Мировое соглашение 100, 101

Мировые судьи 60

Мнимая сделка 105

Многосторонняя сделка 102, 103

Момент заключения договора 150

Момент возникновения права собственности 127

Монополистическая деятельность 279

Моральный вред 395

Муниципальная собственность 126, 29S, 299

Н

Наблюдение при банкротстве 97, 98

Наименование места происхождения товара 230

Налог на недвижимость 308,309,333

Налог с наследуемого имущества 309, 334, 335

Налог с дарения 309, 334, 335

Налогообложение физических лиц 332

Налоговая проверка 278

Наследование

- наследование по закону 320

- наследование по завещанию 317

- наследование государством 316

- н. вкладов 316

- н. долгов 316, 317, 323

Наследодатель 315

Наследники 315, 318

Наследственное имущество 316

Наследники по закону 320, 322

Наследственная доля 321

Наследование по праву представления 322

Начисление процентов по вкладу 187

Национализация 128

Недвижимость 111, 112, 247

Неделимая вещь 112

Недействительность сделок

- ничтожные сделки 104, 105

- оспоримые недействительные сделки 104-107

Недобросовестная конкуренция 266

Недостатки товара 157, 175, 337

Недостатки работы 175, 337

Незаконное использование товарного знака 231

Некоммерческая организация

- потребительский кооператив 90

- общественные и религиозные организации 90, 91

- общественное движение 91

- орган общественного самоуправления 91

- фонд 91, 92

- учреждение .92, 93

- объединения юридических лиц ассоциации (союзы) 93

- некоммерческое партнерство 93

Нематериальные блага как объект гражданских прав 119, 120

Необходимая оборона 432

Неосновательное обогащение 201

Неправомерные действия 102

Непреодолимая сила 196, 262, 269

Нераздельное соавторство 208

Несостоятельность (банкротство) 93-102

601

Неустойка 245, 246, 248, 257

Нормирование в сфере охраны окружающей природной среды 549

Нормирование труда 384

Нотариальное удостоверение сделки 103, 104, 166, 248, 249

Ноу-хау 232, 241

О

Обеспечение экологической информацией 546

Обещание подарить имущество 164

Облигация 113

Обмен товара 158

Оборотоспособность объектов гражданских прав 111

Обособленное имущество юридического лица 80

Обращение взыскания на заложенное имущество 249

Обстоятельства, исключающие преступность деяния 432-434

Общая долевая собственность 129

Общая площадь 297

Общая собственность 128

Общая совместная собственность 129

Общая характеристика Особенной части Уголовного кодекса РФ 438

Общественная экологическая экспертиза 549

Общество с ограниченной ответственностью 85, 86

Общество с дополнительной ответственностью 86

Общественные и религиозные организации 90, 91, 403

Общественное движение 91

Обыкновенные акции 116

Обычаи делового оборота 73, 74, 150

Объединения юридических лиц, ассоциации (союзы) 93

Объекты гражданских прав 110-120

Объекты интеллектуальной собственности 118, 204

Объекты изобретения 221

Объекты права собственности 126

Объекты промышленной собственности 219

Объекты селекционных достижений 227

Объекты авторского права 205, 207

Объекты смежных прав 215

Объявление гражданина умершим 79

Обязанности в сфере предпринимательства 265

Обязательства, возникающие вследствие причинения вреда 193

Обязательные наследники 318, 319

Обязательная доля в наследстве 319

Обязательства из публичного конкурса 202

Обязательства, возникающие из публичного обещания награды 202

Обязанность родителей содержать своих детей 289

Ограничение гражданских прав 78

Ограничение гражданской дееспособности 78, 79

602

Ограничение права собственности

- граждан 78, 79
- юридического лица 81

Ограничение родительских прав 289

Одностороннее расторжение договора 153, 176, 181

Односторонняя сделка 102, 317

Окружающая природная среда 539

Опека и попечительство 77-79, 292

Определение юридического лица 80

Органы дознания 63

Органы государственной власти РФ 37,38

Органы государственной власти в субъектах РФ

- законодательные 49, 50
- органы исполнительной власти 50, 511

Органы местного самоуправления 50,51

Органы предварительного следствия 63

Освобождение от ответственности 152

Основания возникновения права собственности 127, 273

Основания возникновения залога 247

Основания определения условий договора 143

Основы конституционного строя РФ 23-27

Основы конституционно-правового статуса РФ 31-34

Основания возникновения залога 247

Основания применения права удержания 251

Ответственность 194, 195, 256

Ответственность в международном праве 574

Ответственность в сфере предпринимательства 266

Ответственность юридических лиц за вред, причиненный их работниками 196

Ответственность за нарушение земельного законодательства 567

Ответственность за нарушение трудового законодательства 420

Ответственность за экологические правонарушения 553

Ответственность наследника 323

Ответственность товарищей в простом товариществе перед третьими лицами 193

Отказ гаранта в удовлетворении требования бенефициара 254

Отказ от наследства 322

Открытие наследства 314

Открытое акционерное общество 87

Отмена усыновления 292

Отобрание ребенка у родителей 289

Отпуск

- отпуск без сохранения содержания 377

- дополнительный учебный отпуск 377

Отрасли права 10-12

Отступное 246

603

Отступление от указаний комитента 190

Отступление от указаний доверителя 188

Отсылочные (ссылочные) условия договора 152

Оферта 149, 150

Оформление прав на товарный знак 229

Охрана окружающей природной среды 538

Охрана труда 399

П

Пассажир 182

Патент 238, 222, 242

Патентная чистота 224

Патентно-лицензионные договоры 238

Патентоспособность изобретения 220

Патентно-правовая охрана селекционных достижений 227

Патентование за рубежом объектов промышленной собственности 223

Пеня 246, 257

Первоначальные способы приобретения права собственности 127

Перевозка граждан 182

Перевод на другую работу 359

Перемещение 360, 533

Передаточный акт 163, 164, 179

Передача прав собственности и рисков 127, 152, 155, 165

Передача ребенка на воспитание в приемную семью 291

Пересмотр в порядке надзора 484

Пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам 486

Переход права на земельный участок при продаже недвижимости 163

Письменная форма сделки 103, 246, 247, 254

Плательщик ренты 166, 305, 306

Плоды 113, 160, 248

Поверенный 188

Подведомственность 456, 488

Подряд 172

Подсудность 489, 490

Пожизненная рента 167

Поклаже дате ль 183

Покупатель 156, 159, 161

Полное товарищество 84, 85

Попечитель 77-79

Поручительство 245, 252

Поставка 159

Поставщик 159

Постоянная рента 166, 305

Порядок защиты гражданских прав 121-123

Потребительский кооператив 90

Права автора 210-212, 224

Права исполнителя 215

Права производителя фонограммы 215

Права организации эфирного вещания 216

Права организации кабельного вещания 216

604

Право пользования жилым помещением 295, 299, 301

Права нанимателя

Права арендатора 168

Права и свободы в сфере предпринимательства 265

Права покупателя 154, 156, 158

Правительство РФ

- порядок формирования 48

- компетенция 48, 49

- порядок прекращения полномочий 48

Право

- понятие 4, 9

- признаки права 9, 10

Право владения 124

Право временного пользования земельным участком 558, 559

Право оперативного управления 127, 133

Право пожизненного наследуемого владения земельным участком 136, 558

Право пользования земельным участком 557

Право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком 136, 558

Право преимущественной покупки 86

Право собственности 124, 125, 131

Право собственности на жилые помещения 300, 297, 298

Право собственности на землю 556, 557

Право хозяйственного ведения 127, 132, 247

Правовой режим земельных участков 559-563, 565-567

Правовой статус предпринимателя 261

Правовые акты у правления 515, 516

Правопреемство 82

Правоспособность юридического лица 80, 81

Предварительный договор 114-146

Предмет гражданско-правового договора 152

Предметы ведения РФ и субъектов РФ 34-37

Преднамеренное банкротство 95

Предоставление жилой площади 301

Предпринимательская деятельность 260

Представительство 107, 108

Предприятие 273

Президент РФ

- порядок избрания 42

- полномочия 42-44

- порядок прекращения полномочий 44

Преимущественное право на заключение договора аренды на новый срок 170

Прекращение брака 284

Прекращение банковской гарантии 255

Прекращение залога 250

Прекращение поручительства 253

Прекращение прав на земельные участки 564

Прекращение права собственности 127, 128, 565

605

Прекращение деятельности юридического лица 82, 83

Преступление 534

- понятие 428

- признаки 428, 429

- категория преступлений 429

- стадии совершения преступле-

- ний 429

- соучастие в преступлении 430

Прибыль 261

Приватизация 128, 304

Приватизация жилья 304, 305

Приватизация земельных участков 563

Привилегированные акции 116

Признание брака недействительным 285

Признаки ценной бумаги 114

Признаки юридического лица 80

Признание гражданина недееспособным 79

Признание гражданина безвестно отсутствующим 79

Приемные родители 293

Примерные условия договора 151, 152

Принудительное изъятие имущества 128

Принудительная реорганизация юридического лица 82

Принципал 284, 285

Принцип свободы договора 142,143

Принципы международного права 571

Принятие наследства 322

Приобретательская давность

Приобретение права собственности 127

Природный ресурс 539

Притворная сделка 105

Причинение вреда 193

Проведение торгов 99

Производство в кассационной инстанции 480

Производственный кооператив 88, 89

Прокат 170

Прокуратура 62

Промышленный образец 221

Протокол разногласий

Профессиональные союзы 409

Процедуры банкротства 97-101

Проценты на сумму банковского вклада 187

Процессуальная правоспособность 455

Публичный договор 143, 156, 176

Работа как объект гражданских прав 117, 118

Рабочее время

- неполное рабочее время 371
- сокращенное рабочее время 371

Равенство сторон 68

Раздел имущества 286

Разделительный баланс 82

Расторжение брака 285

Расторжение договора 153

Реализации предмета залога с публичных торгов. 250

606

Регистрация договоров 147, 148

Режим имущества супругов 286

Рента 166, 305, 306

Рентные платежи 166

Реорганизация юридического лица 82

Риск случайной гибели или случайного повреждения 172

Руководитель организации 87

Рынок ценных бумаг 113

Садоводство и огородничество 561

Самостоятельная имущественная ответственность юридического лица 80

Сберегательная книжка 186

Сверхурочная работа 372

Свобода договора 142

Сделки 102, 103

Сельскохозяйственные организации 102

Семейные отношения с участием иностранных граждан и лиц без гражданства 293

Семья 282

Сервитут 137, 138, 163, 558

Система права 10

Служебный земельный надел 559

Служебные жилые помещения 299

Смежные права 214-218

Смета 174, 177

Смешанный договор 143, 145

Соавторство 208

Собрание кредиторов при банкротстве 95, 96

Собственность 124

Собственный капитал 274

Совет Федерации Федерального Собрания РФ

- полномочия 44, 46

- порядок работы 44-46

- правовой статус члена Совета Федерации 46-48

Совместная собственность супругов 129, 130, 233, 286

Соглашение 144, 353

Соглашение между супругами об уплате алиментов 289

Содержание гражданской правоспособности 174

Сохранность груза, багажа 182

Социальная норма площади жилья 301

Специальная правоспособность юридического лица 80, 81

Социальное партнерство 350

Способы заключения договора 146

Способы защиты гражданских прав 120,121

Способы обеспечения исполнения обязательств 245

- неустойка (штраф, пеня) 246

- залог 246

- банковская гарантия 253

- удержание 251

- поручительство 252

- задаток 255

Срок

- по договору поставки 159

- по договору аренды 168

607

Срок в договоре хранения 184

Срок выполнения работы по договору подряда 174, 178

Срок исковой давности

- общий срок 123, 124

- специальные сроки 124

Срок действия авторского права 213

Срок договора 153

Срок доставки груза 182

Срочный вклад 187

Срочный трудовой договор 357

Стадии избирательного процесса в РФ 40-42

Строительный кредит 310

Субаренда 169

Ссуда 172

Субподрядчик 173

Субсидиарная ответственность Субсидии жилищные 307, 310

Субъекты авторского права 207,209

Субъекты гражданского права 74 - 93

Субъекты международного права 574

Субъекты патентного права 221

Субъекты права собственности 126

Субъекты смежных прав 215

Субъекты Федерации 31, 36, 37, 49, 50

Суд общей юрисдикции 54

Судебная система

- понятие 52

- структура 52

Судебный порядок защиты гражданских прав 122, 123

Существенное изменение обстоятельств 152

Существенное нарушение договора 152, 146, 149, 151

Существенные условия договоров 244, 248

Таможенные правонарушения 534- 537

Таможенный режим 528-534

Таможенное оформление 525

Тарифы 279

Тарифная система 380

Типы договора 145

Товар ненадлежащего качества 155, 338

Товарный знак 157, 228-230

Товарищество на вере (коммандитное товарищество) 85

Третейский суд 121

Трудовое законодательство 348

Трудовая книжка 370

Трудовая правоспособность 344

Трудовой арбитраж 418

Трудовой договор 355

Трудовой спор 413

у

Убытки 246, 248, 256

Уголовная ответственность

- основание 431

- состав преступления 431, 432

Уголовное право

- понятие 425

608

- задачи 425

- принципы 426

Уголовный закон и его действие 426

Уголовное наказание

- понятие 434

- виды наказаний 435

Уголовный процесс

- понятие 444

- источники 446

- стадии 447

Удержание 245, 251

Улучшение арендованного имущества 169

Улучшение жилищных условий 301, 302

Универсальная правоспособность юридического лица 81

Унитарное предприятие 89

Управляющий 96, 100

Условия

- действительности сделок 104

- ограничения исключительных авторских прав 212

Услуги как объект гражданских прав 118

Устав юридического лица 80

Установление отцовства 290

Уставный капитал 83, 86, 87

Устная форма сделки 103

Уступка доли в уставном капитале ООО 86

Усыновление 291

Участники таможенных отношений 521

Учредители унитарного предприятия 89

Учредительный договор 80, 81

Учреждение 92, 93, 139

Ф

Факсимильное воспроизведение подписи 103, 147, 148

Федеральное Собрание РФ

- структура 44

- законодательный процесс 45,46

- порядок работы 46

Фиктивное банкротство 95

Фиктивный брак 285

Финансово-промышленная группа (ФПГ) 271

Фонд 91, 92

Форма государства

- форма правления 7

- форма государственного устройства 7, 8

- государственный режим 8

Форма договора 145

Форма сделки 103

Функции государства

- внутренние 5, 6

- внешние 6

Хозяйственные товарищества и общества 83, 84

Ц

Цена 145, 152, 154, 155, 158, 279

609

Ценные бумаги 114-117, 148, 247, 273, 280

Ценообразование 279

Частичная дееспособность несовершеннолетних 77

Чек 115, 116

Ш

Штраф 245, 257, 553

Э

Экологические права граждан 542

Экологические права общественных объединений 542, 544

Экологические правовые нормы 540

Экологические правовые отношения 540

Экологический контроль 550

Экономический механизм охраны окружающей природной среды 551

Экологическое законодательство 541

Экологическое право 538

Эксперт 494

Электронно-цифровая подпись 103, 247, 148

Эмансипация 77

Экологическая экспертиза 548, 541

Экологические нормативы 549

Экологические обязанности граждан 542, 549

Экологические обязанности государства 545

Экологические платежи 552

Ю

Юридические акты 102

Юридические лица 80

Юридические поступки 102

Юридические услуги 180

610

[593](#) :: [594](#) :: [595](#) :: [596](#) :: [597](#) :: [598](#) :: [599](#) :: [600](#) :: [601](#) :: [602](#) :: [603](#) :: [604](#) :: [605](#) :: [606](#) :: [607](#) :: [608](#)
:: [609](#) :: [610](#) :: [Содержание](#)