

Оглавление

1. Основные теории происхождения права.....	3
2. Понятие и сущность права.....	4
3. Понятие права в объективном и субъективном смысле	5
4. Общая характеристика современного правопонимания: право и закон, право как система правоотношений, справедливость и учебная дисциплина	5
5. Понятия и классификация принципов права.....	6
6. Понятие источника и формы права. Виды форм права	8
7. Нормативные акты: понятие, классификация	10
8. Закон и его верховенство в системе нормативных актов.Виды законов. Конституция РФ как основной закон государства ее прямого действия.....	10
9. Подзаконные нормативные акты и их виды.....	11
10 Действие нормативных актов во времени, в пространстве и по кругу лиц	14
11 Генезис права человека	15
12 Конституционный статус человека и гражданина	16
13 Конституционные личные права человека	17
14 Политические права и свободы человека и гражданина.....	18
15. Конституционные социальные, экономические и культурные права и свободы человека и гражданина. ...	19
16. Система защиты прав человека.	20
17. Правовая система общества.....	20
18. Понятие правосознания. Место и роль правосознания в системе форм общественного сознания.....	20
19. Структура правосознания. Правовая психология и правовая идеология.	21
20. Понятие основные черты и функции правовой культуры. Правовой нигилизм и правовой идеализм.	22
21. Понятие, признаки и предпосылки правоотношения. Структура правоотношения.....	23
22. Субъекты правоотношений: понятие и виды. Правоспособность, дееспособность, правосубъектность.	23
23.Субъективные права и юридические обязанности: понятие и структура.....	24
24.Объекты правоотношений: понятие и виды.....	25
25. Юридические факты: понятие и классификация	26
26. Правомерное поведение: понятие, признаки и виды. Правомерная активность личности.....	26
27.Правонарушение: понятие, признаки и виды	27
28.Юридический состав правонарушения и его элементы.....	30
29. Социальные корни правонарушений. Пути и средства преодоления правонарушений.	30
30. Юридическая ответственность: понятие, признаки, цели, функции, принципы и виды.....	31
31. Обстоятельства, исключающие юридическую ответственность.....	33
32. Понятие конституционного строя РФ: основные черты, принципы и элементы.	33
33. Понятие и виды государственных органов.	34
34. Конституционно-правовой статус президента РФ.....	35

35. Конституционно-правовой статус федерального собрания РФ.	36
36. Конституционно-правовой статус Президента РФ.	37
37. Система судебной власти РФ.	37
38. Местное самоуправление РФ.....	44
39. Понятие и принципы гражданского права. Понятие и особенности гражданско-правовых отношений.	46
Особенности гражданско-правовых отношений	47
40.Право собственности, понятие, содержание, основания приобретения и прекращения, защита.	48
41. Понятие содержание обязательств и основания их возникновения. Стороны в обязательстве. Принципы обеспечения исполнения обязательств.	51
42. Способы обеспечения исполнения обязательств.	53
43. Прекращение обязательств. Ответственность за неисполнение обязательств.	59
44. Понятие и принципы семейного права.....	65
45. Условия и порядок заключения брака.	67
46. Прекращение брака и его недействительность.	68
47. Права и обязанности супругов.	69
48. Брачный договор.....	69
49. Права и обязанности родителей и детей.....	70
50 Алиментные обязательства членов семьи.....	71
51	76
52	79
53	82
54	87
55	92
56	92
57. Содержание и виды экологических правоотношений	92
58. Юридическая ответственность экологических правонарушений	94
59. Международное сотрудничество в области экологии	95
60. Общая характеристика административного права РФ. Понятие, предмет и метод административного права	97
61. Административно-правовые отношения	98
62. Субъекты административных правоотношений. Физические лица. Органы исполнительной власти и органы местного самоуправления.....	100
63. Административные правонарушения. Понятие и элементы, физический состав, виды, производство по административным делам	102

1. Основные теории происхождения права

Естественно-правовая теория наиболее логически завершённую форму получила в период буржуазных революций XVII - XVIII вв. Представителями ее являются Т. Гоббс, Дж. Локк, А.Н. Радищев и другие.

Главными идеями этого учения выступают следующие:

1) в рамках данной доктрины разделяется право и закон. Наряду с позитивным правом, т.е. законами, принимаемыми государством, существует высшее, "естественное" право, свойственное человеку от рождения. Это данные от природы неотъемлемые права человека (право на жизнь, свободу, семью, собственность), которые выступают критериями права позитивного;

2) право по существу отождествляется с моралью. По мнению представителей данной теории, такие абстрактные нравственные ценности, как справедливость, свобода, равенство составляют ядро права, определяют собой правотворческий и правоприменительный процессы;

3) источник прав человека содержится не в законодательстве, а в самой "человеческой природе", права даются либо от рождения, либо от Бога.

Историческая школа права сформировалась в конце XVIII - начале XIX в. Ее представителями были: Г. Гуго, К.Ф. Савиньи, Г. Пухта и другие.

Основные идеи названной доктрины:

1) право - историческое явление, которое, как и язык, не устанавливается договором, не вводится по чьему-либо указанию, а возникает и развивается постепенно, стихийно;

2) право - это прежде всего правовые обычаи (т.е. исторически сложившиеся правила поведения, влекущие за собой юридические последствия). Законы же производны от обычного права, которое произрастает из недр "национального духа", глубин "народного сознания";

3) представители этой теории, возникшей во времена феодализма, отрицали права человека, ибо в обычаях той сословной эпохи не могли найти отражения никакие "естественные" права человека.

Нормативистская теория права в наиболее полной степени была сформулирована в XX в. Представителями ее были: Р. Штаммлер, П.И. Новгородцев, Г. Кельзен и другие.

Основные идеи данного учения заключаются в следующем:

1) исходным (в частности, для концепции Кельзена) является представление о праве как о системе (пирамиде) норм, где на самом верху находится "основная (суверенная) норма", принятая законодателем, и где каждая низшая норма черпает свою законность в норме большей юридической силы;

2) по Кельзену, право - это сфера должного, а не сущего. Оно, таким образом, не имеет обоснования вне сферы норм долженствования и его сила зависит от логичности и стройности системы юридических правил поведения. Поэтому Кельзен считал, что юридическая наука должна изучать право в "чистом виде", вне связи с политическими, социально-экономическими и другими оценками;

3) в основании пирамиды норм находятся индивидуальные акты - решения судов, договоры, предписания администрации, которые также включаются в понятие права и которые тоже должны соответствовать основной (прежде всего конституционной) норме.

Материалистическая теория права возникла в XIX - XX вв. Ее представителями выступили: К. Маркс, Ф. Энгельс, В.И. Ленин, Г.В. Плеханов и другие.

Основными идеями названной доктрины можно считать следующие:

- 1) право понимается как возведенная в закон воля господствующего класса, т.е. как классовое явление;
- 2) содержание выраженной в праве классовой воли в конечном счете определяется характером производственных отношений, носителями которых выступают классы собственников, держащие в своих руках государственную власть;
- 3) право представляет собой такое социальное явление, в котором классовая воля получает государственно-нормативное выражение. Право - это нормы, устанавливаемые и охраняемые государством.

Психологическая теория права наиболее логически завершенную форму получила в XX в. Представители: Л.И. Петражицкий, А. Росс, И. Рейснер и другие.

Основными идеями этой доктрины являются:

- 1) психика людей - фактор, определяющий развитие общества, в том числе его мораль, право, государство;
- 2) понятие и сущность права выводятся не из деятельности законодателя, а прежде всего из психологических закономерностей - правовых эмоций людей, которые носят императивно-атрибутивный характер, т.е. представляют собой переживания чувства, связанного с правомочием на что-то (атрибутивная норма), и чувства обязанности сделать что-то (императивная норма);
- 3) все правовые переживания делятся на два вида права - позитивные (исходящие от государства) и интуитивные (личные, автономные). Последние могут не быть связаны с первыми. Интуитивное право, в отличие от позитивного, выступает подлинным регулятором поведения людей и поэтому должно рассматриваться как "действительное" право. Так, разновидностью переживаний интуитивного права считаются переживания по поводу карточного долга, переживания детьми своих обязанностей в игре и т.п., которые соответственно формируют "игорное право", "детское право" и т.д.

Социологическая теория права была сформирована в наиболее законченном виде в XX в. Е. Эрлих, Жени, С.А. Муромцев, Р. Паунд считаются ее ведущими представителями.

Основные идеи заключаются в следующем:

- 1) разделяют право и закон, хотя делают это не так, как идеологи естественно-правовой доктрины. Право воплощается не в естественных правах и не в законах, а в реализации законов. Если закон находится в области должного, то право - в сфере сущего;
- 2) под правом понимаются юридические действия, практика, правопорядок, применение законов и т.п. Право - это реальное поведение субъектов правоотношений: физических и юридических лиц. Отсюда другое название данной доктрины - теория "живого" права;
- 3) формулируют такое "живое" право прежде всего судьи в процессе юрисдикционной деятельности. Они "наполняют" законы правом, вынося соответствующие решения и выступая в этом случае субъектами правотворчества.

2. Понятие и сущность права

Право – система общеобязательных, формально определенных, обеспеченных государством норм, которые выражают возведенные в закон волю политической элиты и всего общества, и выступающих в роли общественных отношений.

Сущность права – это обусловленная материальными и социально-культурными условиями жизнедеятельности общества, характером классов, социальных групп населения, отдельных индивидов общая воля как результат согласования, сочетания частных или специфических интересов, выраженная в законе либо иным способом признаваемая государством и выступающая вследствие этого общим (общесоциальным) масштабом, мерой (регулятором) поведения и деятельности людей.

- любое право – социальный регулятор (формальная сторона)

- интересы общества обслуживает данный регулятор (содержательная сторона)

Подходы к изучению сущности права:

1) классовый: право определяется как система гарантированных государством юридических норм, выражающих возведенную в закон волю экономически господствующего класса

2) общесоциальный: право рассматривается как выражение компромисса между классами, группами, различными социальными слоями общества

3. Понятие права в объективном и субъективном смысле

Объективное право (или собственно право) - это система общеобязательных, формально определенных юр. норм, устанавливаемых и обеспечиваемых гос-вом и направленных на урегулирование обществ. отношений. Объективное право - это законодательство, юридич. обычаи, юр. прецеденты и нормативные договоры данного периода в конкретном гос-ве. Оно объективно в том смысле, что непосредственно не зависит от воли и сознания отдельного лица и не принадлежит ему.

Субъективное право - это мера юридически возможного поведения, призванная удовлетворять собственные интересы лица. Субъективными правами выступают конкретные права и свободы личности (право на жизнь, свободу, труд, образование и т.п.), которые субъективны в том смысле, что связаны с субъектом, принадлежат ему и зависят от его воли и сознания.

4. Общая характеристика современного правопонимания: право и закон, право как система правоотношений, справедливость и учебная дисциплина

Правопонимание — это научная категория, отражающая процесс и результат целенаправленной мыслительной деятельности человека, включающая в себя познание права, его восприятие (оценку) и отношение к нему как к целостному социальному явлению.

Выделяется *два типа правопонимания*: легистское и юридическое. Это деление связано с различием или отождествлением права и закона.

Легистское правопонимание основано на отождествлении права и закона. Право воспринимается как результат государственного правотворчества, приказ официальной государственной власти. Такое легистское отождествление права и закона является принципом и смыслом доктрины юридического позитивизма.

Юридическое правопонимание основано на различении права и закона. Право рассматривается как объективная мера свободы и справедливости, не зависящая от воли, усмотрения или произвола государственной власти. Закон же является актом государственной власти и по своему содержанию может быть, а может и не быть правовым. Юридический тип правопонимания имеет две разновидности: 1) *естественно-правовой подход*, исходящий из признания естественного права, которое противопоставляется праву позитивному; 2) *либертарно-юридический подход*, который под правом имеет в виду бытие и нормативное выражение принципа формального равенства.

Концепция правопонимания — это определенное направление в научном познании сущности и социального назначения права.

Современные концепции правопонимания можно условно свести к трем метаконцепциям: *аксиологической* (естественно-правовой); *социологической* (общественно-политической); *нормативистской* (позитивистской), а также *интегративный* подход к правопониманию, учитывающему и объединяющему все ценное из концепций правопонимания.

Аксиологическая концепция рассматривает право с позиций соответствия его справедливости. Соответствие позитивного права критериям естественного права и есть само право как выражение и мера свободы и справедливости. Закон выступает в качестве формы права, а справедливость и мера свободы его содержанием.

Социологическая концепция права базируется на том, что источником права и формой его бытия являются общественные отношения. При таком подходе правом признается его функционирование, реализация, его «действие в жизни».

Нормативистский (юридико-позитивистский) *подход* к праву отождествляет право и законно, а единственным источником права считают государственную волю. По мнению позитивистов, право это совокупность установленных и обеспеченных государственным принуждением общеобязательных норм.

Интегративный подход к пониманию права представляет собой попытку в рамках одной концепции согласовать юридическую форму, социальное содержание и моральные ценности в праве. Право — это совокупность признаваемых в данном обществе и обеспеченных официальной защитой нормативов равенства и справедливости, регулирующих борьбу и согласование свободных волей в их взаимоотношении друг с другом.

5. Понятия и классификация принципов права

Принципы права — основополагающие идеи, руководящие начала, лежащие в основе права, выражающие его сущность и определяющие его функционирование.

Виды принципов права:

Общие принципы права

Общие - исходные нормативно-руководящие начала, характеризующие сущность и социальную природу права в целом, к ним относятся:

1. принцип демократизма — выражается в законодательном предоставлении возможностей широким слоям населения принимать участие в обсуждении и принятии нормативных актов, влиять на содержание и практику применения уже действующих, реально использовать все формы представительной и непосредственной демократии;

2. принцип гуманизма - заключается в том, что право закрепляет такие отношения между обществом, государством и индивидом, которые основаны на человеколюбии, уважении личности, создании всех условий для ее нормального существования и развития, приоритетности прав и свобод человека (ст. 21 Конституции РФ). Однако, на наш взгляд, гуманизм не ограничивается объявлением человека высшей ценностью. Подлинный гуманизм предполагает доброе и бережное отношение не только к человеку, но и к животному миру, окружающей действительности в целом. Без этого не будет и полноценной ответственной личности. Гуманизм — это не только уважительное отношение к отдельному человеку, но и человечеству в целом. Он состоит не только в предоставлении прав, но и в возложении обязанностей;

3. принцип законности — означает, что все субъекты общественных отношений — государство, его органы, должностные лица, организации и граждане должны точно и неуклонно соблюдать законы и подзаконные акты, которые, в свою очередь, должны не противоречить друг другу, обеспечивая верховенство закона, соответствовать конституции и объективным закономерностям общественного развития (ст. 15 Конституции РФ);

4. принцип равноправия - выражается в законодательном закреплении равенства всех граждан независимо от национальной, половой, религиозной и иной принадлежности, должностного или иного положения. Они должны иметь равные общегражданские права и обязанности, в одинаковой степени отвечать перед законом (ст. 19 Конституции РФ);

5. принцип справедливости - заключается в том, что при регулировании отношений преимущественно используются средства убеждения в необходимости определенного поведения, при правонарушении поступок человека оценивается в соответствии с моральными воззрениями большинства членов общества, а мера наказания — в соответствии с характером содеянного;

6. принцип единства прав и обязанностей - состоит в направлении поведения участников регулируемых отношений с помощью детально сбалансированных, взаимно корреспондирующих прав и обязанностей;

Межотраслевые принципы права

Межотраслевые - исходные положения, которые подчеркивают общность и специфику нескольких смежных отраслей права (принцип личной ответственности — в уголовном и административном праве; принцип состязательности — в процессуальных отраслях права и т. л.).- Существование межотраслевых принципов связано с необходимостью внутрисистемного согласования юридических предписаний, предупреждения их дублирования и поддержания гибкости в правовом регулировании. Эти принципы конкретизируют содержание общих принципов права соответственно специфике однородных отношений нескольких родственных отраслей, обеспечивая их внутреннее единство. Так, принцип равенства всех субъектов права перед законом и судом конкретизируется в принципе состязательности процессуальных отраслей права. При этом одни и те же межотраслевые принципы проявляются неодинаково даже в родственных смежных отраслях права, решая специфические задачи отрасли относительно предмета их регулирования. Для этого достаточно сопоставить принцип состязательности в уголовном и гражданском процессе;

Отраслевые принципы права

Отраслевые - исходные положения, которые отражают специфику отношений в той или иной отрасли (принцип свободы расторжения договора в трудовом праве, принцип разделения властей — в конституционном праве и т. д.).

Отраслевые принципы распространяются на какую-либо отдельную отрасль права.

- в гражданском праве — принцип равенства сторон;
- в уголовном праве — презумпция невиновности;

- в трудовом праве — принцип свободы труда;
- в земельном праве — принцип целевого характера использования земли;
- в административном праве — принцип субординации.

Общеправовые принципы права

Общеправовые принципы (распространяются на право в целом, на все отрасли права):

- принципы законности;
- юридического равенства граждан перед законом;
- гуманизма;
- единства прав и обязанностей;
- социальной справедливости.

1. Демократизм — означает, что нормы права принимаются при участии широких слоев населения:

- непосредственно (путем референдума);
- через избираемых депутатов в законодательных органах;
- опосредованно (при обсуждении законопроектов, когда свое мнение может высказать любой желающий);

2. Социальная справедливость - означает, что все граждане имеют равные правовые возможности для достижения определенных результатов в той или иной сфере деятельности. Вместе с тем в отношении малообеспеченных (больных, пенсионеров, многодетных, сирот и др.) принимаются законы, позволяющие создать им достойный уровень жизни. Данный принцип означает также, что в случае нарушения установленных в обществе правил наступает соответствующая юридическая ответственность;

3. Единство прав и обязанностей - означает, что право как единое целое содержит в себе и права, и обязанности. Любое субъективное право может быть реализовано лишь при исполнении соответствующей обязанности другого субъекта правоотношения. Например, право на пенсию означает, что соответствующее должностное лицо службы социального страхования обязано решить данный вопрос по существу. Право на жизнь означает, что государство в лице законодательных и исполнительных органов обязано принимать меры по защите и охране этого важнейшего человеческого блага, и это делается, в частности, посредством деятельности органов внутренних дел;

4. Законность - означает, что реализация права или обязанности основывается на строгом соблюдении установленной процедуры (например, право первоочередника на жилье предполагает предварительное оформление ордера на квартиру и других необходимых документов, а если первоочередник самовольно захватит квартиру, то будет за это отвечать, несмотря на наличие права на жилье; пресечение правонарушения в торговле на рынке без разрешения предполагает наложение административного взыскания, но никак, например, не применение огнестрельного оружия);

5. Гуманизм - означает, что право закрепляет идею человека как высшей ценности, отражает уважительное отношение к человеку вне зависимости от его социального и любого иного положения.

6. Понятие источника и формы права. Виды форм права

Форма права показывает, как организовано право, как выражено в нем его содержание. Под формой права понимается официальное закрепление содержания норм права в целях придания конкретным явлениям официальной юридической силы, качества общеобязательности как государственно-властных велений, иерархичности.

Понятие источника права представляет собой систему факторов, предопределяющих содержание права и формы его выражения. Быть источником права — значит служить фактором правообразования, обладать способностью к нормативному регулированию, давать материал для новых юридических норм. Источник права — это то, из чего оно создается, возникает. Следовательно, источники права служат критериями правообразования, правоустановления. Поэтому в качестве источников права могут выступать не формы внешнего выражения права, а те *социальные факторы* и явления действительности, которые образуют основу процесса зарождения правовых норм, *из чего* государство черпает *новые нормы права*.

Виды формы права:

1. правовой обычай;
2. нормативные правовые акты (НПА) государственных органов;
3. нормативные правовые акты (НПА) общественных организаций (с санкции государства);
4. правовой (нормативный) договор;
5. прецедент.

Правовой обычай - это исторически сложившееся правило поведения, содержащееся в сознании людей и вошедшее в привычку в результате многократного применения, приводящее к правовым последствиям. Обычное право - хронологически первая форма права, которая господствовала в эпоху феодализма. И хотя правовой обычай используется в ряде современных правовых семей (традиционной, религиозной), в российской юридической системе роль правового обычая незначительна (например, согласно ГК РФ отдельные имущественные отношения могут регулироваться обычаями делового оборота).

Нормативный акт - это правовой акт, содержащий нормы права и направленный на урегулирование определенных общественных отношений. К их числу относятся: конституция, законы, подзаконные акты и т.п. Нормативный акт - одна из основных, наиболее распространенных и совершенных форм современного континентального права Германии, Франции, Италии, России и т.п.

Нормативный договор - соглашение между правотворческими субъектами, в результате которого возникает новая норма права (например, Федеративный договор РФ 1992 г.; коллективный договор, который заключают между собой администрация предприятия и профсоюз). В отличие от просто договоров (договоров-сделок) нормативные договоры не носят индивидуально-разового характера. Если две фирмы заключают ту или иную сделку, они не создают новой нормы права (эта норма уже есть в ГК РФ). Участники же, заключающие нормативный договор, создают новое правило поведения - новую норму права, выступая правотворческими субъектами. В отличие от нормативных актов, принимаемых государственными органами, нормативные договоры выступают результатом соглашения между равноправными субъектами по поводу деятельности, представляющей их общий интерес.

Юридический прецедент - это судебное или административное решение по конкретному юридическому делу, которому придается сила нормы права и которым руководствуются при разрешении схожих дел. Распространен преимущественно в странах общей правовой семьи - Великобритании, США, Канаде, Австралии, Новой Зеландии и т.д. Во всех этих государствах публикуются судебные отчеты, из которых можно получить информацию о прецедентах. Признание прецедента источником права означает признание правотворческой функции суда.

7. Нормативные акты: понятие, классификация

Нормативный акт – официальный документ правотворческого органа, в котором содержатся правовые нормы.

Виды нормативных актов:

- законы – нормативные акты, принятые в особом порядке органами законодательной власти, регулирующие важные общественные отношения и обладающие высшей юридической силой

- подзаконные акты – нормативный акт, издаваемый в соответствии с законом компетентным органом, направленный на исполнение и развитие законодательных положений и регулирующий отдельные конкретные аспекты общественных отношений

8. Закон и его верховенство в системе нормативных актов. Виды законов. Конституция РФ как основной закон государства ее прямого действия.

Закон - правовой акт высшей юридической силы, принятый в особом процедурном порядке высшими законодательными органами государственной власти или референдумом и регулирующий наиболее важные общественные отношения. Главный источник права в современном мире - закон.

Признаки: 1) Содержит нормы права. 2) Принимается высшим органом государственной власти. 3) Регулирует наиболее значимые общественные отношения. 4) Обладает высшей юридической силой - а) невозможность признания его утратившим юридическую силу, это может сделать только тот орган, который его принял; б) содержанию закона не должны противоречить все иные юридические документы. 5) Является фундаментальным юридическим документом - служит базой, основой, ориентиром нормотворческой деятельности иных государственных органов, судов.

Принятие закона включает 4 стадии: внесение законопроекта в законодательный орган, обсуждение законопроекта, принятие закона, его опубликование (обнародование). Законы подразделяются на конституционные и обыкновенные. Конституц. законы определяют начала гос. и общественного строя, правовое положение личности и организации. Среди законов прослеживается след. иерархия(в РФ): 1) Конституция - основной закон государства, является основой всего законодательства России. Все остальные законы принимаются в строгом соответствии с К. 2) Федеральный конституционный закон (ФКЗ) – принимается по вопросам, предусмотренным Конституцией, и отличается особым порядком принятия (2/3 ГД и 3/4 СФ). 3) Федеральный закон (ФЗ). 4) Законодательство субъектов РФ.

Обыкновенные (текущие) федеральные законы, не обладая особым свойством, создаются на основе Конституции РФ, федер. конституц. законов и основ законодательства. Среди них следует выделить: 1. кодексы (комплексы правовых норм, регулирующих опред. сферы обществ. жизни). 2. чрезвычайные законы (принимаются при эк-ких или соц. потрясениях)

Основой правового регулирования в нашей стране является Конституция Российской Федерации, принятая 12 декабря 1993 г. Она имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории Российской Федерации.

Конституция – это основной закон государства. Предметом регулирования Конституции являются следующие категории общественных отношений:

1) права и свободы человека;

2) организация управления государством с соблюдением принципов суверенитета и разделения властей, устройство государственного механизма;

3) политико—территориальное устройство, форма правления, форма государственного устройства.

К основным направлениям реализации конституционных норм, в которых проявляется назначение Конституции, относятся:

1) учредительная, так как именно Конституция придает законность государству, общественному строю, основам политической системы,

2) организаторская, потому что в конституции установлен правовой порядок в стране,

3) идеологическая, так как выражает идеологическую основу проводимой государством политики,

4) информационная, так как является главным источником информации о стране, ее принявшей,

5) программная, так как она содержит ряд положений, реальность которых будет возможна в будущем, а также те положения, которые в момент ее принятия казались новыми, но со временем стали широко распространены.

Конституция как основа нормативно—правовых отношений и как нормативно—правовой акт обладает следующими свойствами:

а) основополагающий характер, она регулирует важнейшие общественные отношения в стране (политический строй, статус личности, устройство федерации)

б) нормативность,

в) высшая юридическая сила, ее нормы по правовой силе превышают иные законы,

г) особый порядок ее принятия и изменения, отличный от принятия федеральных законов,

д) учредительность.

Конституция РФ непосредственно порождает права и обязанности всех субъектов правоотношений. Она:

1) называет носителем суверенитета и единственным источником власти в Российской Федерации многонациональный народ (п. 1, ст. 3 Конституции РФ). Государственная власть целостна. Полномочия, предоставленные Конституцией РФ народу страны, не могут быть переданы кому—либо другому;

2) закрепляет принцип, согласно которому народ осуществляет свою власть непосредственно, а также через органы государственной власти и органы местного самоуправления (п. 2 ст. 3 Конституции РФ), при этом высшим непосредственным выражением власти народа называется референдум и свободные выборы (п. 3 ст. 3 Конституции РФ).

9. Подзаконные нормативные акты и их виды

Подзаконный акт — это нормативный акт, издаваемый в соответствии с законом компетентным органом, направленный на исполнение и развитие законодательных положений и регулирующий отдельные конкретные аспекты общественных отношений.

Признаками подзаконных нормативных актов, которые отличают их от законов, является то, что они:

- 1) издаются в соответствии с законом;
- 2) регулируют отдельные конкретные аспекты общественных отношений.

Подзаконные акты в Российской Федерации подразделяются:

- 1) на указы и распоряжения Президента РФ;

Указ Президента нормативного характера — это подзаконный акт, содержащий нормы права, регулирующий разнообразные сферы общественной жизни и имеющий приоритетное значение по отношению к иным подзаконным актам.

В Российской Федерации в соответствии с Конституцией (ч. 1 ст. 90) Президент РФ имеет право издавать указы и распоряжения. Между ними существует различие. Считается, что указ — акт более широкого, значимого действия, а распоряжение — документ более частного, конкретного назначения. В целом распоряжения Президента, как правило, не являются нормативными правовыми актами (т.е. не содержат норм права). Обычно они принимаются по оперативным вопросам государственного управления (создание рабочих комиссий, выделение регионам средств из резервного фонда и т. д.).

Указы Президента также не все являются нормативными правовыми актами. Зачастую они принимаются по конкретным вопросам управления (о назначении на должность, присвоении звания и т. д.). В этом случае они являются правоприменительными актами. Их отличие от распоряжений Президента несколько условно и может рассматриваться (анализироваться) применительно к каждому конкретному случаю.

Нормативные указы Президента имеют отличительные признаки:

- 1) не могут противоречить федеральным законам, но имеют приоритетное
- 2) значение по отношению к иным подзаконным актам;
- 3) содержат нормы права;
- 4) регулируют разнообразные сферы общественной жизни;
- 5) имеют общеобязательный характер.

В зависимости от характера полномочий Президента все его указы можно классифицировать:

- 1) указы в границах собственных полномочий;
- 2) указы на основе полномочий, делегированных парламентом;
- 3) указы, подлежащие утверждению Советом Федерации (о введении военного положения, чрезвычайного положения, представления о назначении на должность судей Конституционного Суда, Верховного Суда, Высшего Арбитражного Суда, Генерального прокурора).

- 2) акты Правительства РФ;

На основании и во исполнение Конституции РФ, федеральных законов, нормативных указов Президента РФ Правительство Российской Федерации может издавать постановления и распоряжения. Исходя из этого можно отметить, что акты Правительства РФ имеют подзаконный и даже «подуказный» характер.

Постановления Правительства РФ, как правило, нормативны, т. е. в большинстве своем они являются нормативно-правовыми актами. Исполнение постановлений Правительства РФ осуществляется в пределах предметов ведения и полномочий Российской Федерации и совместного ведения Федерации с ее субъектами.

Распоряжения, как правило, адресуются узкому кругу исполнителей и являются правоприменительными актами.

- 3) акты федеральных министерств и ведомств;

Они подчинены актам правительства и чаще всего имеют отраслевое назначение (распространяются только на лиц, работающих в данной отрасли). Иногда в связи с межотраслевой, функциональной направленностью министерства (ведомства) эти акты могут быть адресованы

нескольким министерствам и регулировать межотраслевые отношения. Например, правовые акты Министерства финансов, Министерства внутренних дел.

Акты федеральных министерств и ведомств издаются в виде приказов и инструкций.

Приказы могут быть нормативными и ненормативными.

Нормативные приказы посвящены наиболее важным вопросам работы федеральных органов исполнительной власти: их структуре, задачам, функциям. **Ненормативные** приказы являются правоприменительными актами.

Инструкции регулируют основные виды (формы) служебной деятельности, функциональные обязанности определенной категории работников. Они имеют нормативное содержание.

4) акты исполнительной власти субъектов РФ;

Президенты республик, входящих в состав Российской Федерации, издают **указы и распоряжения**.

Губернаторы, главы администраций областей, краев, автономных областей, округов, городов федерального значения, правительство регионов (если таковое имеется) при осуществлении своих полномочий издают **постановления и распоряжения**.

Соответствующие региональные министерства, ведомства, департаменты и иные органы исполнительной власти субъектов РФ наделены правом издания **приказов и инструкций**. Эти акты издаются на основе полномочий каждого из органов, в соответствии с конституциями, уставами и законами субъектов Федерации, а также в соответствии с Конституцией и законами РФ. Они имеют локальную сферу действия, распространяются лишь на территорию соответствующих субъектов Федерации. Все отмеченные акты могут быть как нормативными, так и правоприменительными.

5) акты органов местного самоуправления;

В соответствии с Конституцией РФ **органы местного самоуправления** самостоятельно управляют муниципальной собственностью, формируют, утверждают и исполняют местный бюджет, устанавливают местные налоги и сборы, осуществляют охрану общественного порядка, а также решают иные вопросы местного значения. В пределах своих полномочий органы местного самоуправления издают соответствующие правовые акты:

- постановления и распоряжения глав органов местного самоуправления;
- акты поселковых и сельских сходов (собраний);
- акты представительных органов.

Все отмеченные выше акты могут быть как нормативными, так и правоприменительными.

6) локальные акты.

Они регулируют управленческие, производственные, коммерческие, научные, учебные и иные отношения, связанные с назначением предприятия или учреждения. Так, каждое предприятие или учреждение имеет свой устав, положение или иной учредительный документ, правила внутреннего распорядка и т. п. Их действие имеет правовое значение. А посему все эти акты подлежат регистрации или утверждению государственными органами.

В качестве примеров локальных нормативно-правовых актов можно привести:

- **приказы, распоряжения** нормативного и индивидуального значения, принимаемые руководителями предприятий, учреждений и организаций. С их помощью регулируются вопросы внутреннего распорядка, материального поощрения;
- **решения** коллегиальных органов управления (общего собрания акционеров, совета директоров и т. п.).

10 Действие нормативных актов во времени, в пространстве и по кругу лиц

Нормативные акты имеют временные, пространственные и субъектные пределы своего функционирования.

Действие нормативного акта во времени обусловлено вступлением его в силу и утратой силы. Согласно ст. 6 Федерального закона "О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания", "федеральные конституционные законы, федеральные законы, акты палат Федерального Собрания вступают в силу одновременно на всей территории РФ по истечении 10 дней после их официального опубликования, если самими законами или актами палат не установлен другой порядок вступления их в силу".

Здесь важно учитывать принцип, согласно которому закон обратной силы не имеет, т.е. он не должен распространяться на те отношения, которые уже существовали до момента вступления его в юридическую силу.

Придание закону обратной силы возможно в двух случаях:

- 1) если в самом законе об этом сказано;
- 2) если закон смягчает или вовсе устраняет ответственность.

Нормативные акты утрачивают свою силу (прекращают действие) на следующих основаниях:

- по истечении срока действия акта, на который он был принят;
- в связи с изданием нового акта, заменившего ранее действующий (косвенная отмена);
- на основании прямого указания конкретного органа об отмене данного акта (прямая отмена).

Действие нормативного акта в пространстве определяется территорией, на которую распространяются властные полномочия органа, его издавшего. Под территорией Российской Федерации понимается ее сухопутное и водное пространство внутри государственных границ, воздушное пространство над ними, недра. К ней относится также территория российских дипломатических представительств за рубежом, военные и торговые суда в открытом море, воздушные корабли, находящиеся в полете за пределами страны.

Действие нормативных актов в пространстве зависит от:

- уровня государственного органа, принявшего данный акт;
- юридической силы акта.

Нормативные акты распространяют свое действие:

- на территорию своей страны (как правило, федеральные конституционные законы, федеральные законы, иные акты высших органов государственной власти и управления);

- на территорию субъекта Федерации (акты органов государственной власти и управления субъекта РФ, которые не могут отменять или приостанавливать на своей территории действие законов общефедеральных органов);
- на территорию, указанную в самом нормативном акте;
- на локальную территорию (предприятия, учреждения, организации).

С вышеизложенными проблемами тесно связано действие акта по кругу лиц. На территории России нормативные акты действуют в отношении всех ее граждан, государственных органов, общественных организаций, иностранцев, лиц без гражданства. Вместе с тем существуют специальные нормативные акты, распространяющиеся только на отдельные категории граждан или должностных лиц (военнослужащих, пенсионеров, милиционеров, студентов, преподавателей, госслужащих, врачей, избирателей, депутатов, судей, прокуроров, ветеранов войны, многодетных матерей и т.д.).

Здесь важно иметь в виду и принцип гражданства, согласно которому граждане России, где бы они ни находились, обязаны соблюдать российские законы. Если гражданин России совершил преступление на территории другого государства, он несет уголовную ответственность по законам России, даже если это деяние не является преступлением в той стране, где он его совершил.

Действие нормативных актов РФ ограничено (в основном в вопросах юридической ответственности) в отношении сотрудников дипломатических представительств иностранных государств и членов их семей.

11 Генезис права человека

Права человека органично вплетены в социальную деятельность людей, их общественные отношения, способы бытия индивида. Они являются нормативной формой взаимодействия людей, упорядочения их связей, координации их поступков и деятельности, предотвращения противоречий, противоборства, конфликтов на основе сочетания свободы индивида со свободой других людей, с нормальным функционированием общества и государства. Такие права, как право на жизнь, на достоинство, неприкосновенность личности, свободу совести, мнений, убеждений, автономию личной жизни, право на участие в политических процессах, являются необходимыми условиями устройства жизни человека в цивилизованном обществе и должны быть безоговорочно признаны и охраняемы государством.

К содержанию прав человека и их распределению в обществе необходимо подходить конкретно-исторически. Современный каталог прав человека, зафиксированный в международно-правовых документах и конституциях правовых государств, — результат длительного исторического становления эталонов и стандартов, которые стали нормой современного демократического общества. Решающим этапом в развитии прав человека явились буржуазно-демократические революции XVII—XVIII вв., которые выдвинули не только широкий набор прав человека, но и принципы свободы и формального равенства, ставшие основой универсальности прав человека, придавшие им подлинно демократическое звучание. Права человека, определяющие сферу его свободы и основанные на формальном равенстве, стали одним из главных ценностных ориентиров общественного развития. Они оказали огромное влияние на характер государства, поскольку явились ограничителем его всевластия, способствовали установлению демократического взаимодействия между государственной властью и индивидом, освободив последнего от чрезмерной опеки и подавления его воли и интересов со стороны властных структур. формирование правового

государства было бы невозможно без утверждения в общественном сознании и практике свободы и прав человека.

Однако этому предшествовал процесс длительного и трудного поиска способов взаимоотношений индивидов в государственно-организационном обществе как с властью, так и между собой. Этот поиск никогда не замыкался в сугубо правовом пространстве. Поэтому нрав человека изначально имели нравственно-этическое, духовно-культурное и религиозное наполнение.

Права человека формировались из многократно воспроизводимых актов деятельности людей, повторяющихся связей и устойчивых форм отношений. В процессе человеческой деятельности, включающей множество индивидов со своими потребностями, целями, неизбежно столкновение и противоборство их интересов. Однако при всем разнообразии поступков участников общественного взаимодействия кристаллизуются определенные устойчивые нормы, эталоны, ценности, которые способны упорядочивать этот процесс, сочетать интересы различных индивидов в рамках исторически складывающегося бытия с его способом производства, духовной культурой, государственностью. Каждый человек имеет притязания на определенный объем благ и условий жизни (материальных и духовных), получению которых должны содействовать общество и государство.

Объем этих благ и условия исторически всегда определялся положением индивида в классовой структуре общества, в системе материального производства. Эти блага условно могут быть названы правами человека. Такая условность определяется резкой поляризацией общества на различных этапах его развития (рабовладение, феодализм), своеобразием цивилизаций (европейская, азиатская и др.), которые не давали возможности правам человека обрести признак универсальности на основе принципов свободы и формального равенства, получить современное звучание.

Права человека, их генезис, социальные корни, назначение — одна из "вечных" проблем социально-культурного развития человечества, прошедшая через тысячелетия. В различные эпохи эта проблема, неизменно оставаясь политико-правовой, приобретала то религиозное, то этическое, то философское звучание в зависимости от социальной позиции находившихся у власти классов, заинтересованных в обосновании и оправдании существующего классово-ограниченного распределения прав и обязанностей в обществе, от исторического этапа социального развития. Права человека — сложное многомерное явление;

12 Конституционный статус человека и гражданина

Правовой статус человека и гражданина — это совокупность всех прав, свобод и обязанностей, законодательно закрепленных в Конституции РФ и других нормативных правовых актах. Основы правового статуса человека и гражданина, закрепленные в Конституции, называются конституционным статусом.

Они образуют относительно небольшую часть всех прав, свобод и обязанностей. Остальные права и обязанности излагаются в других отраслях права (гражданском, трудовом, семейном и др.). Конституционный статус определяет положение человека и гражданина в государстве и обществе. Структурно он включает права, свободы и обязанности. Другие отрасли права фиксируют права и обязанности в определенных сферах деятельности (имущественной, трудовой, семейной и т.п.). Конституционный статус основывается на следующих основных принципах: — человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина — обязанность государства (ст. 2); — граждане от рождения имеют равные права и свободы (ст. 6); — осуществление прав и свобод не должно нарушать прав и свобод других лиц (ст. 17); — основные права и свободы гарантированы государством (ст. 45). Гарантии конституционного статуса человека и гражданина — это такие условия и средства, с помощью которых обеспечивается

реализация и защита основных прав и свобод человека и гражданина. Обязанность гарантировать основные права и свободы возлагается на государство и всю систему государственных органов (ст. 45, 80). Статья 18 Конституции РФ гласит: права и свободы человека и гражданина являются непосредственно действующими. Это означает, что все законы, деятельность органов государственной власти и местного самоуправления должны ориентироваться на права и свободы человека и гражданина, исходить из них, обеспечивать и защищать эти права и свободы. Сам человек вправе защищать свои права всеми способами, не запрещенными законами, вплоть до обращения в Европейский суд по правам человека в Страсбурге. Различают общие (политические, социально-экономические) и юридические гарантии. Юридические гарантии — это закрепленные в законодательстве правовые условия и средства, обеспечивающие осуществление и охрану прав и свобод человека и гражданина.

13 Конституционные личные права человека

Личные права и свободы - это права и свободы, вытекающие из естественного статуса человека как такового, присущи от рождения.

Виды личных прав и свобод человека:

- Право на жизнь (часть 1 статьи 20 Конституции РФ).
- Право на личное достоинство (часть 1 статьи 21 Конституции РФ).
- Право на гуманное обращение (часть 2 статьи 21 Конституции РФ).
- Право на свободу и личную неприкосновенность (часть 1 статьи 22 Конституции РФ).
- Право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту чести и доброго имени (часть 1 статьи 23 Конституции РФ).
- Право на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений (часть 2 статьи 23 Конституции РФ).
- Право на ознакомление с документами и материалами, непосредственно затрагивающие права и свободы (часть 2 статья 24 Конституции РФ).
- Право на неприкосновенность жилища (статья 25 Конституции РФ).
- Право на определение и указание своей национальной принадлежности (часть 1 статьи 26 Конституции РФ).
- Право на пользование родным языком (часть 2 статьи 26 Конституции РФ).
- Право на свободное передвижение, выбор места пребывания и жительства (часть 1 статьи 27 Конституции РФ).
- Право на свободный выезд за пределы РФ и на беспрепятственное возвращение (часть 2 статьи 27 Конституции РФ).
- Провозглашается свобода совести и вероисповедания (статья 28 Конституции РФ).

- Провозглашается свобода мысли и слова (часть 1 статьи 29 Конституции РФ).
- Провозглашается право на информацию (часть 4 статьи 29 Конституции РФ).

14 Политические права и свободы человека и гражданина.

Политические права и свободы - это права и свободы, служащие в качестве гарантий реализации возможности на воздействие на государство со стороны граждан и гражданского общества в целом.

Виды политических прав и свобод:

- Право на свободные средства массовой информации и отсутствие цензуры (часть 5 статья 29 Конституции РФ).
- Право на объединения, включая право создавать профессиональные союзы для защиты своих интересов (часть 1 статьи 30 Конституции РФ).
- Право собираться мирно, без оружия, проводить собрания, митинги и демонстрации, шествия и пикетирования (статья 31 Конституции РФ).
- Право на участие в управлении делами государства (часть 1 статьи 32 Конституции РФ).
- Право избирать и быть избранным в органы государственной власти и органы местного самоуправления (часть 2 статьи 32 Конституции РФ).
- Право на участие в референдуме (часть 2 статьи 32 Конституции РФ).
- Право обращаться лично, направлять индивидуальные и коллективные обращения в государственные органы и органы местного самоуправления. (статья 33 Конституции РФ).
- Право на участие в отправлении правосудия (часть 5 статьи 32 Конституции РФ).

3. Экономические, социальные и культурные права и свободы:

- право на свободное использование своих способностей и имущества для экономической деятельности (ст. 34 Конституции РФ);
 - право частной собственности (ст. 35 Конституции РФ);
 - свобода труда (ст. 37 Конституции РФ);
 - защита материнства и детства (ст. 38 Конституции РФ);
 - гарантии социального обеспечения (ст. 39 Конституции РФ);
 - право на жилище (ст. 40 Конституции РФ);
 - право на охрану здоровья и медицинскую помощь (ст. 41 Конституции РФ);
 - право на благоприятную окружающую среду (ст. 42 Конституции РФ);
 - право на квалифицированную юридическую помощь, право на судебную защиту (ст. 48, 46 Конституции РФ);
 - право на образование (ст. 43 Конституции РФ).
- Конституционные обязанности способствуют реализации личных и общественных интересов, служат охране, защите и развитию социальных ценностей и имеют высшую юридическую силу. Их можно разделить на те, которые носят:
- *общий характер* – конкретизируются в специальных законах, например, ст. 58 Конституции РФ – сохранение природы и окружающей среды, бережное отношение к природным богатствам страны. Обязанности такого характера распространяются на все без исключения группы населения и обеспечиваются мерами воспитательного характера, а также средствами государственного принуждения (нормами административного или уголовного права);
 - *конкретный характер*. Такие обязанности адресованы конкретным категориям населения (например, ст. 59 Конституции РФ – воинская обязанность).

16. Система защиты прав человека.

1. Судебная защита (Конституционный суд РФ, Верховный суд РФ, Высший арбитражный суд РФ, суды субъектов федерации, районные, городские суды, мировые судьи).

2. Неслужебная защита (Институт по правам человека, Комиссия по правам человека, прокуратура, министерство юстиции).

3. Неправительственные правозащитные организации.

17. Правовая система общества

– это совокупность внутренне согласованных, взаимосвязанных, социально однородных юридических явлений и средств, с помощью которых осуществляется необходимое регулятивное и стабилизирующее воздействие на общественные отношения.

Структура :

- 1) правосознание;
- 2) правовая идеология;
- 3) правовая культура;
- 4) право;
- 5) законодательство (религиозные трактаты);
- 6) правоотношения;
- 7) правопорядок;
- 8) юридическая практика.

18. Понятие правосознания. Место и роль правосознания в системе форм общественного сознания.

Правосознание определяется как совокупность взглядов, идей, представлений, а также чувств, эмоций, переживаний, выражающих отношение людей к действующему или желаемому (допустимому) праву и другим правовым явлениям. Речь идет о том, как люди понимают и воспринимают право, как его осознают, каким хотели бы видеть право в идеале.

Правосознание выражает оценку права с точки зрения его

- справедливости или несправедливости,
- мягкости или строгости,
- совершенства или несовершенства,
- эффективности или неэффективности,
- достоинств или недостатков.

Место и роль в системе форм общественного сознания:

правосознание - одна из форм общественного сознания наряду с

- политическим,
- нравственным,
- научным,
- художественным,
- философским

Это те формы, в которых люди познают, осваивают окружающий их мир, объективную реальность, собственное бытие. У каждой формы свой предмет (область) отражения. У правосознания - это право, правовая действительность. Правовое сознание тесно связано с политическим и нравственным сознанием, ведь многие правовые акты, законы, оцениваемые правосознанием, имеют также политическое и нравственное содержание (например, Конституция). Вообще в основе права лежит, как известно, мораль. Русские дореволюционные юристы (И.А. Ильин, В.С. Соловьев) определяли право как "минимум нравственности" или как "юридически закрепленную мораль". Поэтому в правосознании органически переплетаются как юридические, так и этические и политические идеи. Правосознание теснейшим образом сопряжено с философскими теориями, идеологическими воззрениями и религиозными доктринами.

19. Структура правосознания. Правовая психология и правовая идеология.

Классически структуру правосознания рассматривают как совокупность двух элементов: правовая идеология и правовая психология.

- правовая идеология (это более глубокое осмысление субъектами правовых явлений, характеризующее более рациональный уровень правовых оценок);
- правовая психология (переживания, которые испытывают люди в результате отношения к праву на уровне чувств и эмоций, во многом выражающее поверхностные оценки права субъектами);

Правовая идеология- это система идей, теорий, научных доктрин, правовых взглядов, принципов, которые отражают правовые явления и требования общественной жизни.

Правовая идеология отражает понятия, принципы, убеждения, выражающие отношение к праву. Это рациональная оценка права. Она обосновывает и оценивает существующие или возникающие правовые отношения, законность и правопорядок.

Правовая психология отражает переживания, чувства, настроение, эмоции, выражающие отношение к праву, характерное для всего общества в целом или конкретной социальной группы (групп). Это эмоциональная оценка права. Она является наиболее непосредственным отражением жизненных отношений членов общества, составляющих нации, народности, различные группы и слои населения.

Через правовую психологию реализуются:

- а) органически присущие правовой культуре обычаи и традиции и вообще все то, что вошло в привычку, в быт, в культуру личности;
- б) ее самооценка, т. е. умение критически оценить свое поведение с точки зрения его соответствия нормам права.

Самооценка личности (в правовом аспекте) представляет собой способность человека оценивать свое поведение критически с точки зрения норм действующего права.

У порядочных людей собственный неправомерный поступок может вызвать чувство стыда, т. е. внутреннее осознание неприемлемости данного поступка. Но только совесть, в отличие от самооценки и чувства стыда, является тем внутренним переживанием, которое побуждает человека к нравственному, справедливому и правомерному поведению.

От уровня идеологической подготовки личности зависит возможность контроля ее над эмоциями и чувствами, умение «властвовать собой». Это свидетельство взаимосвязи правовой идеологии и правовой психологии как структурных элементов правосознания.

20. Понятие основные черты и функции правовой культуры. Правовой нигилизм и правовой идеализм.

Правовая культура - качественное правовое состояние общества, обусловленное социальным, политическим, экономическим, духовным строем; выражается в достигнутом уровне развития правовой деятельности, юридических актов, правосознания, степени гарантированности прав и свобод человека. Правовая культура - образ мышления, норма и стандарт поведения, а в целом - правовой менталитет общества.

Основные черты :

- включает в себя ценностную оценку правовых институтов, процессов, форм деятельности общества - характеризует правовые ценности общества;
- является высшей формой осознания правовой жизни страны;
- составляет часть общей культуры, занимая в то же время самостоятельное место в социокультурном пространстве;
- зависит от нравственности общества и нравственных качеств людей, осуществляющих правовую деятельность;
- служит предпосылкой формирования правового государства.

Функции правовой культуры :

- *познавательно-преобразовательная* - направлена на согласование различных интересов общества, создание правовых и нравственных гарантий свободного развития личности, уважения ее достоинства;
- *праворегулятивная* - обеспечение устойчивого, эффективно действующего механизма развития правовой системы;
- *Ценностно-нормативная* проявляет свое действие через отражение в сознании индивидов, их групп разнообразных фактов, имеющих ценностное значение. Иначе говоря, все элементы структуры правовой культуры выступают объектами оценки, что позволяет говорить о ценностях в праве и праве как социальной ценности;
- *Правосоциализаторская* направлена на формирование правовых качеств личности посредством воспитания ее правовой культуры, осознания личностью своих прав и обязанностей, механизма их правовой защиты, уважения прав и свобод других людей, готовности человека действовать во всех ситуациях правомерно;
- *Коммуникативная* обеспечивает общение людей и их групп в юридической сфере, воздействуя на данное общение посредством аккумуляирования в правовой культуре всего ценного, что было присуще прошлым поколениям, и заимствуя прогрессивные начала из правовой жизни других народов и стран.
- *прогностическая* - предполагает анализ тенденций развития данной правовой системы.

Правовой нигилизм - это негативное отрицательное отношение людей к правовым ценностям.

Правовой нигилизм существует в двух формах :

1. Теоретическая (идеологическая) - когда ученые, философы, политологи доказывают, что есть гораздо более важные ценности (например, мировая пролетарская революция), чем право вообще, а тем более права отдельного человека.
2. Практическая - когда происходит реализация указанных взглядов и учений на практике, что часто выливается в террор государства против своего народа, в многомиллионные жертвы среди населения, в превращении правящей элиты в конечном счете в преступную клику.

Правовой идеализм - это преувеличение реальных регулятивных возможностей правовой формы.

Основными причинами правового идеализма являются непонимание законов общественного развития, незнание того, как социальные факторы (включая законы) взаимодействуют в обществе.

Оба эти явления питаются одними корнями — юридическим невежеством, неразвитым и деформированным правосознанием, дефицитом политико-правовой культуры.

21. Понятие, признаки и предпосылки правоотношения. Структура правоотношения.

Правоотношение - урегулированное нормами права и обеспечиваемое государством волевое общественное отношение, выражающееся в конкретной связи между управомоченными и обязанными субъектами.

Признаки:

1. Представляет собой разновидность общественного отношения, социальную связь.
2. Является идеологическим отношением – результатом сознательной деятельности людей.
3. Является волевым отношением – в нем воплощается:
 - Воля (интерес) общества и государства, поскольку правоотношение возникает на основе правовых норм;
 - Воля (интерес) участников правоотношения, поскольку они связаны предметом интереса, достижением его результата.

Правда, правоотношения могут возникать и прекращаться помимо воли интереса их участников.

Предпосылки возникновения правоотношений :

1. Материальные (общие) - реальные действия по осуществлению и использованию субъективных прав и юридических обязанностей; фактическое поведение (действие или бездействие), которое управомоченный может, а правообязанный должен осуществить.
2. Юридические (специальные) - субъективное право, полномочия, юридическая обязанность, юридическая ответственность.

Структура правоотношения – основные элементы правоотношения (субъекты) и целесообразный способ связи между ними по поводу социального блага или обеспечения публичных и частных интересов на основе субъективных прав, юридических обязанностей, полномочий и юридической ответственности.

22. Субъекты правоотношений: понятие и виды. Правоспособность, дееспособность, правосубъектность.

Субъекты правоотношений – это индивиды либо организации, которые в силу юридических норм выступают в качестве участников правоотношений, имеют субъективные права и юридические обязанности.

Виды правосубъектности:

1. общая правосубъектность - это предпосылка для признания лица субъектом права в целом, как возможность правообладания характеризует равенство всех граждан Российской Федерации;

2. отраслевая правосубъектность - предпосылка лица быть субъектом конкретных отраслевых правоотношений, которая подразделяется в зависимости от возрастных и некоторых иных качеств лиц на стадии возникновения, развития и завершения;

3. специальная правосубъектность - предпосылка правообладания в некоторых специальных областях общественной жизни при условии наличия образования, определенного возраста, иных качеств. Например, должность врача гражданин может занимать лишь при наличии специального образования.

Правосубъектность - это способность быть участником правоотношения.

Правосубъектность включает в себя два основных элемента:

- правоспособность;
- дееспособность.

Правоспособность — не количественное выражение прав субъекта, а постоянное гражданское состояние личности; не само обладание правами, а способность обладать правами, приобретать субъективные права. Возраст, психическое и физическое состояние гражданина не влияют на его правоспособность. Правоспособность является равной для всех граждан независимо от пола, национальности, происхождения, имущественного положения, места жительства, отношения к религии, принадлежности к общественным организациям и др.

Дееспособность — способность лица своими действиями приобретать права и обязанности. Дееспособность зависит от: -возраста субъекта: а) от 15 до 18 лет — частичная; б) более 18 лет (или иные, предусмотренные законом обстоятельства) — полная; -психологического состояния: а) ограниченная (злоупотребление алкоголем); б) недееспособность (вследствие душевной болезни или слабоумия); Недееспособное лицо может признать только суд. Дееспособность юридических лиц наступает с момента регистрации.

23. Субъективные права и юридические обязанности: понятие и структура

Субъективное право — это мера юридически возможного поведения, позволяющая субъекту удовлетворять его собственные интересы. Субъективное право есть средство для удовлетворения какого-либо интереса управомоченного лица для достижения определенного блага, ценности. В этом заключается его предназначение, главная роль.

Структура субъективного права:

- 1) возможность определенного поведения управомоченного лица;
- 2) возможность требования соответствующего поведения от обязанного лица;
- 3) возможность обращаться за защитой к компетентным государственным органам (прежде всего в суд);
- 4) возможность пользоваться определенным социальным благом, ценностью.

Юридическая обязанность — это мера юридически необходимого поведения, установленная для удовлетворения интересов управомоченного лица. Обязанность есть гарантия осуществления субъективного права. Без нее последнее превратится в фикцию.

Юридическая обязанность, являясь обратной стороной субъективного права, имеет следующую структуру:

- 1) необходимость совершать определенные действия или воздерживаться от них;

- 2) необходимость отреагировать на обращенные к нему законные требования управомоченного;
- 3) необходимость нести юридическую ответственность за неисполнение этих требований;
- 4) необходимость не препятствовать контрагенту пользоваться тем благом, на которое тот имеет право.

Различия между субъективным правом и юридической обязанностью: ,

- 1) если субъективное право призвано удовлетворять собственные интересы лица, то юридическая обязанность — чужие интересы (управомоченного лица);
- 2) если субъективное право — мера возможного поведения (реализация его зависит от усмотрения управомоченного лица), то юридическая обязанность — мера необходимого поведения (от ее реализации отказаться нельзя).

Вместе с тем рамки (мера) и возможного поведения (субъективного права), и необходимого поведения (юридической обязанности) Должны быть четко очерчены в законодательстве.

24.Объекты правоотношений: понятие и виды

Объекты правоотношений - это те явления (предметы) окружающего нас мира, на которые направлены субъективные права и юридические обязанности. Возможна следующая классификация объектов правоотношений: предметы материального мира; продукты духовного творчества; личные неимущественные блага; поведение участников правоотношений; результаты поведения участников правоотношений.

1) Предметы материального мира - это, в первую очередь, вещи. Вещами являются предметы природы в их естественном состоянии, а также созданные в процессе трудовой деятельности человека, по поводу которых возникают правоотношения. К вещам относятся средства производства, предметы потребления, ценные бумаги и другие объекты.

Вещи, в свою очередь, классифицируются по разным основаниям на различные виды. Так, например, вещи делятся на движимые и недвижимые по основанию - связь с землей. По основанию - длительность использования, вещи делятся на потребляемые и непотребляемые. Возможны и другие классификации вещей.

2) Продукты духовного творчества - это результаты интеллектуальной (духовной, творческой) деятельности, произведения искусства, литературы, живописи, кино и т.п.

3) Личные неимущественные блага - это нематериальные блага, непосредственно связанные с человеком, его личностью. К таким благам относятся жизнь, честь, достоинство человека. В случае посягательства на указанные ценности, возникают охранительные правоотношения, урегулированные нормами уголовного, административного, гражданского, семейного и других отраслей права.

4) Поведение участников правоотношений выражается либо в действии (активное поведение), либо в бездействии (пассивное поведение). Объектом правоотношения являются, как правило, деяния обязанного лица и значительно реже - поведение управомоченного.

5) Результаты поведения участников правоотношений - это те последствия, к которым приводит то или иное действие или бездействие. Многие правоотношения и устанавливаются ради того, чтобы путем поведения лиц добиться определенного результата. В этом случае не само поведение будет объектом правоотношения, а именно результат поведения. Примером может служить правоотношение, возникающее на основании договора, перевозки. Управомоченное лицо - получателя в данном договоре интересуется не определенное поведение лица обязанного

(перевозчика), а именно результат его действия - доставка груза в назначенное время в определенный срок.

В правоотношении, вытекающем из договора подряда на капитальное строительство, заказчика чаще не интересуют действия подрядчика. Для него важен результат - построенное здание, отвечающее необходимым требованиям.

25. Юридические факты: понятие и классификация

Юридические факты - это конкретные жизненные обстоятельства, с которыми норма права связывает возникновение, изменение или прекращение правоотношений. Классификация юридических фактов:

1. По волевому признаку сторон возникающего правоотношения:

а) события - возникают без воли сторон правоотношения:

- абсолютные - происходят без чьей-либо воли (наводнение, пожар);

- относительные - происходят по воле лиц, не являющихся сторонами данного правоотношения (пожар в результате поджога для отношений между пострадавшим и страховщиком).

б) деяния - возникают по воле сторон правоотношения.

2. По форме активности участника правоотношения деяния могут быть в форме:

- действия (кража, заключение договора);

- бездействия (неуплата налогов).

3. По правомерности:

- правомерные - не нарушающие правовых предписаний (заключение договора);

- неправомерные - нарушающие нормы права (нарушение условий договора).

4. По цели: правовые акты - совершаются с целью породить правовые последствия (составление завещания); правовые действия - совершаются без цели породить правовые последствия, но они все равно возникают (в результате создания произведения возникают авторские права).

5. По возникающим последствиям:

- право-образующие - порождают правоотношение (прием на работу);

- право изменяющие - изменяют содержание, но не прекращают само правоотношение (изменение должностных обязанностей);

- правопрекращающие - прекращают правоотношение (увольнение).

6. Неправомерные деяния по характеру причиненного вреда делятся на преступления, которые опасны для общества (кража, разбой) и проступки, которые вредны для общества (прогул, опоздание на работу).

26. Правомерное поведение: понятие, признаки и виды. Правомерная активность личности.

Правомерное поведение — это предусмотренное правовыми нормами, допустимое с точки зрения интересов граждан, органов, организации, всего общества поведение субъектов права, которое гарантируется и охраняется государством.

Главный признак правомерного поведения — его соответствие нормам права. Определить правомерность поведения можно, только сопоставив его с правилами, содержащимися в нормах права.

Правомерное поведение характеризуется следующими чертами: объективной и субъективной сторонами и последствиями. С объективной, или внешней, стороны правомерное поведение всегда соответствует предписаниям нормы права.

С субъективной стороны правомерное поведение выражает понимание человеком своего гражданского долга, необходимости несения юридической ответственности за свои неправомерные дела и поступки, его сознательное и добросовестное отношение к выполнению своих обязанностей, уважение прав и интересов других граждан.

Последствиями правомерного поведения являются формирование и укрепление общественного порядка, режима законности, устойчивости и стабильности правоотношений в обществе, обеспечение законных прав и интересов граждан.

Правомерное поведение свойственно большинству членов общества. Оно воспринимается ими как нормальный и типичный образ жизни и одобряется обществом. Благодаря правомерному поведению в обществе сохраняется спокойствие, обеспечивается прогрессивное развитие, утверждаются такие социальные ценности, как законность и правопорядок, уважение прав и свобод граждан, выполнение юридическими и физическими лицами своих обязанностей.

Для общества безразлично, какими мотивами руководствуется человек при правомерном поведении. Главное состоит в том, что он действует правомерно, не нарушает предписаний законов, других нормативных правовых актов.

В теории права ученые выделяют следующие виды правомерного поведения: активное, пассивное, которое называется также конформистским, и маргинальное.

Активное правомерное поведение свойственно людям, достаточно хорошо знающим законодательство и использующим его в своей жизни и деятельности. Такое поведение не только обеспечивает законность деятельности гражданина, но и способствует правомерному поведению других субъектов права. Особое значение активное правомерное поведение имеет для государственных органов и должностных лиц, поскольку не оставляет без соответствующей реакции нарушения ими законности и правопорядка.

27.Правонарушение: понятие, признаки и виды

Правонарушение - это противоправное, виновное, наказуемое, общественно опасное деяние вменяемого лица, причиняющее вред интересам государства, общества и граждан.

Признаки правонарушения:

1.Совершается людьми. Но не все люди могут быть субъектами правонарушения, что связано с вменяемостью и достижением определенного возраста.

2.Правонарушение, это деяние, т.е. внешнее поведению людей, а не их мысли.

Деяние может выражаться в действии или бездействии. Бездействие является правонарушением, в случае если закон предписывает действовать.

3.Правонарушение это противоправное деяние, оно всегда связано с нарушением норм действующего права.

4.Правонарушение это виновное деяние.

Вина это психическое отношение правонарушителя к совершенному им деянию. Правонарушения являются сознательными волевыми актами. Исключение составляет невиновное причинение вреда владельцем источника повышенной опасности и ответственность поручителя за чужую вину - вину основного должника.

5.Правонарушение от общественно вредное деяние. Оно наносит ущерб охраняемым правом общественным отношениям. Вредность и антиобщественность составляют материальное содержание правонарушения, а противоправность является юридическим выражением вредности поступка. Вред это совокупность неблагоприятных последствий наступивших в результате правонарушения.

6.Правонарушение - наказуемое деяние, т.е. оно влечет юридическую ответственность. Деликтоспособность -это способность нести ответственность за гражданские правонарушения (деликты), а также вменяемость как условие уголовной ответственности.

Виды правонарушений:

В зависимости от общественной опасности правонарушения делятся на: Преступления и Проступки

-Преступления относятся к категории особо опасных и вредных для общества, они предусмотрены УК, посягают на наиболее значимые объекты, за их совершение применяются наиболее строгие санкции (лишение свободы, пожизненное заключение)

-Проступки (гражданские, материальные, административные, дисциплинарные, процессуальные) менее опасные по своему характеру и последствиям, чем преступления. Они совершаются не в уголовно-правовой сфере и не преступниками, а обычными гражданами в различных областях экономической, трудовой, административной и др. деятельности. Влекут за собой не наказания, а взыскания.

1.Гражданские проступки - это причинение неправомерными действиями вреда личности или имуществу гражданина, а также организации; неисполнение договорных обязательств; нарушения прав собственника; заключение противозаконной сделки и т.д. Санкции за такие проступки - возмещение морального или материального вреда, принудительное взыскание долга, восстановление нарушенного права.

2.Административные проступки - нарушение норм административного права, охраняющие установленный в обществе правопорядок, систему управления, экологические объекты. Санкции - штраф, лишение вод.прав, арест на пятнадцать суток, исправ. работы.

3.Дисциплинарные проступки -связаны с нарушениями производственной, служебной, воинской, учебной, финансовой дисциплины. Основные взыскания -выговор, замечание, понижение в должности.

4.Материальные проступки - это причинение рабочими и служащими материального ущерба своим предприятиям и организациям. Применяются главным образом правовосстановительные санкции путем удержания зарплаты, обязанности загладить вред, возместить ущерб.

5.Процессуальные проступки - неявка в суд, к следователю на допрос, отказ в выдаче вещ.дока. Санкция - принудительный привод.

По объективной стороне:

1. Действия

2. Бездействия.

По субъективной стороне:

- 1) Умышленные правонарушения.
- 2) Неосторожные правонарушения.

28. Юридический состав правонарушения и его элементы

Правонарушение – виновное противоправное деяние деликтоспособного лица или лиц, наносящее вред обществу, влекущее наступление юридической ответственности.

Признаки правонарушения:

- 1) обладает общественно опасным характером;
- 2) носит противоправный характер;
- 3) совершается только людьми;
- 4) правонарушение - поведение, а не образ мыслей;
- 5) виновное деяние;
- 6) наносит вред личности, собственности, государству, обществу.

Юридический состав правонарушения – система его признаков, необходимых и достаточных для возложения юридической ответственности.

Элементы юридического состава:

- 1) объект правонарушения – те явления окружающего мира, на которые направлено противоправное деяние;
- 2) объективная сторона - совершенное противоправное деяние, выраженное в действии или бездействии и наносящее вредные последствия;
- 3) субъект правонарушения – лицо, совершившее виновное противоправное деяние (правонарушитель);
- 4) субъективная сторона – внутреннее психологическое отношение правонарушителя к внешне выраженному деянию и его общественно вредным последствиям.

29. Социальные корни правонарушений. Пути и средства преодоления правонарушений.

Причины правонарушений:

- низкий материальный уровень жизни населения;
- значительная полярность доходов отдельных слоев населения;
- катастрофические размеры детской безнадзорности;
- различные виды отклоняющегося поведения (алкоголизм, наркомания, в том числе);
- разрушение всей системы государственной поддержки инвалидов, которые, оставшись один на один со своим увечьем, являются неплохим материалом для преступного бизнеса (попрошайничество, перевозка наркотиков и др.);
- низкий уровень общей и правовой культуры;

- общий кризис морали;
- несовершенство законодательства;
- недостаточно эффективная работа правоохранительных органов;
- ослабление социального контроля и др.

Для уменьшения количества правонарушений необходимо проведение комплекса экономических, социально-политических, организационных мероприятий, направленных на укрепление экономической системы, повышение материального благосостояния, сознательности, информированности и культуры граждан, наведение порядка и стабильности в развитии общественных отношений.

Большая роль отводится правовоспитательной работе. Граждане должны быть информированы о правовых требованиях, предъявляемых к ним государством. Ведь иногда нарушение правовых предписаний связано не с антисоциальной установкой личности, а с незнанием содержания правовых актов. Для устранения некоторых правонарушений важно проведение медико-биологических мероприятий против алкоголизма, наркомании.

Необходимо повысить результативность деятельности самих правоохранительных органов, улучшить их материально-техническое оснащение. Наказание за совершенное противоправное деяние должно быть как неотвратимым, так и справедливым, т.е. соответствовать тяжести содеянного и степени вины правонарушителя.

30. Юридическая ответственность: понятие, признаки, цели, функции, принципы и виды.

Юридическая ответственность — применение мер государственного принуждения по отношению к правонарушителю.

Признаки юридической ответственности:

- наступает только за те деяния, которые предусмотрены правовыми нормами;
- налагается только за совершенные поступки, а не за мысли или намерения;
- налагается компетентными государственными органами в ходе
 - определенной законом процедуры; о влечет за собой неблагоприятные последствия для нарушителя;
- предполагает государственное принуждение правонарушителя

- к исполнению норм права; о наступает только один раз за одно и то же преступление.

Цели юридической ответственности:

1. покарать нарушителя и восстановить тем самым социальную справедливость;
2. перевоспитать осуждённого правонарушителя;
3. предупредить совершение подобных правонарушений другими гражданами;
4. восстановить положение потерпевшего.

Можно сказать, что цели и функции юридической ответственности совпадают.

Принципы юридической ответственности:

- принцип законности;
- принцип ответственности только за виновные деяния;
- принцип справедливости;
- принцип индивидуализации;
- принцип неотвратимости наступления юридической ответственности;
- принцип скорейшего наступления юридической ответственности (срок давности).

Виды юридической ответственности:

1. уголовная - наступает исключительно за преступления. Только суд может привлечь к уголовной ответственности и определить ее меру. Меры уголовного наказания — лишение свободы, смертная казнь и т.д.;

2. административная - наступает за проступки, нарушающие общественный порядок или совершенные в сфере государственного управления. Мерой ответственности служат административные взыскания, среди которых — предупреждение, штраф, исправительные работы, административный арест до 15 суток;

3. гражданская — наступает за нарушение имущественных прав — неисполнение договорных обязательств, причинение имущественного вреда. Главная мера ответственности — возмещение убытков;

4. дисциплинарная — наступает за нарушение трудовой, учебной, воинской, служебной дисциплины. Меры воздействия на правонарушителя — замечание, выговор, увольнение, исключение из учебного заведения.

31. Обстоятельства, исключающие юридическую ответственность.

- 1) Невменяемость лица, совершившего правонарушение.
- 2) Необходимая оборона.
- 3) Крайняя необходимость представляет собой сознательное причинение определенного вреда правоохраняемым интересам в целях недопущения еще большего вреда.
- 4) Задержание лица, совершившего преступление.
- 5) Исполнение лицом обязательного для него приказа.
- 6) Казус, т.е. причинение вреда в результате обстоятельств, которые лицо не могло предвидеть и предотвратить.

32. Понятие конституционного строя РФ: основные черты, принципы и элементы.

Конституционный строй - система правовых отношений, закрепляющая способ организации государства, при котором признаются и гарантируются права и свободы человека и гражданина, а государство подчинено праву и, прежде всего, демократической Конституции.

Основные черты конституционного строя РФ:

- человек, его права и свободы как высшая ценность;
- народовластие;
- полнота суверенитета Российской Федерации;
- равноправие субъектов РФ;
- единое и равное гражданство независимо от оснований его приобретения;
- экономическая свобода как условие развития экономической системы;
- разделение властей;
- гарантии местного самоуправления;
- идеологическое многообразие;
- политический плюрализм (принцип многопартийности);
- приоритет закона;

- приоритет общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров России перед национальным правом;
- особый порядок изменения положений Конституции РФ, составляющих основы конституционного строя.

Принципы конституционного строя РФ:

1. демократизма;
2. федерализма;
3. правовой государственности;
4. республиканского правления.

Элементы конституционного строя РФ:

- a. Россия — демократическое государство.
- b. Россия — правовое государство.
- c. Россия — федеративное государство.
- d. Россия — государство с республиканской формой правления.
- e. Россия — суверенное государство.
- f. Россия — социальное государство.
- g. Россия — светское государство.
- h. Экономической основой России является частная, государственная, муниципальная и другие формы собственности.
- i. Человек, его права и свободы — высшая ценность.

33. Понятие и виды государственных органов.

Государственный орган — часть государственного аппарата, наделённая государственно-властными полномочиями, уполномоченная государством на осуществление его задач и функций и действующая в установленном государством порядке.

Виды государственных органов:

По месту в системе разделения власти можно выделить законодательные, исполнительные, судебные органы, органы прокуратуры, избирательные органы (комиссии), а также органы глав государства, субъектов Федерации.

По месту органов в иерархии власти выделяются: высшие (Федеральное Собрание РФ, Президент РФ, Правительство РФ, Конституционный Суд РФ, Верховный Суд РФ, Высший Арбитражный Суд РФ); центральные (министерства, ведомства); территориальные (региональные и местные органы федеральной власти). На высшие, центральные и территориальные также делятся органы власти субъектов Федерации.

По способу формирования состава выделяются: выборные (Государственная Дума Федерального Собрания РФ, Президент РФ, законодательные (представительные) органы субъектов Федерации); назначаемые путем избрания (Счетная палата РФ, Уполномоченный по правам человека); формируемые на основании законодательства о государственной службе и трудового законодательства (министерства, ведомства); смешанные (Центральная избирательная комиссия РФ, избирательные комиссии субъектов Федерации).

По первичной нормативной основе деятельности выделяются: учреждаемые конституциями, уставами (высшие органы государственной власти); учреждаемые в силу закона (избирательные комиссии); учреждаемые актами Президента РФ, Правительства РФ, главами субъектов Федерации (министерства, ведомства).

По кадровому составу выделяются: единоличные (Президент РФ, главы субъектов Федерации); коллективные (правительство, министерства).

По способу волеизъявления существуют: единоначальные (единоличные, министерства); коллегиальные (представительные (законодательные) органы, правительство, избирательные комиссии).

34. Конституционно-правовой статус президента РФ.

В правовом государстве статус главы государства максимально точно определяется конституцией и принимаемыми на ее основе законами. Это необходимо для того, чтобы лицо, занимающее высшее положение в государстве, имело ясные права и обязанности и не могло, выходя за установленные пределы, своими действиями порождать угрозу конституционным правам и свободам граждан. Устойчивость конституционного строя, гражданский мир и реальность свободы народа в решающей степени зависят от баланса и гармонии между поведением главы государства и других органов власти.

Характеризуя конституционный статус Президента, необходимо помнить важную особенность его положения как главы федеративного государства. Президент РФ, получая свой мандат на прямых всеобщих выборах, представляет совокупные, т. е. общие, интересы всего народа и всей России. Вот почему неправомерны какие-либо его действия в интересах одних регионов при безразличии к другим. Президент РФ как глава федеративного государства вправе контролировать президентов республик и глав администраций других субъектов РФ. Он также вне интересов отдельных политических партий или каких-либо общественных объединений, это своеобразный правозащитник и

«лобби» всего народа. Взаимодействие Президента и парламента должно обеспечить единство общегосударственных и региональных интересов.

Как и в других государствах, Президент РФ обладает неприкосновенностью. Это означает, что до отставки Президента против него нельзя возбудить уголовное дело, принудительно доставить его в суд в качестве свидетеля и т. д. Со временем, возможно, будет решен вопрос о его иммунитете в отношении гражданских исков. В статус Президента РФ также входит право на штандарт (флаг), оригинал которого находится в его служебном кабинете, а дубликат поднимается над резиденцией Президента как в столице, так и над другими резиденциями Президента во время его пребывания в них.

35. Конституционно-правовой статус федерального собрания РФ.

Высшую законодательную власть в государстве осуществляет парламент. Парламент – это представительный орган страны, наделенный полномочиями по осуществлению законодательной власти в государстве и олицетворяющий ее. Парламент РФ – это Федеральное Собрание РФ, оно является высшим представительным и законодательным органом РФ (ст. 94 Конституции РФ). Федеральное Собрание осуществляет законодательную власть в РФ независимо от других органов государственной власти РФ.

Федеральное Собрание состоит из двух палат: 1) Совета Федерации (в него входят по 2 представителя от каждого субъекта РФ: один – представитель законодательной власти субъекта РФ, а другой – исполнительной власти); 2) Государственной Думы (в ее состав избираются депутаты путем всеобщего открытого голосования).

Члены Совета Федерации и депутаты Государственной Думы обладают особым статусом представителей народа. Принципы их деятельности: 1) принцип «императивного мандата» (т. е. обязательности исполнения наказов избирателей и отчетность перед ними); 2) принцип «свободного мандата» (т. е. свободного своего волеизъявления без влияния со стороны какого бы то ни было органа власти или должностного лица).

Черты Федерального Собрания РФ: 1) Федеральное Собрание – это коллегиальный орган, состоящий из представителей населения; 2) это высший законодательный орган в РФ, т. е. акты Федерального Собрания и законы, им принимаемые, должны соответствовать только Конституции РФ, в отношении же всех остальных нормативных актов эти акты обладают высшей юридической силой.

Принципы деятельности Федерального Собрания РФ: 1) порядок формирования и компетенция палат Федерального Собрания устанавливаются Конституцией РФ; 2) Федеральное Собрание является представителем народа России и отстаивает его интересы; 3) Федеральное Собрание – единственный орган, обладающий правом принятия государственного бюджета и контроля за его исполнением; 4) выборы Президента РФ назначаются Федеральным Собранием.

Основной функцией Федерального Собрания является принятие (нижней палатой) и одобрение (верхней палатой) федеральных конституционных и федеральных законов.

Федеральное Собрание РФ осуществляет: 1) распоряжение федеральными средствами государственной казны (принимает федеральный бюджет и осуществляет контроль за его исполнением); 2) контроль за исполнительной властью.

В полномочия Федерального Собрания входит производство процедуры отрешения Президента РФ от должности на основании заключения Генерального прокурора РФ о наличии состава преступления в действиях Президента РФ и процедуры объявления «вотума недоверия» Правительству РФ, а также контроля за судебной властью путем дачи согласия на назначение судей высших государственных судов России.

Федеральное Собрание независимо в осуществлении своих полномочий, но его нижняя палата (Государственная Дума РФ) может быть распущена Президентом РФ в случаях: 1) трехкратного неодобрения Федеральным Собранием кандидатуры Председателя Правительства РФ, предложенной Президентом РФ; 2) объявления «вотума недоверия» Правительству РФ, с которым дважды не согласился Президент РФ.

36. Конституционно-правовой статус Президента РФ.

Согласно принципу разделения властей, на основе которого строится государственная власть в Российской Федерации, основное назначение исполнительной власти состоит в осуществлении управленческой, организационной деятельности, направленной на исполнение правовых актов, принятых представительными органами.

Исполнительную власть в Российской Федерации осуществляет Правительство Российской Федерации (ст. 110 Конституции РФ).

Правительство РФ возглавляет единую систему исполнительной власти в России, которую образуют: федеральные органы исполнительной власти и органы исполнительной власти субъектов Федерации в пределах ведения Российской Федерации, а также в рамках полномочий Российской Федерации по предметам совместного ведения Федерации и ее субъектов.

Правительство РФ организует исполнение Конституции РФ, федеральных законов, указов Президента, международных договоров, осуществляет систематический контроль за их исполнением федеральными органами исполнительной власти и органами исполнительной власти субъектов Федерации, принимает меры по устранению нарушений законодательства России.

Правовой основой деятельности Правительства РФ является гл. 6 Конституции Российской Федерации, Федеральный конституционный закон от 17 декабря 1997 г. (в редакции от 31 декабря 1997 г.) «О Правительстве Российской Федерации»,
* федеральные законы, указы Президента.

37. Система судебной власти РФ.

1. Понятие судебной системы РФ.

Судебная система РФ - совокупность государственных органов - судов, осуществляющие судебную власть, правосудие на территории РФ.

Деятельность судебной системы РФ регламентируется ФКЗ «О судебной системы Российской Федерации»

2. Принципы деятельности судебной системы РФ.

Принципы деятельности судебной системы РФ - характерные черты деятельности судебной системы на территории РФ.

К основным принципам деятельности судебной системы РФ и осуществляемому ее правосудия можно отнести:

- принцип законности. (ссылке на все)
- принцип единства судебной системы РФ
- принцип осуществления правосудия только судом.
- принцип равенства всех перед законом и судом.
- принцип независимости судей.
- принцип презумпции невиновности.
- принцип обеспечение беспристрастного и компетентного суда.
- принцип состязательности сторон.
- принцип открытости судопроизводства.
- принцип соблюдения прав и свобод человека и гражданина.
- принцип обязательности судебных решений.
- принцип государственного или национального языка в судах.

3. Система судов РФ.

Система судов РФ - это совокупность государственных органов отправляющих, от имени РФ, правосудия, на территории РФ.

Систему судов РФ можно описать следующим образом:

1. Конституционные суды в РФ:

- Конституционный суд РФ.
- Конституционные (уставные) суды субъектов РФ.

2. Суды общей юрисдикции в РФ.

- Верховный суд РФ
- Суды субъектов РФ
- Городские (районные) суды
- Мировые суды

2.1 Система Военных судов в РФ в составе судов общей юрисдикции в РФ.

- Военная коллегия Верховного суда РФ.
- Военные (флотские) окружные суды РФ.
- Гарнизонные суды РФ

3. Арбитражные суды в РФ.

- Высший Арбитражный Суд РФ.
- Федеральные арбитражные суды округов
- Арбитражные суды округов
- Арбитражные суды субъектов РФ

4. Иные суды, действующие на территории РФ.

- Третейские суды
- Международный коммерческий арбитражный суд при Торгово-промышленной палате Российской Федерации.

В соответствии с ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации», суды в РФ, также, делятся федеральные суды и суды субъектов РФ.

К федеральным судам относятся:

- Конституционный суд РФ
- Верховный суд РФ
- Верховный суд республики, краевые и областные суды, суды городов федерального значения, суды автономной области и автономного округа.

- Районные суды.
- Военные и специализированные суды.
- Высший арбитражный суд РФ
- Федеральные арбитражные суды округов (арбитражные кассационные суды)
- Арбитражные апелляционные суды.
- Арбитражные суды субъектов РФ.

К судам субъектов РФ относятся:

- Конституционные (суды) субъектов РФ.

- Мировые судьи.

4. Судебное звено судебной системы РФ.

Звено судебной системы РФ - совокупность судов РФ, наделенных однотипными полномочиями и занимающими равное положение в судебной системе РФ.

В РФ на звенья делятся системы судов общей юрисдикции и система арбитражных судов РФ.

К высшему звену относятся: Верховный суд РФ, Военная коллегия Верховного Суда РФ, Высший Арбитражный Суд.

К среднему звену относятся: Суды субъектов РФ, Суды военных округов, флотов, видов и групп войск, Федеральные арбитражные суды округов, Арбитражные апелляционные суды.

5. Судебная инстанция судебной системы РФ.

Судебная инстанция в РФ - суд или его структурная подразделение, выполняющие конкретную функцию, связанную с рассмотрением и разрешением дела в порядке гражданского и уголовного судопроизводства.

В РФ выделяется четыре судебной инстанции:

Суд первой инстанции - рассматривает дело по существу

Суд кассационной инстанции - проверяет законность и обоснованность судебных решений, не вступивших в законную силу.

Суд апелляционной инстанции - проводит повторное, полное рассмотрение дела, судебное решение по которому не вступило в законную силу.

Суд надзорной инстанции - проверяет законность и обоснованность судебных решений, вступивших в законную силу.

6. Органы судейского сообщества.

Судейское сообщество - это совокупность всех судей в конкретном государстве.

В Российской Федерации, деятельность судейского сообщества регулируется ФЗ "Об органах судейского сообщества в Российской Федерации", в соответствии со статьей 1 данного закона, судейское сообщество в Российской Федерации образуют судьи федеральных судов всех видов и уровней, судьи субъектов Российской Федерации, составляющих судебную систему Российской Федерации.

В соответствии со статьей 3 ФЗ «Об органах судейского сообщества в Российской Федерации», органами судейского сообщества являются:

- Всероссийский съезд судей, который в соответствии со статьей 6 ФЗ «Об органах судейского сообщества в Российской Федерации» является высшим органом судебного сообщества.

- Конференции судей субъектов Российской Федерации, подробнее статья 7 ФЗ «Об органах судейского сообщества в Российской Федерации».

- Совет судей Российской Федерации и советы судей субъектов Российской Федерации, подробнее статьи 8, 9, 10 ФЗ «Об органах судейского сообщества в Российской Федерации».

- Общее собрание судей судов, подробнее статья 12 ФЗ «Об органах судейского сообщества в Российской Федерации».

- Высшая квалификационная коллегия судей Российской Федерации и квалификационные коллегии судей субъектов Российской Федерации, подробнее статья 11, глава II, III ФЗ «Об органах судейского сообщества в Российской Федерации».

7. Судья в РФ.

В соответствии с законом РФ «О статусе судей», судья - лицо, наделенное в конституционном порядке полномочиями осуществлять правосудие и исполняющее свои обязанности на профессиональной основе.

8. Статус судей в РФ.

Статус судей - это правоспособность (наличие определенных прав и обязанностей) судей, связанная с осуществлением ими судейских полномочий.

Элементы статуса судей:

- правоотношения, связанные с формированием судебного корпуса (наделение кандидата в судьи судейскими полномочиями)

- правоспособность судей при осуществлении ими своих должностных обязанностей.

- права и обязанности судей по отношению к судейскому сообществу.

- правоотношения, связанные приостановлением и прекращением полномочий судей, пребывания их в отставке.

1. Правоотношения, связанные с формированием судейского корпуса:

Требования, предъявляемые к кандидатам на должность судьи:

В соответствии со статьей 4 Закона РФ «О статусе судей в Российской Федерации», кандидат на должность судью должен обладать следующим правовым статусом и умениями:

- Иметь гражданство Российской Федерации.

- Не иметь судимости и не быть судимым, не подвергаться уголовному преследованию.

- Не иметь гражданство иного государства либо вида на жительство или иного документа, подтверждающего право на постоянное проживание гражданина Российской Федерации на территории иностранного государства.

- Не признанный судом недееспособным или ограниченно дееспособным.

- Не состоять на учете в наркологическом или психоневрологическом диспансере в связи с лечением от алкоголизма, наркомании, токсикомании, хронических и затяжных психических расстройств.

- Не иметь иных заболеваний, препятствующих осуществлению полномочий судьи.

- Достижение определенного возраста:

Возраст минимум 25 лет, стаж по юридической специальности -5 лет - для судей судов основного звена (судьи арбитражного суда субъекта РФ, конституционного (уставного) суда субъекта РФ, районного суда, гарнизонного военного суда, а также мировой судья.)

Возраст минимум 30 лет, стаж по юридической специальности - 7 лет - для судей судов среднего звена (судьи верховного суда республики, краевых, областных судов, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа, окружного (флотского) военного суда, федерального арбитражного суда округа, арбитражного апелляционного суда.)

Возраст минимум 35 лет, стаж по юридической специальности - 10 лет - для судей Верховного суда РФ и Высшего Арбитражного суда

Возраст минимум 40 лет, стаж по юридической специальности - 15 лет - для судей Конституционного суда РФ.

В соответствие со статьей 5, отбор кандидатов на должность судьи осуществляется на конкурсной основе. Любой гражданин достигший установленного возраста, имеющий высшее юридическое образование, требуемый стаж работы по юридической профессии и не имеющих заболевания, препятствующих назначению на должность судьи, вправе сдать квалификационный экзамен (ссылка) на должность судьи, обратившись для этого в соответствующую экзаменационную комиссию с заявлением о сдаче квалификационного экзамена. Кандидат обязан предоставить в экзаменационную комиссию ряд документов. (ссылка) Экзаменационная комиссия не вправе отказать в приеме квалификационного экзамена на должность судьи гражданину, представившему документы (или их копии), указанные в законе. После сдачи квалификационного экзамена гражданин, соответствующий требованиям к кандидату на должность судьи, вправе обратиться в соответствующую квалификационную коллегия судей с заявлением о рекомендации его на вакантную должность судьи, предоставив при этом ряд документов (ссылка).

Порядок наделения судей полномочиями:

В соответствии со статьей 6, судьи Верховного Суда Российской Федерации и Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации назначаются Советом Федерации Федерального Собрания Российской Федерации по представлению Президента Российской Федерации, которое вносится с учетом мнения соответственно Председателя Верховного Суда Российской Федерации и Председателя Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. Судьи федеральных арбитражных судов округов назначаются Президентом Российской Федерации по представлению Председателя Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, которое направляется Президенту Российской Федерации не позднее 30 дней со дня получения от председателя соответствующего суда представления о назначении рекомендуемого лица на должность судьи. Судьи других федеральных судов общей юрисдикции и арбитражных судов назначаются Президентом Российской Федерации по представлению соответственно Председателя Верховного Суда Российской Федерации и Председателя Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, которое направляется Президенту Российской Федерации не позднее 30 дней со дня получения от председателя соответствующего суда представления о назначении рекомендуемого лица на должность судьи. Судьи военных судов назначаются Президентом Российской Федерации по представлению Председателя Верховного Суда Российской Федерации, которое направляется Президенту Российской Федерации не позднее 30 дней со дня получения от председателя соответствующего суда представления о назначении рекомендуемого лица на должность судьи.

9. Гарантии судей в РФ.

Гарантии судей в РФ - совокупность условий, вследствие которых судьи получают возможность независимо осуществлять свои полномочия.

Виды гарантий судей в РФ:

По характеру:

- Гарантии непосредственно связаны с отправлением правосудия.
- Гарантии неприкосновенности судей.
- Гарантии материального и социального обеспечения судей, права на отставку, приостановления и прекращения полномочий.

По источнику:

- Гарантии, закрепленные в Конституции Российской Федерации.
- Гарантии, закрепленные в иных нормативных правовых актов.

10. Присяжные и арбитражные заседатели.

Присяжные заседатели - Граждане РФ, внесенные в установленные списки присяжных заседателей и призванные в установленном порядке к участию в осуществлении правосудия путем рассмотрения уголовных дел.

Деятельность присяжных заседателей регламентируется ФЗ «О присяжных заседателях федеральных судов общей юрисдикции в Российской Федерации»

Арбитражные заседатели - Граждане РФ, внесенные в установленные списки присяжных заседателей и призванные в установленном порядке к участию в осуществлении правосудия в системе арбитражных судов РФ.

Деятельность арбитражных заседателей регламентируется ФЗ « Об арбитражных заседателях арбитражных судов субъектов Российской Федерации»

В соответствии со статьей 4 ФЗ «О присяжных заседателях федеральных судов общей юрисдикции в Российской Федерации» и статьей 3 ФЗ «Об арбитражных заседателях арбитражных судов субъектов Российской Федерации», кандидаты, как в присяжные, так и в арбитражные заседатели заносятся в специальные списки. Списки присяжных заседателей формируют высшие исполнительные органы субъектов РФ раз в 4 года. Списки арбитражных заседателей формируют Арбитражные суды субъектов РФ, из кандидатур, предложенных профессиональными объединениями предпринимателей.

ФЗ «О присяжных заседателях федеральных судов общей юрисдикции в Российской Федерации» в соответствии со статьей 3, устанавливает следующие требования к присяжным заседателям: присяжным заседателем может быть гражданин РФ, включенные в списки кандидатов в присяжные заседатели, старше 25 лет, не имеющие судимость, обладающие дееспособностью и т.д.

ФЗ «Об арбитражных заседателях арбитражных судов субъектов Российской Федерации» в соответствии со статьей 2, устанавливает следующие требования к арбитражным заседателям: арбитражными заседателями могут быть граждане, достигшие 25-летнего возраста; имеющие безупречную репутацию, высшее образование и опыт работы в установленных сферах; не имеющие судимость; не совершившие поступок, умалечающий авторитет судебной власти.

38. Местное самоуправление РФ

Статья 1. Местное самоуправление

1. Местное самоуправление составляет одну из основ конституционного строя Российской Федерации, признается, гарантируется и осуществляется на всей территории Российской Федерации.

2. Местное самоуправление в Российской Федерации - форма осуществления народом своей власти, обеспечивающая в пределах, установленных Конституцией Российской Федерации, федеральными законами, а в случаях, установленных федеральными законами, - законами субъектов Российской Федерации, самостоятельное и под свою ответственность решение населением непосредственно и (или) через органы

местного самоуправления вопросов местного значения исходя из интересов населения с учетом исторических и иных местных традиций.

Статья 3. Права граждан Российской Федерации на осуществление местного самоуправления

1. Граждане Российской Федерации (далее также - граждане) осуществляют местное самоуправление посредством участия в местных референдумах, муниципальных выборах, посредством иных форм прямого волеизъявления, а также через выборные и иные органы местного самоуправления.

Иностранные граждане, постоянно или преимущественно проживающие на территории муниципального образования, обладают при осуществлении местного самоуправления правами в соответствии с международными договорами Российской Федерации и федеральными законами.

2. Граждане имеют равные права на осуществление местного самоуправления независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям.

3. Установленные Конституцией Российской Федерации и настоящим Федеральным законом права граждан на осуществление местного самоуправления могут быть ограничены федеральным законом только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

4. Федеральные органы государственной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации обеспечивают государственные гарантии прав населения на осуществление местного самоуправления.

Статья 4. Правовая основа местного самоуправления

1. Правовую основу местного самоуправления составляют общепризнанные принципы и нормы международного права, международные договоры Российской Федерации, Конституция Российской Федерации, федеральные конституционные законы, настоящий Федеральный закон, другие федеральные законы, издаваемые в соответствии с ними иные нормативные правовые акты Российской Федерации (указы и распоряжения Президента Российской Федерации, постановления и распоряжения Правительства Российской Федерации, иные нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти), конституции (уставы), законы и иные нормативные правовые акты субъектов Российской Федерации, уставы муниципальных образований, решения, принятые на местных референдумах и сходах граждан, и иные муниципальные правовые акты.

2. Изменение общих принципов организации местного самоуправления, установленных настоящим Федеральным законом, допускается не иначе как путем внесения изменений и дополнений в настоящий Федеральный закон.

Статья 6. Полномочия органов государственной власти субъектов Российской Федерации в области местного самоуправления

1. К полномочиям органов государственной власти субъектов Российской Федерации в области местного самоуправления относятся:

правовое регулирование вопросов организации местного самоуправления в субъектах Российской Федерации в случаях и порядке, установленных настоящим Федеральным законом;

правовое регулирование прав, обязанностей и ответственности органов государственной власти субъектов Российской Федерации и их должностных лиц в области местного самоуправления в случаях и порядке, установленных федеральными законами;

правовое регулирование прав, обязанностей и ответственности органов местного самоуправления и должностных лиц местного самоуправления по предметам ведения субъектов Российской Федерации, а также в пределах полномочий органов государственной власти субъектов Российской Федерации по предметам совместного ведения Российской Федерации и субъектов Российской Федерации;

правовое регулирование прав, обязанностей и ответственности органов местного самоуправления и должностных лиц местного самоуправления при осуществлении отдельных государственных полномочий, которыми органы местного самоуправления наделены законами субъектов Российской Федерации в порядке, установленном настоящим Федеральным законом.

2. Осуществление исполнительно-распорядительных и контрольных полномочий органами государственной власти субъектов Российской Федерации в отношении муниципальных образований и органов местного самоуправления допускается только в случаях и порядке, установленных Конституцией Российской Федерации, федеральными конституционными законами, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и принимаемыми в соответствии с ними законами субъектов Российской Федерации.

3. В случае противоречия конституции (устава), закона, иного нормативного правового акта субъекта Российской Федерации, регулирующих вопросы организации местного самоуправления и устанавливающих права, обязанности и ответственность органов местного самоуправления и должностных лиц местного самоуправления, Конституции Российской Федерации, федеральным конституционным законам, настоящему Федеральному закону и другим федеральным законам применяются Конституция Российской Федерации, федеральные конституционные законы, настоящий Федеральный закон и другие федеральные законы.

39. Понятие и принципы гражданского права. Понятие и особенности гражданско-правовых отношений.

Гражданское право – совокупность норм, регулирующих имущественные и личные неимущественные отношения, возникающие между гражданами и юридическими лицами и основанные на равенстве сторон, а также экономической самостоятельности.

Имущественные отношения – отношения, возникающие по поводу владения, пользования, распоряжения различным имуществом собственником или не собственником (купля-продажа, мена и др.).

Неимущественные отношения – отношения, возникающие по поводу нематериальных благ (унижение чести и достоинства лица и др.).

Принципы гражданского права – исходные начала, определяющие сущность гражданского права, общеобязательные идеи, характеризующие гражданское право в целом.

ГК РФ устанавливает следующие принципы гражданского права:

1) равенство участников отношений, регулируемых гражданским правом. Данный принцип определяет равную правоспособность участников отношений, одинаковое юридическое положение всех сторон, участвующих в гражданских правоотношениях, независимо от их роли в хозяйственной и иной деятельности;

2) неприкосновенность собственности. Каждый субъект, надлежащим образом соблюдающий нормы права, должен быть уверен в том, что его право собственности нарушено не будет;

3) свобода договора – участник гражданского правоотношения волен заключать договоры различного характера на условиях, не противоречащих закону, и, кроме того, самостоятелен в выборе партнера, с которым заключает договор;

4) недопустимость произвольного вмешательства кого-либо в частные дела – никакие органы и граждане не вправе вмешиваться в дела участников гражданского права (тайна деловой и личной переписки, тайна телефонных переговоров и т. д.);

5) беспрепятственное осуществление гражданских прав. Граждане и юридические лица приобретают и осуществляют свои права в своем интересе и своей волей. Ограничение гражданских прав возможно только на основании закона;

6) восстановление нарушенных прав, их судебная защита. Принцип предполагает возможность обжалования решений, действий (бездействий) органов государственной власти, органов власти местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц в суд;

7) свобода передвижения товаров, услуг и финансовых средств по всей территории Российской Федерации. Органы власти и другие участники гражданских правоотношений не могут и не должны устанавливать преграды для перемещения товаров, услуг и финансовых средств на территории Российской Федерации. Предмет гражданского права составляют имущественные и личные неимущественные отношения, урегулированные нормами гражданского права.

Метод гражданского права – система связанных между собой средств, приемов и способов, посредством которых оказывается воздействие на гражданско-правовые отношения между участниками. Метод гражданского права – диспозитивный. Данный метод характеризуется равенством участников правоотношений, их имущественной самостоятельностью, а также возможностью самостоятельного определения участниками правоотношений своего поведения и возможностью защиты своих нарушенных прав в суде (общей юрисдикции, арбитражном, в избранном сторонами третейском).

Особенности гражданско-правовых отношений

Особенности гражданско-правовых отношений. Входящие в предмет гражданского права общественные отношения регулируются методом юридического равенства сторон. Поэтому в большинстве случаев гражданские правоотношения устанавливаются по воле участвующих в них лиц. Типичным для гражданского права основанием возникновения правоотношения является договор. Это с неизбежностью

отражается и на характере гражданских правоотношений. Наиболее существенной чертой гражданских правоотношений является равенство их сторон, их юридическая независимость друг от друга. Ни одна из сторон в гражданском правоотношении не может повелевать другой стороной и диктовать ей свои условия только в силу занимаемого ею положения. , Если управомоченная в гражданском правоотношении сторона вправе 1 требовать определенного поведения от обязанного лица, то только в силу существующего между ними договора или прямого указания закона. Так, заказчик вправе требовать от подрядчика выполнения работы, но той, которую последний согласится выполнить в соответствии с заключенным между ними договором. Даже в тех случаях, когда гражданское правоотношение устанавливается помимо воли его участников, последние также находятся в юридически равном положении. Например, в случае причинения вреда деликтное обязательство зачастую возникает независимо от желания причинителя вреда. Однако и в этом гражданском правоотношении стороны находятся в юридически равном положении и подчиняются только закону.

Юридическое равенство сторон является неотъемлемым свойством гражданского правоотношения. С утратой этого свойства меняется и природа правоотношения. Из гражданского оно превращается в иное правоотношение. Так, приобретая в собственность квартиру у местной администрации, гражданин вступает в гражданское правоотношение и находится в юридически равном с местной администрацией положении. Однако ситуация меняется, если местная администрация распределяет жилье между гражданами, пострадавшими от землетрясения. В возникающем здесь правоотношении местная администрация выступает уже как орган, обладающий властными полномочиями по отношению к гражданину, исключающими юридическое равенство сторон. Поэтому данное правоотношение по своей юридической природе является не гражданско-правовым, а административным.

Более ясное представление о гражданском правоотношении возникает тогда, когда оно рассматривается не только как единое целое, но и в виде отдельных составляющих его элементов, к числу которых относятся содержание, форма, субъекты и объекты правоотношения.

40.Право собственности, понятие, содержание, основания приобретения и прекращения, защита.

Право собственности - субъективное право, и, как всякое субъективное право, возможность определенного поведения, дозволенного законом управомоченному лицу. Любому субъективному праву корреспондирует обязанность; в данном случае на всех без исключения третьих лиц возлагается обязанность не вторгаться в отношение собственника к вещи и не препятствовать осуществлению собственником своего права. Право собственности предоставляет правообладателю, и только ему, определять характер и направления использования принадлежащего ему имущества, осуществляя над ним полное хозяйственное господство и устраняя или допуская по своему усмотрению других лиц к его использованию. На основании изложенного можно дать следующее определение:

Право собственности как субъективное гражданское право есть возможность лица по своему усмотрению, своей волей и в своем интересе и в пределах, установленных законом, владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащим ему имуществом, одновременно принимая на себя бремя и риск его содержания.

Правомочия собственника раскрываются в п. 1 ст. 209 ГК РФ через триаду:

- владение;
- пользование;
- распоряжение.

Под правомочием владения понимается юридически обеспеченная возможность иметь имущество в своем хозяйственном (фактическом) обладании.

Правомочие пользования - это основанная на законе возможность эксплуатации, хозяйственного использования имущества путем извлечения его полезных свойств. Пользование, как правило, тесно связано с правомочием владения, ибо в большинстве случаев можно пользоваться имуществом, только фактически владея им.

Правомочие распоряжения - это возможность определения юридической судьбы вещи путем изменения ее принадлежности, состояния или назначения (отчуждение по договору, передача по наследству, уничтожение)

Имущество, в том числе недвижимое, может находиться в частной, государственной и муниципальной собственности. Государственная собственность подразделяется на федеральную собственность и собственность субъекта Федерации.

Государственной собственностью в РФ является имущество, в том числе недвижимое, принадлежащее на праве собственности РФ (федеральная собственность), и имущество, принадлежащее на праве собственности субъектам РФ: республикам, краям, областям, городам федерального значения, автономной области, автономным округам (собственность субъекта РФ).

Земля и другие природные ресурсы, не находящиеся в собственности граждан, юридических лиц либо муниципальных образований, являются государственной собственностью.

От имени РФ и субъектов РФ права собственника осуществляют органы и лица, указанные в ст. 125 ГК РФ.

Отнесение государственного имущества к федеральной собственности и к собственности субъектов РФ осуществляется в порядке, установленном законом.

Например, государственной собственностью являются земли, не находящиеся в собственности граждан, юридических лиц или муниципальных образований. Разграничение государственной собственности на землю в качестве собственности Российской Федерации (федеральная собственность), собственности субъектов Российской Федерации, собственности муниципальных образований (муниципальная собственность) осуществляется в соответствии с ФЗ "О разграничении государственной собственности на землю". В федеральной собственности находятся земельные участки: 1) которые признаны таковыми федеральными законами; 2) право собственности РФ на которые возникло при разграничении государственной собственности на землю; 3) которые приобретены

Российской Федерацией по основаниям, предусмотренным гражданским законодательством (п. 1 ст. 17 ЗК РФ).

Основания приобретения ПС называют также титулами собственности (владение вещью, основанное на каком-либо праве (титле), вытекающем из соответствующего ЮФ), в отличие от которого фактическое владение не опирается на какое-либо правовое основание. ПС (титулы собственности) в зависимости от способа приобретения подразделяются на 2 группы: а) первоначальные (не зависящие от прав предшественника); б) производные (ПС возникает по воле предшествующего собственника). К первоначальным способам относятся: создание или изготовление новой вещи (собственник материалов или лицо их переработавшее (если стоимость переработки выше)); переработка и сбор или добыча общедоступных для этой цели вещей (грибов, ягод, лов рыбы, добыча животных); самовольная постройка (при определенных условиях (владеть добросовестно и открыто в течении 15 лет)); приобретение ПС на бесхозное имущество, в т.ч. на имущество, от которого собственник отказался или на которое утратил право (брошенные вещи, находки, клады). К производным способам приобретения ПС относятся: на основании договора или сделки на отчуждение вещи; в порядке наследования после смерти гражданина; в порядке правопреемства при реорганизации ЮЛ. Практическое значение это разграничение имеет в том, что при производных способах приобретения ПС на вещь помимо согласия собственника необходимо учитывать возможность наличия прав на эту вещь у других лиц-несобственников (залогодержателя, арендатора, субъекта ограниченного вещного права).

Прекращение ПС может происходить только в случаях прямо предусмотренных законом: 1) по воле собственника: а) отчуждение своего имущества (различного рода сделки); б) добровольный отказ от своего права (путем публичного объявления об этом или реальных действий (выброс имущества) - здесь важно помнить, что до приобретения права собственности на вещь другим лицом права и обязанности первоначального собственника не прекращаются); 2) особый случай - приватизация Г и М имущества; 3) гибель (отсутствие чей-то вины) или уничтожение имущества; 4) принудительное изъятие имущества у ЧС на возмездных основаниях (выкуп, реквизиция, национализация и т.п.); 5) безвозмездное принудительное изъятие имущества (по его обязательствам и конфискация).

В соответствии со сложившейся в науке традицией понятием “охрана гражданского права” охватывается вся совокупность мер, обеспечивающих нормальный ход реализации права, в нашем случае права собственности [8]. В него включаются меры не только правового, но и экономического, политического, организационного и иного характера, направленные на создание необходимых условий для осуществления субъектных прав. К правовым мерам охраны относятся все меры, с помощью которых обеспечивается как развитие гражданских правоотношений в их нормальном ненарушенном состоянии так и восстановление нарушенных или оспоренных прав или интересов.

Наряду с пониманием охраны в широком смысле используется и понятие охраны в узком смысле. В этом случае в него включаются лишь те предусмотренные законом меры, которые направлены на восстановление или признание гражданских прав и защиту интересов при их нарушении или оспаривании. В целях избежания терминологической путаницы охрану в узком значении принято называть защитой гражданских прав.

41. Понятие содержание обязательств и основания их возникновения. Стороны в обязательстве. Принципы обеспечения исполнения обязательств.

Статья 307. Понятие обязательства и основания его возникновения

1. В силу обязательства одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, как-то: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т.п., либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности.

2. Обязательства возникают из договора, вследствие причинения вреда и из иных оснований, указанных в настоящем Кодексе.

Статья 308. Стороны обязательства

1. В обязательстве в качестве каждой из его сторон - кредитора или должника - могут участвовать одно или одновременно несколько лиц.

Недействительность требований кредитора к одному из лиц, участвующих в обязательстве на стороне должника, равно как и истечение срока исковой давности по требованию к такому лицу, сами по себе не затрагивают его требований к остальным этим лицам.

2. Если каждая из сторон по договору несет обязанность в пользу другой стороны, она считается должником другой стороны в том, что обязана сделать в ее пользу, и одновременно ее кредитором в том, что имеет право от нее требовать.

3. Обязательство не создает обязанностей для лиц, не участвующих в нем в качестве сторон (для третьих лиц).

В случаях, предусмотренных законом, иными правовыми актами или соглашением сторон, обязательство может создавать для третьих лиц права в отношении одной или обеих сторон обязательства.

Обязательство — это гражданское правоотношение, в силу которого одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, как то: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т.п., либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности.

Обязательства представляют собой типичные относительные правоотношения, так как лицу в данной ситуации противостоит не неопределенный круг лиц, а конкретный субъект — контрагент в обязательстве. Предмет обязательств чаще всего составляют реальные, конкретные действия: оказание услуг, передача имущества и т.д. Сущность обязательства состоит в обязанности конкретного лица к определенному поведению.

Содержание обязательства складывается из прав требования и обязанностей (долгов). Соответственно управомоченное лицо называется кредитором (*credo* — верю, веритель, лицо, доверяющее своему контрагенту), а обязанное лицо — должником.

Обязательства возникают из оснований, предусмотренных законом, а также из действий граждан и юридических лиц:

- из договоров, т.е. соглашений, двух или более лиц об установлении, изменении гражданских прав и обязанностей;
- из односторонних сделок, т.е. действий, направленных на установление, изменение гражданских прав и обязанностей, для совершения которых в соответствии с законом или соглашением сторон необходимо и достаточно выражения воли одной стороны (например, завещание);
- из актов государственных органов и органов местного самоуправления (решение о предоставлении жилой площади в доме государственного жилищного фонда);
- из судебного решения, установившего гражданские права и обязанности;
- вследствие причиненного вреда;
- вследствие неосновательного обогащения;
- другие события, поступки и действия, с которыми закон связывает возникновение гражданских прав и обязанностей.

Виды обязательств. Обязательства подразделяются на:

- регулятивные (т.е. возникающие из правомерных действий) и охранительные (т.е. возникающие из фактов правонарушений и направленные на восстановление имущественного состояния потерпевшего);
- взаимные, когда у каждой стороны есть определенные права и обязанности, и односторонние, когда у одной стороны есть только права, а у другой — обязанности;
- главные и дополнительные (акцессорные). Акцессорными считаются такие обязательства, которые существуют для обеспечения главных (теряют без них смысл, а потому следуют их судьбе, например, прекращаются при прекращении главного обязательства);
- регрессные, т.е. такие обязательства, которые возникают в результате исполнения основного обязательства за третье лицо. Так, юридическое лицо выплачивает сумму ущерба пешеходу, сбитому водителем, состоящим с организацией в трудовых отношениях. Однако, в свою очередь, возникает регрессное обязательство работника возместить организации убытки;
- обязательства личного характера, т.е. такие обязательства, которые тесно связаны с личностью кредитора или должника, а потому не допускают правопреемства (например, обязательств по написанию научной работы).

Принципы исполнения обязательств – основополагающие правила исполнения обязательств. Закон закрепляет два принципа исполнения обязательств: принцип реального исполнения и принцип надлежащего исполнения.

Принцип реального исполнения предполагает обязательность исполнения в натуре, т. е. должник должен совершить именно то действие, которое составляет содержание

обязательства без замены этого действия денежным эквивалентом в виде возмещения убытков или уплаты неустойки.

Принцип надлежащего исполнения предполагает, что обязательства должны быть исполнены надлежащим образом в соответствии с требованиями закона (иных нормативных актов) и условиями обязательства (если такие условия и требования отсутствуют в соответствии с обычаями делового оборота или иными, обычно предъявляемыми требованиями), а также что обязательство должно быть исполнено надлежащим субъектом, в надлежащем месте, в надлежащее время (если они определены сторонами или законом).

42. Способы обеспечения исполнения обязательств.

Способы обеспечения исполнения обязательств.

Стороны должны добросовестно исполнять принятые на себя обязательства. Укрепление договорной дисциплины выражается в точном исполнении всех принятых сторонами на себя обязанностей. Однако во избежание их нарушения закон устанавливает некоторые имущественные гарантии исполнения. Их называют способами обеспечения обязательств (ст. 68 Основ) — это неустойка, залог, поручительство, задаток, банковская гарантия и удержание имущества должника (ст. 329 — 381 ч. 1 ГК РФ).

Неустойка

Неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств, в частности, в случае просрочки исполнения (ст. 330 ч. 1 ГК РФ). Возможность взыскания неустойки позволяет кредитору хотя бы частично возместить те потери, которые он понесет в связи с неисправностью должника.

Кредитор не вправе требовать уплаты неустойки, если должник не несет ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств (ст. 330 ч. 1 ГК РФ). Если за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства установлена неустойка, то убытки возмещаются в части, не покрытой неустойкой.

Законом или договором могут быть предусмотрены случаи:

□ когда допускается взыскание только неустойки, но не убытков;

□ когда убытки могут быть взысканы в полной сумме сверх неустойки;

когда по выбору кредитора могут быть взысканы либо неустойка, либо убытки (ст. 394 ч. 1 ГК РФ).

Неустойка обычно предусматривается нормативным актом (законная, или нормативная) или договором. Если размер неустойки установлен нормативным актом, он не может быть уменьшен соглашением сторон. Стороны могут повысить размер неустойки в договоре.

В договоре может быть обусловлена неустойка за неисполнение или ненадлежащее исполнение таких обязательств, за нарушение которых законом неустойка не определена (например, в тех случаях, когда продукция (товары) соответствует стандартам, техническим условиям, иной документации, образцам (эталонам), но не отвечает повышенным требованиям к качеству, установленным договором, штраф за поставку такой продукции (товаров) и его размер предусматриваются в договоре).

Уплата неустойки и возмещение убытков в случае ненадлежащего исполнения обязательства не освобождают должника от исполнения обязательства в натуре, если иное не предусмотрено законом или договором (ст. 396 ч. 1 ГК РФ).

Неустойка устанавливается в форме штрафа и пени. Штрафом называется твердо определенная в законе сумма, взыскиваемая с неисправного должника. Пеня применяется за каждый день просрочки в процентах к сумме неисполненного обязательства.

Альтернативная неустойка означает, что по выбору кредитора могут быть взысканы либо неустойка, либо убытки. Кредитор вправе требовать уплаты неустойки, определенной законом (законной неустойки), независимо от того, предусмотрена ли обязанность ее уплаты соглашением сторон. Размер законной неустойки может быть увеличен соглашением сторон, если законом это не запрещено (ст. 332 ч. 1 ГК РФ).

Если подлежащая уплате неустойка явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства, суд вправе уменьшить неустойку (ст. 333 ч. 1 ГК РФ).

Следующим видом обеспечения обязательств является залог.

Залог

Залогом признается передача должником материальных ценностей кредитору в обеспечение исполнения основного обязательства. Так, для получения денежной ссуды в ломбарде в обеспечение возврата ссуды передается в залог та или иная вещь. Залог применяется при получении ссуды в банке (банковский залог), для обеспечения возврата тары и т. п.

Залогодатель не приобретает права собственности (права оперативного управления) на заложенное имущество, если обязательство не исполнено должником (например, ссуда не возвращена). При удовлетворении иска кредитора к должнику взыскание может быть обращено на заложенное имущество; при его реализации кредитор имеет преимущественное право перед другими кредиторами на удовлетворение своего требования (ст. 334 — 358 ч. 1 ГК РФ).

Предметом залога, в том числе банковского, может быть любое имущество, включая имущественные права.

Заложенное имущество, выбывшее из владения залогодержателя или должника, у которого оно было оставлено, может быть истребовано залогодержателем. При залоге товаров в обороте они остаются у залогодателя (ст. 357 ч. 1 ГК РФ).

В случае перехода права собственности, права полного хозяйственного ведения или права оперативного управления на заложенное имущество от залогодателя к другому лицу залоговое право сохраняет силу.

Залог может быть без передачи и с передачей заложенного имущества залогодержателю (ст. 338 ч. 1 ГК РФ).

Поручительство

Поручительство как способ обеспечения обязательств — это договор, в силу которого поручитель обязывается перед кредитором другого лица (должника) отвечать за исполнение последним его обязательства в полном объеме или в определенной части (ст. 361 ч. 1 ГК РФ).

Договор поручительства заключается между поручителем и кредитором другого лица. Смысл поручительства состоит в том, что кредитор приобретает дополнительную возможность получить исполнение не только от должника, но и от поручителя. При недостаточности средств у должника поручитель отвечает перед кредитором, если законом или договором не предусмотрена солидарная ответственность поручителя и должника.

В новом ГК (ст. 363 ч. 1 ГК РФ) введена солидарная ответственность должника и поручителя, тогда как в прежнем ГК устанавливалась ответственность субсидиарная.

Поручительство прекращается по истечении срока, а если срок договором не предусмотрен, поручительство прекращается, если кредитор не предъявит иска к

поручителю в течение года со дня наступления срока исполнения, обеспеченного поручительством обязательства (ст. 367 ч. 1 ГК РФ).

Банковская гарантия

Банковская гарантия — новый, ранее неизвестный нашему закону способ обеспечения исполнения обязательств, введенный ст. 368 — 379 ч. 1 ГК РФ. 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 ч. 1 ГК РФ).

Удержание

Удержание — новый способ обеспечения исполнения обязательств, введенный ст. 359 — 360 ч. 1 ГК РФ. Кредитору, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику или указанному им лицу, предоставлено право в случае неисполнения должником в срок обязательства по оплате этой вещи или возмещению кредитору связанных с этой вещью издержек и других убытков удерживать ее у себя до тех пор, пока соответствующее обязательство должником не будет исполнено.

Кредитор наделен правом удерживать вещь должника до исполнения последним его обязательства непосредственно, т. е. для реализации этого права кредитору не требуется, чтобы возможность удержания вещи должника была предусмотрена договором. Нормы об удержании носят диспозитивный характер, поскольку сторонам предоставлено право предусмотреть в договоре условие, исключающее применение данного способа обеспечения исполнения обязательства (п. 3 ст. 359 ч. 1 ГК РФ). Так, по договору хранения хранитель, ожидающий оплаты услуг, связанных с хранением вещи, может удерживать ее до их оплаты; перевозчик может удерживать груз до оплаты услуг по перевозке и т. п.

В предпринимательских отношениях удержанием вещи должника могут обеспечиваться также его обязательства, не связанные с оплатой удерживаемой вещи или возмещением издержек на нее и других убытков.

Задаток как средство обеспечения представляет собой денежную сумму, выдаваемую одной из договаривающихся сторон в обязательстве другой стороне в счет причитающихся с нее по обязательству платежей в целях удостоверения факта заключения договора и в обеспечение его исполнения (ст. 380 ч. 1 ГК РФ).

Обеспечительная функция задатка состоит в том, что сторона, давшая задаток, при неисполнении договора его теряет, т. е. не вправе требовать задаток обратно. В то же время с получившего его и нарушившего договор взыскивается задаток в двойном размере. Задаток применяется в отношениях граждан, юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

Задаток

Статья 380. Понятие задатка. Форма соглашения о задатке

1. 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.

2. Соглашение о задатке Способы обеспечения исполнения обязательств.

Стороны должны добросовестно исполнять принятые на себя обязательства. Укрепление договорной дисциплины выражается в точном исполнении всех принятых сторонами на себя обязанностей. Однако во избежание их нарушения закон устанавливает

некоторые имущественные гарантии исполнения. Их называют способами обеспечения обязательств (ст. 68 Основ) — это неустойка, залог, поручительство, задаток, банковская гарантия и удержание имущества должника (ст. 329 — 381 ч. 1 ГК РФ).

Неустойка

Неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств, в частности, в случае просрочки исполнения (ст. 330 ч. 1 ГК РФ). Возможность взыскания неустойки позволяет кредитору хотя бы частично возместить те потери, которые он понесет в связи с неисправностью должника.

Кредитор не вправе требовать уплаты неустойки, если должник не несет ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств (ст. 330 ч. 1 ГК РФ). Если за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства установлена неустойка, то убытки возмещаются в части, не покрытой неустойкой.

Законом или договором могут быть предусмотрены случаи:

- когда допускается взыскание только неустойки, но не убытков;
- когда убытки могут быть взысканы в полной сумме сверх неустойки; когда по выбору кредитора могут быть взысканы либо неустойка, либо убытки (ст. 394 ч. 1 ГК РФ).

Неустойка обычно предусматривается нормативным актом (законная, или нормативная) или договором. Если размер неустойки установлен нормативным актом, он не может быть уменьшен соглашением сторон. Стороны могут повысить размер неустойки в договоре.

В договоре может быть обусловлена неустойка за неисполнение или ненадлежащее исполнение таких обязательств, за нарушение которых законом неустойка не определена (например, в тех случаях, когда продукция (товары) соответствует стандартам, техническим условиям, иной документации, образцам (эталонам), но не отвечает повышенным требованиям к качеству, установленным договором, штраф за поставку такой продукции (товаров) и его размер предусматриваются в договоре).

Уплата неустойки и возмещение убытков в случае ненадлежащего исполнения обязательства не освобождают должника от исполнения обязательства в натуре, если иное не предусмотрено законом или договором (ст. 396 ч. 1 ГК РФ).

Неустойка устанавливается в форме штрафа и пени. Штрафом называется твердо определенная в законе сумма, взыскиваемая с неисправного должника. Пеня применяется за каждый день просрочки в процентах к сумме неисполненного обязательства.

Альтернативная неустойка означает, что по выбору кредитора могут быть взысканы либо неустойка, либо убытки. Кредитор вправе требовать уплаты неустойки, определенной законом (законной неустойки), независимо от того, предусмотрена ли обязанность ее уплаты соглашением сторон. Размер законной неустойки может быть увеличен соглашением сторон, если законом это не запрещено (ст. 332 ч. 1 ГК РФ).

Если подлежащая уплате неустойка явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства, суд вправе уменьшить неустойку (ст. 333 ч. 1 ГК РФ).

Следующим видом обеспечения обязательств является залог.

Залог

Залогом признается передача должником материальных ценностей кредитору в обеспечение исполнения основного обязательства. Так, для получения денежной ссуды в ломбарде в обеспечение возврата ссуды передается в залог та или иная вещь. Залог применяется при получении ссуды в банке (банковский залог), для обеспечения возврата тары и т. п.

Залогодатель не приобретает права собственности (права оперативного управления) на заложенное имущество, если обязательство не исполнено должником (например, ссуда не возвращена). При удовлетворении иска кредитора к должнику взыскание может быть обращено на заложенное имущество; при его реализации кредитор имеет преимущественное право перед другими кредиторами на удовлетворение своего требования (ст. 334 — 358 ч. 1 ГК РФ).

Предметом залога, в том числе банковского, может быть любое имущество, включая имущественные права.

Заложенное имущество, выбывшее из владения залогодержателя или должника, у которого оно было оставлено, может быть истребовано залогодержателем. При залоге товаров в обороте они остаются у залогодателя (ст. 357 ч. 1 ГК РФ).

В случае перехода права собственности, права полного хозяйственного ведения или права оперативного управления на заложенное имущество от залогодателя к другому лицу залоговое право сохраняет силу.

Залог может быть без передачи и с передачей заложенного имущества залогодержателю (ст. 338 ч. 1 ГК РФ).

Поручительство

Поручительство как способ обеспечения обязательств — это договор, в силу которого поручитель обязывается перед кредитором другого лица (должника) отвечать за исполнение последним его обязательства в полном объеме или в определенной части (ст. 361 ч. 1 ГК РФ).

Договор поручительства заключается между поручителем и кредитором другого лица. Смысл поручительства состоит в том, что кредитор приобретает дополнительную возможность получить исполнение не только от должника, но и от поручителя. При недостаточности средств у должника поручитель отвечает перед кредитором, если законом или договором не предусмотрена солидарная ответственность поручителя и должника.

В новом ГК (ст. 363 ч. 1 ГК РФ) введена солидарная ответственность должника и поручителя, тогда как в прежнем ГК устанавливалась ответственность субсидиарная.

Поручительство прекращается по истечении срока, а если срок договором не предусмотрен, поручительство прекращается, если кредитор не предъявит иска к поручителю в течение года со дня наступления срока исполнения, обеспеченного поручительством обязательства (ст. 367 ч. 1 ГК РФ).

Банковская гарантия

Банковская гарантия — новый, ранее неизвестный нашему закону способ обеспечения исполнения обязательств, введенный ст. 368 — 379 ч. 1 ГК РФ. 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 ч. 1 ГК РФ).

Удержание

Удержание — новый способ обеспечения исполнения обязательств, введенный ст. 359 — 360 ч. 1 ГК РФ. Кредитору, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику или указанному им лицу, предоставлено право в случае неисполнения должником в срок обязательства по оплате этой вещи или возмещению кредитору связанных с этой вещью издержек и других убытков удерживать ее у себя до тех пор, пока соответствующее обязательство должником не будет исполнено.

Кредитор наделен правом удерживать вещь должника до исполнения последним его обязательства непосредственно, т. е. для реализации этого права кредитору не требуется, чтобы возможность удержания вещи должника была предусмотрена договором. Нормы об удержании носят диспозитивный характер, поскольку сторонам предоставлено право предусмотреть в договоре условие, исключающее применение данного способа обеспечения исполнения обязательства (п. 3 ст. 359 ч. 1 ГК РФ). Так, по договору хранения хранитель, ожидающий оплаты услуг, связанных с хранением вещи, может удерживать ее до их оплаты; перевозчик может удерживать груз до оплаты услуг по перевозке и т. п.

В предпринимательских отношениях удержанием вещи должника могут обеспечиваться также его обязательства, не связанные с оплатой удерживаемой вещи или возмещением издержек на нее и других убытков.

Задаток как средство обеспечения представляет собой денежную сумму, выдаваемую одной из договаривающихся сторон в обязательстве другой стороне в счет причитающихся с нее по обязательству платежей в целях удостоверения факта заключения договора и в обеспечение его исполнения (ст. 380 ч. 1 ГК РФ).

Обеспечительная функция задатка состоит в том, что сторона, давшая задаток, при неисполнении договора его теряет, т. е. не вправе требовать задаток обратно. В то же время с получившего его и нарушившего договор взыскивается задаток в двойном

размере. Задаток применяется в отношениях граждан, юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

Задаток

Статья 380. Понятие задатка. Форма соглашения о задатке

1. 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.

2. Соглашение о задатке независимо от суммы задатка должно быть совершено в письменной форме.

3. В случае сомнения в отношении того, является ли сумма, уплаченная в счет причитающихся со стороны по договору платежей, задатком, в частности вследствие несоблюдения правила, установленного пунктом 2 настоящей статьи, эта сумма считается уплаченной в качестве аванса, если не доказано иное.

Статья 381. Последствия прекращения и неисполнения обязательства, обеспеченного задатком

1. При прекращении обязательства до начала его исполнения по соглашению сторон либо вследствие невозможности исполнения (статья 416) задаток должен быть возвращен.

2. Если за неисполнение договора ответственна сторона, давшая задаток, он остается у другой стороны. Если за неисполнение договора ответственна сторона, получившая задаток, она обязана уплатить другой стороне двойную сумму задатка.

Сверх того, сторона, ответственная за неисполнение договора, обязана возместить другой стороне убытки с зачетом суммы задатка, если в договоре не предусмотрено иное. независимо от суммы задатка должно быть совершено в письменной форме.

3. В случае сомнения в отношении того, является ли сумма, уплаченная в счет причитающихся со стороны по договору платежей, задатком, в частности вследствие несоблюдения правила, установленного пунктом 2 настоящей статьи, эта сумма считается уплаченной в качестве аванса, если не доказано иное.

Статья 381. Последствия прекращения и неисполнения обязательства, обеспеченного задатком

1. При прекращении обязательства до начала его исполнения по соглашению сторон либо вследствие невозможности исполнения (статья 416) задаток должен быть возвращен.

2. Если за неисполнение договора ответственна сторона, давшая задаток, он остается у другой стороны. Если за неисполнение договора ответственна сторона, получившая задаток, она обязана уплатить другой стороне двойную сумму задатка.

Сверх того, сторона, ответственная за неисполнение договора, обязана возместить другой стороне убытки с зачетом суммы задатка, если в договоре не предусмотрено иное.

43. Прекращение обязательств. Ответственность за неисполнение обязательств.

Исполнение обязательств как основной способ их прекращения по ГК РФ

Основной способ прекращения обязательств ГК РФ связывает с полным и надлежащим исполнением контрагентами своих обязанностей (ст. 408 ГК РФ). Ст. 309 ГК РФ гласит, что обязательства должны исполняться в соответствии:

- с их условиями;
- требованиями нормативных актов;
- обычаями и требованиями, которые предъявляются в деловой практике.

Принимая исполненное, кредитор должен:

- выдать должнику соответствующую расписку;
- вернуть документ, подтверждающий долг.

При невыполнении данных действий возникает просрочка кредитора, а у должника появляется право задержать исполнение.

Прекращение обязательств предоставлением отступного

Под отступным в ст. 409 ГК РФ подразумевается замена выполнения контрагентами своих обязанностей передачей денег или прочего имущества. В случае если партнеры не предусмотрели иного в своем соглашении, с момента предоставления отступного прекращается как само обязательство, так и обязанность по уплате штрафных санкций (п. 3 информационного письма Высшего арбитражного суда от 21.12.2005 № 102, далее — письмо № 102).

При этом достижение сторонами согласия об отступном не прекращает обязанность контрагентов вплоть до фактической передачи денежных средств или имущества. Передача имущества по частям прекращает обязательство в части, равной переданному имуществу (п. 5 письма № 102).

Кроме того, стороны могут прописать, что размер предоставляемого отступного может быть ниже размера самого обязательства. Тогда обязательство считается прекращенным полностью:

- при отсутствии соглашения о том, что обязательство прекращается в части;
- отсутствии у суда возможности установить волю контрагентов (п. 4 письма № 102).

Прекращение обязательств зачетом встречного требования

Зачет встречных требований представляет собой прекращение как минимум 2 обязательств. Ст. 410 ГК РФ для осуществления взаимозачета предусматривает, что требование должно быть:

- встречным;
- однородным;
- с наступившим сроком требования.

Для прекращения обязательств таким способом достаточно заявления одной из сторон (определение Верховного суда РФ от 16.11.2015 № 491-ПЭК15 по делу № А56-67385/2013). Однако, как правило, стороны подписывают акт зачета взаимных требований.

Ст. 411 ГК РФ запрещает производить взаимозачет по требованиям:

- о компенсации ущерба, нанесенного жизни и здоровью;
- взымании алиментов;
- пожизненном содержании;
- с истекшей исковой давностью;
- в других случаях, прямо указанных в контракте или законе.

Прекращение обязательств новацией

Ст. 414 ГК РФ предоставляет контрагентам право прекратить существующее обязательство, заменив в нем предмет или способ исполнения. С момента подписания такого соглашения партнеры освобождаются от исполнения первоначального обязательства.

При этом необходимо обращать внимание на следующие моменты:

воля контрагентов должна быть направлена на смену одного обязательства, существующего между ними, на другое;

контрагенты должны достичь согласия по существенным условиям контракта;

форма соглашения должна соответствовать требованиям, установленным к заключению таких сделок;

должны отсутствовать условия, по которым сделка может быть признана недействительной.

Такая позиция содержится в пп. 2, 3 информационного письма Высшего арбитражного суда от 21.12.2005 № 103 (далее — письмо № 103).

При отсутствии вышеназванных условий суды не признают соглашение контрагентов новацией (постановление Арбитражного суда Московского округа от 24.11.2014 по делу № А40-188744/2013).

Изменение срока выполнения работ или порядка расчетов не является способом прекращения обязательства

В своем обзоре практики применения ст. 414 ГК РФ (п. 1 письма № 103) высший судебный орган сделал однозначный вывод о том, что изменение сроков и порядка расчетов по заключенному контракту не считается изменением способа исполнения обязательства.

Следовательно, такое соглашение, заключенное контрагентами, не является новацией. Заключив соглашение с указанными условиями, партнеры не намеревались прекратить существующие обязательства сторон, а только хотели их видоизменить.

Так, заключенное контрагентами соглашение о погашении задолженности не является новацией и не влечет прекращение обязательств должника (постановление Арбитражного суда Московского округа от 04.12.2013 по делу № А40-158809/2013).

Прощение долга

Ст. 415 ГК РФ предусматривает такой способ прекращения обязательств, как прощение долга одной из сторон. Чаще всего данные действия направлены на то, чтобы одарить должника. К таким отношениям должны применяться ограничения и запреты, установленные для договоров дарения.

В случае если кредитор получает от прощения долга какую-либо имущественную выгоду, у него отсутствует желание одарить должника. В данном случае прощение долга не может быть расценено как разновидность дарения. Такая позиция подтверждена практикой (п. 4 Обзора практики Высшего арбитражного суда от 21.12.2005 № 104, постановление Арбитражного суда Северо-Западного округа от 12.08.2016 по делу № А56-70859/2015).

Обстоятельства, делающие исполнение обязательств невозможным

Без учета воли контрагентов обязательства прекращаются:

При совпадении должника и кредитора в одном лице (ст. 413 ГК РФ). Такое бывает при присоединении компаний или наследовании физлицами, когда права и обязанности должника и кредитора сосредотачиваются у одного лица. В качестве примера приведем случай, когда участники долевого строительства при регистрации права собственности на

квартиру становятся собственниками земельного участка, расположенного под домом. В этот момент прекращается ипотека права аренды такого земельного участка, установленная в их пользу (постановление Арбитражного суда Московского округа от 08.09.2016 по делу № А40-148999/2015).

Невозможности исполнения, вызванной наступлением обстоятельств, не зависящих от воли сторон (ст. 416 ГК РФ). Так, судами было установлено прекращение обязательства по строительству котельной, вызванного невозможностью его исполнения в связи с угрозой обрушения дымовой трубы (определение Верховного суда РФ от 30.12.2015 № 35-ЭС15-16724 по делу № А41-45978/2013).

Издании нормативного акта органами государственной или муниципальной власти (ст. 417 ГК РФ). Так, в связи с принятием органом власти решения о запрете на установку наружной рекламы над проезжей частью автодороги обязательства сторон прекращаются (постановление президиума Высшего арбитражного суда от 09.07.2013 № 2315/13 по делу № А40-6124/2012).

Ликвидации юридического лица или смерти физлица (ст. 418, 419 ГК РФ). Суды отказали в обращении взыскания на заложенное имущество в связи с прекращением такого права, вызванным ликвидацией должника (определение Верховного суда РФ от 30.09.2015 № 309-ЭС15-11384 по делу № А07-13988/2014).

Как видим, законодатель предусмотрел немало способов прекратить неактуальные обязательства партнеров. Нужно только выбрать самый оптимальный.

При этом необходимо отталкиваться от сложившихся обстоятельств и воли сторон.

Понятие неисполнения обязательств

Под обязательством в гражданском праве (ст. 307 Гражданского кодекса РФ) понимается обязанность должника совершить в отношении кредитора определенные действия, например выполнение работ, оказание услуг, или воздержаться от таковых. В соответствии со ст. 309 Гражданского кодекса обязательства должны выполняться надлежащим образом в соответствии:

- с требованиями такого обязательства;
- правилами, установленными законом;
- обычаями при отсутствии первых и вторых.

В случае, когда должник уклоняется от исполнения своих обязанностей, речь идет о невыполнении обязательства.

Понятие ответственности сторон за невыполнение договорных обязательств

Невыполнение обязательства влечет за собой возникновение гражданско-правовой ответственности, представляющей собой меры принудительного воздействия на нарушителя, влекущие наступление для него невыгодных имущественных последствий. Основными видами ответственности являются:

- компенсация ущерба (ст. 15, 393 Гражданского кодекса);
- выплата неустойки (ст. 330 Гражданского кодекса);
- выплата процентов за невыполнение денежного обязательства (ст. 395 Гражданского кодекса).

Рассмотрим ниже основания для наступления такой ответственности и каждую из разновидностей более подробно.

Основания возникновения ответственности

Как и любая другая, гражданско-правовая ответственность возникает при определенных основаниях:

наличие нарушения права;
наступление неблагоприятных последствий в виде убытков;
установление вины нарушителя;
причинно-следственная связь между деянием и наступлением последствий в виде убытков.

Должник признается невиновным в случае, если он принял все зависящие от него меры для исполнения своих обязанностей.

ВАЖНО! Отсутствие вины подлежит доказыванию лицом, нарушившим свои обязанности (п. 2 ст. 401 Гражданского кодекса).

При осуществлении контрагентами предпринимательской деятельности действует более жесткое правило. Партнер, нарушивший свои обязанности, для освобождения от ответственности должен доказать, что допустил нарушение вследствие наступления обстоятельств непреодолимой силы.

Причем к таким обстоятельствам не могут относиться:
нарушение своих обязанностей партнерами должника;
нехватка требуемых товаров на рынке;
неимение у должника денежных средств.

Обстоятельство является неотвратимым в случае, когда любой участник гражданского оборота, осуществлявший аналогичную с должником деятельность, не мог бы избежать таких последствий (п. 8 постановления Пленума ВС РФ от 24.03.2016 № 7).

Ответственность за неисполнение договорных обязательств в виде компенсации убытков

П. 1 ст. 393 Гражданского кодекса называет компенсацию убытков в качестве основного вида ответственности за невыполнение обязательства. П. 2 ст. 15 Гражданского кодекса предусматривает 2 основных вида:

Реальный ущерб, т. е. расходы, которые партнер, в отношении которого нарушили обязательства, осуществил или должен будет осуществить для восстановления своего права.

Упущенную выгоду, т. е. доходы, которых партнер лишился вследствие нарушения контрагентом своих обязанностей. Расчет упущенной выгоды, как правило, приблизителен, что не может служить основанием для отказа в удовлетворении таких требований (п. 14 постановления Пленума ВС РФ от 23.06.2016 № 25).

Ст. 391.1 Гражданского кодекса возлагает на должника, нарушившего обязательство, риск увеличения цены на товары, работы или услуги. Так, подлежит возмещению:

разница между ценой, установленной партнерами по невыполненному договору, и ценой, за которую кредитор приобрел товары или работы по контракту, заключенному взамен неисполненного;

разница между ценой по прекращенному контракту и текущей ценой на товар, работу, услугу при отсутствии вышеуказанного контракта.

Выплата такой разницы не освобождает должника от компенсации ущерба.

Случаи ограничения ответственности

Ст. 400 Гражданского кодекса предусматривает, что при регулировании отдельных видов деятельности законом может быть ограничено право кредитора на полное возмещение убытков. Приведем несколько примеров:

ответственность перевозчика на железнодорожном, автомобильном, воздушном транспорте ограничена стоимостью утраченного груза (ст. 96 закона «Устав ж/д транспорта РФ» от 10.01.2003 № 18-ФЗ, ст. 34 закона «Устав автомобильного транспорта...» от 08.11.2007 № 259-ФЗ, ст. 119 Воздушного кодекса РФ);

ответственность сторон по договору энергоснабжения ограничена компенсацией реального ущерба (п. 1 ст. 547 Гражданского кодекса);

ответственность исполнителя по договору на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ ограничена реальным ущербом, но возможность возмещения упущенной выгоды может быть напрямую закреплена в контракте (ст. 776 Гражданского кодекса).

Ограничение ответственности можно предусмотреть и в договоре. Такое соглашение будет законным при соблюдении следующих условий:

- оно не противоречит мерам об ответственности, установленным законом;
- оно заключено до совершения нарушения.

Неустойка как вид ответственности за неисполнение обязательств по договору

Ст. 330 Гражданского кодекса предусматривает еще 1 вид ответственности за невыполнение обязательств — начисление и взимание неустойки. Под последней понимается определенная законом или контрактом сумма денежных средств, которую должник обязан заплатить кредитору в случае нарушения своих обязанностей. При этом:

законная неустойка взимается вне зависимости от того, прописана она партнерами в контракте или нет (ст. 332 Гражданского кодекса);

соглашение о договорной неустойке вне зависимости от формы заключения сделки должно быть оформлено письменно (ст. 331 Гражданского кодекса).

Ст. 333 Гражданского кодекса предусматривает возможность уменьшить неустойку при ее явной несоразмерности наступившим последствиям.

Соотношение убытков и неустойки

Нередко на практике возникают случаи, когда кредитор имеет право на предъявление требований о взыскании как убытков, так и неустойки. При этом применяется правило, предусмотренное ст. 394 Гражданского кодекса, гласящее, что в таком случае убытки взимаются в сумме, не покрытой неустойкой. Кроме того, законом или контрагентами может быть предусмотрено:

- взимание только неустойки;
- возможность взимания полного размера убытков сверх неустойки;
- возможность взимания либо убытков, либо неустойки.

Ответственность за невыполнение денежных обязательств

За невыполнение денежных обязательств ст. 395 Гражданского кодекса предусматривает ответственность в виде уплаты процентов, определяемых ключевой ставкой Банка России (ее можно найти на главной странице официального сетевого ресурса данной организации).

Следует отметить 2 нюанса:

стороны могут самостоятельно изменить размер процентов (п. 1 ст. 395 Гражданского кодекса);

партнеры своим соглашением могут заменить проценты договорной неустойкой или предусмотреть взимание как процентов, так и неустойки (п. 4 ст. 395 Гражданского кодекса).

По общему правилу при установлении сторонами договорной неустойки проценты взысканию не подлежат. Такое правило действует в отношении контрактов, заключенных после 01.06.2015 (п. 6 Обзора судебной практики ВС от 20.12.2016 № 4).

В случае если убытки, понесенные кредитором, превышают сумму исчисленных процентов, за кредитором сохраняется право на взыскание такой разницы (п. 2 ст. 395 Гражданского кодекса).

Соотношение ответственности за неисполнение обязательства с требованием об исполнении в натуре

При невыполнении своих обязанностей в случае выплаты неустойки и покрытия убытков должник по общему правилу освобождается от выполнения обязательства в натуре (п. 2 ст. 396 Гражданского кодекса), при условии что иное не прописано в контракте или законе. Можно выделить законные исключения из данного правила:

нарушение обязательств продавцом по договору розничной купли-продажи (ст. 505 Гражданского кодекса);

несоблюдение своих обязательств изготовителем, исполнителем, продавцом перед потребителем (п. 3 ст. 13 закона РФ «О защите прав потребителей» от 07.02.1992 № 2300-1);

нарушение обязательств по закупкам сельхозпродукции и продовольствия для госнужд (абз. 3 ст. 8 закона «О закупках сельхозпродукции...» от 02.12.1994 № 53-ФЗ).

В этих случаях должник наряду с возмещением убытков обязан выполнить обязательство в натуре.

Кроме того, в практике обращается внимание, что невозможно передать кредитору утраченный индивидуально-определенный предмет, в связи с чем иск об исполнении в натуре в данном случае не удовлетворяется (п. 23 постановления № 7).

Привлечение контрагента к ответственности за невыполнение обязательств по договору является одним из самых распространенных видов деятельности практикующих юристов. В связи с реформой гражданского законодательства в некоторые положения об ответственности были внесены изменения, которые необходимо принимать во внимание при написании претензий и исковых заявлений.

44. Понятие и принципы семейного права.

Семейное право - совокупность государственных предписаний, направленных лицам, стремящимся создать семью или установить семейные отношения.

Само понятие семьи неопределенно, и Семейный кодекс не дает определения семьи, однако семья имеет свои отличительные признаки:

- 1) совместное проживание членов;
- 2) общность имущества;
- 3) наличие взаимных прав и обязанностей членов семьи, предусмотренных семейным законодательством.

В соответствии со ст. 2 Семейного кодекса РФ семейные отношения условно подразделяются на четыре основные группы:

1) отношения, возникающие в связи со вступлением в брак, прекращением брака и признанием брака недействительным.

2) личные имущественные и неимущественные отношения между членами семьи: супругами, родителями и детьми (усыновителями и усыновленными);

3) личные неимущественные и имущественные отношения между другими родственниками и иными лицами в случаях, предусмотренных семейным законодательством (бабушка, дедушка, родные братья и сестры, фактические воспитатели и воспитанники);

4) отношения, возникающие в связи с определением форм и порядком устройства в семью детей, оставшихся без попечения родителей (в случае смерти родителей, а также в других случаях отсутствия родительского попечения).

Субъектами семейных отношений являются: родители (лица, их заменяющие); дети (в том числе усыновленные); другие родственники и иные лица в случаях, прямо предусмотренных Семейным кодексом (дедушка, бабушка, родные братья и сестры и др.).

Основные принципы семейного права закреплены в ст. 1 СК РФ.

1. Признание брака, заключенного только в органах загса. Правовое регулирование брачных отношений у нас в стране осуществляется государством. В соответствии с действующим законодательством признается только брак, заключенный в органах записи актов гражданского состояния. Религиозный обряд брака (венчание) и фактические брачные отношения не имеют правового значения и не влекут взаимных прав и обязанностей супругов.

2. Добровольность брачного союза - предполагает свободное волеизъявление мужчины и женщины, которое супруги выражают дважды: при подаче заявления в загс и во время регистрации брака. Для выяснения подлинности свободы волеизъявления, регистрация брака производится в присутствии обоих вступающих в брак лиц. Заключение брака в отсутствие одной из сторон, либо через представителя по российскому законодательству не допускается.

3. Равенство супругов в семье. Этот принцип исходит из конституционных положений о равенстве прав и свобод мужчины и женщины, о свободе выбора места пребывания и жительства, рода занятий, о равенстве прав и обязанностей родителей в отношении своих несовершеннолетних детей.

Этот принцип основывается на личном, доверительном характере семейных отношений.

4. Разрешение внутрисемейных вопросов по взаимному согласию. Этот принцип выражается в предоставлении членам семьи возможности выбора модели своего поведения. Он находится в тесной взаимосвязи с принципом равенства супругов в семье. Таким образом, вопросы материнства, отцовства, воспитания, образования детей и другие вопросы жизни семьи решаются супругами совместно, исходя из принципа равенства супругов. Никто из них не имеет никаких преимуществ и не вправе диктовать свою волю.

5. Приоритет семейного воспитания детей, забота об их благосостоянии и развитии, обеспечение приоритетной защиты их прав и интересов.

6. Обеспечение приоритетной защиты прав и интересов нетрудоспособных членов семьи. Данный принцип реализуется в следующих статьях Семейного кодекса РФ:

ст.85 «Право на алименты нетрудоспособных несовершеннолетних детей»;

ст. 87«Обязанности совершеннолетних детей по содержанию родителей»;

ст. 89«Обязанности супругов по взаимному содержанию»;

ст. 90 «Право бывшего супруга на получение алиментов после расторжения брака» и др.

45. Условия и порядок заключения брака.

Брак — это добровольный и равноправный союз мужчины и женщины, порождающий для них личные и имущественные права и обязанности и направленный на создание семьи.

Характерные признаки брака:

- 1) брак - это союз мужчины и женщины;
- 2) брак - это добровольный союз;
- 3) брак - это равноправный союз;
- 4) брак - это союз, заключенный с соблюдением определенных правил, установленных законом;
- 5) целью брака является создание семьи;
- 6) брак порождает взаимные личные и имущественные права и обязанности супругов;
- 7) брак заключается без указания срока его действия.

Брак имеет силу с момента его государственной регистрации. Согласно ст. 11 СК РФ регистрацию браков осуществляют органы загса в порядке, установленном для государственной регистрации актов гражданского состояния.

Лица, желающие вступить в брак, подают об этом заявления в орган записи актов гражданского состояния.

Семейное законодательство не обязывает лиц, вступающих в брак, лично присутствовать в загсе в момент подачи заявления. А государственная регистрация брака возможна только при личном присутствии лиц, заключающих брак.

С момента подачи заявления о вступлении в брак и до момента регистрации брака установлен срок ожидания в один месяц.

При наличии уважительных причин указанный срок может быть увеличен органами загса, но не более чем на один месяц, либо уменьшен. Вопрос о признании той или иной причины, уважительной для изменения срока, решает орган загса.

Условия вступления в брак — это обстоятельства, при которых брак может быть зарегистрирован и будет иметь правовую силу:

- а) наличие взаимного добровольного согласия мужчины и женщины, вступающих в брак;
- б) достижение брачного возраста;
- в) отсутствие препятствий к заключению брака, предусмотренных семейным законодательством.

Препятствия к заключению брака — это те обстоятельства, при наличии которых заключение брака невозможно (ст. 14 СК РФ):

- 1) наличие другого зарегистрированного брака;
- 2) наличие близкого родства будущих супругов;
- 3) недееспособность одного из вступающих в брак;
- 4) наличие отношений, связывающих усыновителя и усыновленного.

Отказ органов загса в регистрации брака может быть обжалован лицами, вступающими в брак или одним из них в судебном порядке.

В соответствии со ст. 16 СК РФ брак при жизни супругов прекращается путем развода по заявлению одного или обоих супругов в суде, либо в органах записи актов гражданского состояния.

46. Прекращение брака и его недействительность.

Развод - юридический акт, прекращающий за изъятиями, предусмотренными в законе, права и обязанности супругов на будущее время. Брак может прекращаться, наряду с разводом, вследствие смерти одного из супругов, а также объявления одного из супругов умершим.

Семейным кодексом РФ регулируются основания расторжения брака в административном и судебном порядке.

Расторжение брака в административном порядке(в органах загса) производится:

- 1) при взаимном согласии на расторжение брака супругов, не имеющих несовершеннолетних детей.
- 2) по заявлению одного из супругов независимо от наличия у супругов общих несовершеннолетних детей, если другой супруг:

- признан судом безвестно отсутствующим;
- признан судом недееспособным;
- осужден за совершение преступления к лишению свободы на срок свыше 3 лет.

Расторжение брака и выдача свидетельства о расторжении брака производится органом записи актов гражданского состояния по истечении месяца со дня подачи заявления о расторжении брака.

Расторжение брака в судебном порядке производится:

- 1) при наличии взаимного согласия на расторжение брака супругов, имеющих общих несовершеннолетних детей - брак расторгается судом через месяц со дня подачи заявления.
- 2) при отсутствии согласия одного из супругов на расторжение брака - суд вправе назначить примирительный срок и отложить разбирательство дела, по истечении этого срока суд выносит решение либо о примирении супругов, либо о разводе.
- 3) при уклонении одного из супругов от расторжения брака в органах загса.

При вынесении решения о расторжении брака суд разрешает ряд вопросов, затрагивающих интересы супругов и детей (местожительстве несовершеннолетних детей, о порядке и размерах выплаты средств на содержание детей; о разделе общего имущества супругов и др.

47. Права и обязанности супругов.

В семье складываются разнообразные общественные отношения как имущественного, так и неимущественного характера.

Перечень личных прав и обязанностей супругов, предусмотренных СК РФ, сравнительно невелик. Объясняется это ограниченными возможностями правового воздействия на личные супружеские отношения. Тем не менее, к ним относятся:

- 1) право свободного выбора рода занятий, профессии, места пребывания и жительства;
- 2) право выбора фамилии при заключении и расторжении брака;
- 3) равенство супругов в вопросах жизни семьи (материнства, отцовства, воспитания, образования детей и др.);
- 4) право давать согласие на усыновление ребенка другим супругом.
- 5) строить отношения в семье на основе взаимоуважения и взаимопомощи;
- 6) заботиться о благосостоянии и развитии своих детей;
- 7) содействовать благополучию и укреплению семьи.

Имущественные отношения в семье более подвластны правовому регулированию, чем личные неимущественные.

Семейным кодексом РФ выделено два правовых режима имущества супругов: законный и договорный. Законный режим имущества супругов действует, если брачным договором не установлено иное.

Законный режим имущества супругов — это режим их совместной собственности.

Имуществом, относящимся к общей совместной собственности супругов, являются: доходы каждого из супругов от трудовой деятельности, пенсии, пособия, денежные выплаты, приобретенные за счет общих доходов супругов движимые и недвижимые вещи, ценные бумаги, вклады, а также другое имущество.

К собственности каждого из супругов относится: имущество, принадлежавшее каждому из супругов до вступления в брак; имущество, полученное одним из супругов в дар; вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и др.), за исключением драгоценностей и других предметов роскоши; имущество, перешедшее в собственность одного из супругов по наследству.

Раздел общего имущества супругов, может быть, произведен как в период брака, так и после расторжения брака. Он возможен по взаимному согласию, а при его отсутствии - в судебном порядке.

48. Брачный договор.

В условиях становления и развития рыночной экономики особенное значение имеет договорный режим имущества супругов, предусмотренный в брачном договоре.

Брачный договор может быть заключен как в период брака, так и до его государственной регистрации. Договор заключается в письменной форме с последующим нотариальным удостоверением. Он устанавливает правовой режим собственности супругов, определяет права и обязанности супругов по взаимному содержанию,

устанавливает способы участия супругов в доходах друг друга, определяет порядок нанесения каждым из супругов семейных расходов, определяет имущество, которое подлежит передаче каждому из супругов в случае расторжения брака, а также иные положения, касающиеся имущественных отношений супругов.

По соглашению сторон брачный договор может быть изменен или расторгнут в любое время.

49. Права и обязанности родителей и детей.

Нормы права, посвященные правам несовершеннолетних детей, впервые появились в российском законодательстве с принятием нового Семейного кодекса. К ним относятся:

- 1) право жить и воспитываться в семье;
- 2) право на общение с родителями и другими родственниками;
- 3) право на свою защиту;
- 4) право выражать свое мнение;
- 5) право на имя, отчество и фамилию;
- 6) имущественные права.

Каждый ребенок имеет право на сохранение своей индивидуальности.

Признаками индивидуальности являются имя, фамилия, гражданство, семейные связи.

Имя ребенку дается по соглашению между родителями. Родители могут дать ребенку любое имя, какое они пожелают. Отчество ребенка определяется именем отца, это является общим правилом. Из этого правила СК РФ делает исключение в двух случаях: когда иное предусмотрено законами субъектов РФ или основано на национальном обычае.

В том случае, когда ребенок рожден матерью, не состоящей в браке, ребенку присваивается отчество по указанию матери.

Фамилия ребенка определяется фамилией родителей в момент регистрации его рождения.

В том случае, когда родители носят одну фамилию, эта фамилия устанавливается и для детей; когда же родители носят разные фамилии, то ребенку присваивается фамилия отца или матери по согласию родителей.

При отсутствии такого согласия спор разрешается органом опеки и попечительства с учетом интересов как ребенка, так и обоих родителей.

Родители вправе изменить имя или фамилию ребенка только до достижения 16-летнего возраста. По достижении 16 лет лишь сам ребенок может ходатайствовать об изменении.

Если ребенок достиг возраста 10 лет, изменение его имени или фамилии невозможно без его согласия.

Ребенок имеет право на совместное проживание со своими родителями, за исключением ситуаций, когда это противоречит его интересам.

Имущественные права ребенка регулируются не только семейным, но и гражданским законодательством.

Защита прав и законных интересов детей может осуществляться через представителя, прокурором, судом, а также самим ребенком путем обращения в орган опеки попечительства или в суд.

Согласно п. 1 ст. 61 СК РФ родители имеют равные права и несут равные обязанности в отношении своих детей.

Личные права родителей:

- 1) право на воспитание своих детей, на заботу об их здоровье;
- 2) право выбора образовательного учреждения и формы обучения детей до получения детьми основного общего образования;
- 3) право на защиту прав и интересов своих детей в отношениях с любыми физическими и юридическими лицами, без специальных полномочий;
- 4) право на общение с ребенком, участие в его воспитании, если он проживает с другим родителем;
- 5) право выбора имени или фамилии, право давать согласие на усыновление, право управлять имуществом ребенка и др.

При наличии обстоятельств, указанных в ст. 69 СК РФ родители (один из них) могут быть лишены родительских прав.

Лишение родительских прав является мерой семейно-правовой ответственности и может быть применено только при виновном, противоправном поведении родителей.

Лишение родительских прав производится судом.

С момента вступления в законную силу решения суда о лишении родительских прав родитель теряет все права, основанные на факте родства с ребенком, однако это не освобождает его от обязанности содержать своего ребенка.

Родитель может быть в судебном порядке восстановлен в родительских правах, если отпали основания, по которым он был лишен родительских прав.

50 Алиментные обязательства членов семьи

1. Общие положения об алиментах.
2. Алиментные обязательства родителей.
3. Алиментные обязательства совершеннолетних детей.
4. Алиментные обязательства супругов (бывших супругов).
5. Алиментные обязательства других членов семьи.
6. Порядок уплаты и взыскания алиментов.

1. Общие положения об алиментах.

Алименты (в переводе с латинского языка) – **содержание, пища**. **Алиментные отношения** – это **правоотношение, возникающие на основании соглашения сторон или решения суда, в силу которого одни члены семьи обязаны предоставлять содержание другим ее членам**.

Виды алиментных обязательств:

- 1) родителей и детей;

- 2) супругов и бывших супругов;
- 3) других членов семьи.

Сторонами алиментных отношений выступают:

- 1) Плательщик алиментов – может быть только дееспособное физическое лицо, состоящее в родственной или иной связи с получателем;
- 2) Получатель – признанное таковым физическое лицо, в том числе и недееспособное, действующее через законного представителя.

Особенности алиментного соглашения:

- 1) должно совершаться в нотариальной форме (несоблюдение нотариальной формы влечёт его недействительность);
- 2) размер таких алиментов не должен быть меньше размера, которые получатель мог бы получать при взыскании в судебном порядке (такое соглашение также может быть признано недействительным по иску законного представителя или органа опеки и попечительства)

Прекращение алиментных обязательств происходит в случаях:

- 1) смерти плательщика или получателя алиментов;
- 2) истечение срока соглашения об уплате алиментов;
- 3) достижения ребёнка совершеннолетия;
- 4) приобретение ребёнком полной дееспособности до наступления совершеннолетия (эмансипация, вступление в брак);
- 5) **усыновление** ребёнка;
- 6) признание судом факта восстановления трудоспособности или прекращения нуждаемости получателя алиментов:

- ☐ совершеннолетних детей;
 - ☐ родителей;
 - ☐ супругов и бывших супругов;
 - ☐ совершеннолетних братьев и сестер;
 - ☐ внуков;
 - ☐ дедушки и бабушки;
 - ☐ фактических воспитателей;
 - ☐ мачехи и отчима.
- 7) вступления нуждающегося супруга в новый брак.

2. Алиментные обязательства родителей.

Основания алиментной обязанности в отношении несовершеннолетних детей:

- 1) наличие юридически значимой связи между родителями и детьми (кровное родство, отношения усыновления);
- 2) несовершеннолетние ребёнка (нужно помнить, что человека можно признать дееспособным и ранее этого возраста).

Иск к алиментнообязанному родителю может быть предъявлен:

- 1) другим родителем;
- 2) опекуном (попечителем) несовершеннолетнего;
- 3) усыновителем (если юридическая связь ребёнка и другого родителя осталась сохранена);
- 4) приёмным родителем ребёнка;
- 5) учреждением, в котором ребёнок помещён для лечения, воспитания, учёбы.

Взыскание алиментов может осуществляться в двух формах:

- 1) п. 1 ст. 81 - ежемесячные выплаты в долях к заработку или иного дохода в размере:
 - на одного ребёнка – $\frac{1}{4}$
 - на двух детей – $\frac{1}{3}$
 - на трёх и более – $\frac{1}{2}$
- п. 2 ст. 81 – размер долей может быть увеличен или уменьшен с учётом материального или семейного положения сторон.

2) ст. 83 – взыскание в твёрдой денежной сумме, уплачиваемой ежемесячно – применяется в случаях:

- когда лицо не имеет постоянный или трудноопределяемый заработок (доход);
- если родитель получает доходы в натуре или **иностранной валюте**;

- п. 3 ст. 83 – если дети остаются при каждом из разведённых родителей, то алименты уплачиваются в твёрдой денежной сумме, которую суд устанавливает путём сопоставления имущественного положения родителей (при наличии разницы в их имущественном положении алименты взыскиваются в пользу того ребёнка, который остаётся проживать с наименее обеспеченным родителем, если уровень обеспеченности у родителей одинаков, то алименты взысканию не подлежат).

Ст. 84 – использование алиментов на детей, оставшихся без попечения родителей, правила по этому:

1) п. 1 ст. 84 - если дети находятся в приёмной семье или находятся под опекой, то алименты выплачиваются их приёмным родителям или опекунам;

2) п. 2 ст. 84 - если дети проживают в учреждениях - средства зачисляются на каждого ребёнка индивидуально, эти учреждения имеют право помещать полученные денежные суммы в банки с целью получения доходов, 50 % которых должно использоваться на содержание детей. Когда ребёнок оставляет это учреждение, на его имя

должен быть открыт счёт в Сбербанке РФ, на который зачисляются все полученные алименты и 50% их обращения.

Ст. 85 – родители обязаны содержать своих совершеннолетних детей только в случае, если они не трудоспособны (т. е. являются инвалидами I или II группы, если инвалидность III группы (т. е. они являются ограниченно дееспособными), то дело решает суд в каждом отдельном случае.

Ст. 86 – суд может привлечь родителей к участию в дополнительных расходах на детей, их размер определяется судом в твёрдой денежной сумме, подлежащей уплате ежемесячно.

3. Алиментные обязательства совершеннолетних детей.

Правила по этому:(ст. 81):

1) П. 1 ст. 87 – совершеннолетние дети обязаны содержать своих нетрудоспособных и нуждающихся родителей (при отсутствии хотя бы одного из признаков у детей не может быть такой обязанности);

2) Такие алименты взыскиваются в судебном порядке (при отсутствии соглашения);

3) Размер алиментов определяется судом в твёрдой денежной сумме с учётом заработка плательщика;

4) П. 5 ст. 87 – дети могут быть освобождены от уплаты алиментов, если судом установлено, что родители лишались родительских прав или уклонялись от выполнения родительских обязанностей.

4. Алиментные обязательства супругов (бывших супругов).

П. 1 ст. 89 – супруги должны материально поддерживать друг друга.

Для наступления алиментной обязанности необходимо соблюдение следующих условий:

1) наличие зарегистрированного брака (гражданский брак алиментные обязательства не порождают);

2) п. 2 ст. 89 - отказ одного из супругов в материальной поддержке другого – он должен выражаться в бездействии одного из супругов, длительное время не предоставляющего содержания другому супругу;

3) нетрудоспособность супруга, претендующего на получение алиментов;

4) нуждаемость супруга в материальной помощи (этим двум признакам нет определения, потому бремя доказывания этого лежит на истце;

5) наличие у обязанного к уплате алиментов необходимых для этого средств – если один из супругов более обеспечен, его следует считать способным к уплате алиментов, но размер не может превышать разницы в уровнях обеспеченности супругов.

Право требовать выплаты алиментов имеет право:

1) п. 2 ст. 89 - нетрудоспособный нуждающийся супруг (независимо от того, когда возникла нетрудоспособность – во время брака или до его заключения, абз. 2 ст. 92 - но если нетрудоспособность возникла в результате злоупотребления алкоголем, наркотическими веществами или в результате совершения умышленного преступления, то это может быть основанием лишения такого супруга в праве на алименты или ограничение такого права определённым сроком)

2) жена в период **беременности** и в течение трёх лет со дня рождения общего ребёнка (это право никак не зависит ни от нуждаемости, но от нетрудоспособности);

3) нуждающийся супруг, осуществляющий уход за общим ребёнком-инвалидом до достижения этим ребёнком 18 лет или за общим ребёнком, который является инвалидом с детства I группы.

Ст. 91 – алименты взыскиваются ежемесячно в твёрдой денежной сумме.

Право бывшего супруга на получение алиментов (ст. 90).

Это права принадлежит:

1) п. 1 ст. 90 – бывшая жена в период беременности и в течение трёх лет со дня рождения общего ребёнка;

2) нуждающийся супруг, осуществляющий уход за общим ребёнком-инвалидом до достижения этим ребёнком 18 лет или за общим ребёнком-инвалидом с детства I группы;

3) нетрудоспособный нуждающийся бывший супруг, ставший нетрудоспособным до расторжения брака или в течение года с момента расторжения брака;

4) нуждающийся супруг, достигший пенсионного возраста не позднее чем через пять лет с момента расторжения брака, если супруги состояли в браке длительное время (но закон не раскрывает понятия «Длительность»)

Ст. 92 – случаи, когда суд вправе освободить супруга от уплаты алиментов:

- непродолжительность пребывания супругов в браке (определяется судом с учётом возраста супругов и причин прекращения брака);

- недостойное поведение супруга, требующего алиментов (суд должен учитывать, когда имели факты недостойного поведения, в чём конкретно они выражались, каковы их последствия и каково дальнейшее поведение истца)

5. Алиментные обязательства других членов семьи.

Перечень других членов семьи, на которых может быть возложена обязанность по уплате алиментов, перечислены в гл. 15 СК, к ним относятся:

1) братья и сёстры; (ст. 93) трудоспособные совершеннолетние братья и сёстры обязаны содержать своих несовершеннолетних братьев и сестёр в случае невозможности получения ими содержания от родителей

2) бабушки и дедушки; (ст. 94) – алиментные обязанности возникают независимо от их трудоспособности, при наличии следующих обязательных условий:

- наличие кровного родства;

- установленная нуждаемость внука в материальной помощи;
- невозможность получения алиментов от своих родителей;
- наличие у бабушки и дедушки необходимых средств

3) внуки; (ст. 95)

4) лица, находящиеся на фактическом воспитании и содержании; (ст. 96)

5) пасынки и падчерицы (ст. 97)

Алименты взыскиваются ежемесячно в твердой денежной сумме (ст. 98)

6. Порядок уплаты и взыскания алиментов.

Они определяются в главе 17 СК.

Меры по правовой охране прав получателя алиментов:

1) ст. 117 – индексация алиментов (об этом стороны договариваются сами) – размер будет увеличиваться пропорционально увеличению МРОТ.

2) Порядок уплаты алиментов в случае выезда плательщика в иностранное государство (ст. 118) – в этом случае заинтересованная сторона имеет право обратиться в суд с требованием определения размера алиментов в твердой денежной сумме (может быть решен вопрос о замене алиментов каким-либо имуществом).

3) Ст. 116 – недопустимость зачёта и обратного взыскания алиментов, перечень случаев, когда алименты могут быть истребованы обратно:

- отмена решением суда права на получение алиментов в связи с сообщением ложных сведений или подложных документов;

- признание недействительным соглашения об уплате алиментов в связи с тем, что оно было заключено под влиянием обмана или угроз;

- установление факта подделки решения суда об уплате алиментов

4) Ст. 109 – обязанность администрации организации удерживать алименты

5) Ст. 115 – ответственность за несвоевременную уплату алиментов

51

Трудовое право – это **отрасль права**, которая **регулирует трудовые и тесно связанные отношения**, возникающие как в процессе трудовой деятельности и действия трудового договора, а также до его заключения и после его расторжения.

Предметом трудового права являются трудовые отношения, возникающие между работником и работодателем, т. е. отношения, возникающие в связи с трудовой деятельностью людей.

Метод трудового права – это способы правового регулирования труда. Выделяются следующие методы трудового права:

1. **Сочетание централизованного и локального, законодательного и договорного регулирования труда.**

2. **Договорный характер труда и установления его условий.**

3. **Равноправие сторон трудовых договоров**

4. **Участие работников в правовом регулировании труда**

5. Специфичный для трудового права **способ защиты трудовых**

6. **Единство и дифференциация правового регулирования труда.**

Система трудового права – это совокупность юридических норм, образующих единое предметное целое (отрасль) с разбивкой на отдельные относительно самостоятельные

структурные образования (институты), а также на иные устойчивые общности норм, имеющие более дробную структурную определенность (подинституты).

Источники трудового права – это нормативные акты, регулирующие трудовые и тесно связанные с ними отношения.

К принципам трудового права относятся:

1. **свобода труда**, включая право на труд, который каждый свободно выбирает или на который свободно соглашается, право распоряжаться своими способностями к труду, выбирать профессию и род деятельности. Свобода труда означает, что только гражданин определяет, где ему проявить свои знания и способности. Он может вступить в трудовое отношение с работодателем или заняться предпринимательской либо иной не запрещенной законом экономической деятельностью. Свобода труда означает и право вообще не заниматься трудом. Свобода труда несовместима с дискриминацией и принудительным трудом. Только способности человека, его деловые качества, знания и опыт должны учитываться как при заключении трудового договора, так и при продвижении по работе. Так, согласно ст. 3 ТК РФ каждый имеет равные возможности для реализации своих трудовых прав.

2. **запрещение принудительного труда и дискриминации в сфере труда.** В соответствии со ст. 4 Трудового кодекса РФ принудительный труд запрещен. Принудительный труд - выполнение работы под угрозой применения какого-либо наказания (насильственного воздействия), в том числе:

- в целях поддержания трудовой дисциплины;
- в качестве меры ответственности за участие в забастовке;
- в качестве средства мобилизации и использования рабочей силы для нужд экономического развития;
- в качестве меры наказания за наличие или выражение политических взглядов или идеологических убеждений, противоположных установленной политической, социальной или экономической системе;
- в качестве меры дискриминации по признакам расовой, социальной, национальной или религиозной принадлежности.

К принудительному труду относятся:

- нарушение установленных сроков выплаты заработной платы или выплата ее не в полном размере;

- требование работодателем исполнения трудовых обязанностей от работника, если работник не обеспечен средствами коллективной или индивидуальной защиты либо работа угрожает жизни или здоровью работника.

2. защита от безработицы и содействие в трудоустройстве;
3. обеспечение права каждого работника на справедливые условия труда, в том числе на условия труда, отвечающие требованиям безопасности и гигиены, права на отдых, включая ограничение рабочего времени, предоставление ежедневного отдыха, выходных и нерабочих праздничных дней, оплачиваемого ежегодного отпуска
4. равенство прав и возможностей работников
5. обеспечение права каждого работника на своевременную и в полном размере выплату справедливой заработной платы, обеспечивающей достойное человека существование для него самого в его семье, и не ниже установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда;
6. обеспечение равенства возможностей работников без всякой дискриминации на продвижение по работе с учетом производительности труда, квалификации и стажа работы по специальности, а также на профессиональную подготовку, переподготовку и повышение квалификации;
7. обеспечение права работников и работодателей на объединение для защиты своих прав и интересов, включая право работников создавать профессиональные союзы и вступать в них
8. обеспечение права работников на участие в управлении организацией в предусмотренных законом формах;
9. сочетание государственного и договорного регулирования трудовых отношений в иных непосредственно связанных с ними отношений;
10. социальное партнерство, включающее право на участие работников, работодателей, их объединений в договорном регулировании трудовых отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений;
11. обязательность возмещения вреда, причиненного работнику в связи с исполнением им трудовых обязанностей;
12. установление государственных гарантий по обеспечению прав работников и работодателей, осуществление государственного надзора и контроля за их соблюдением;
13. обеспечение права каждого на защиту государством его трудовых прав и свобод, в том числе в судебном порядке;
14. обеспечение права на разрешение индивидуальных и коллективных трудовых споров, а также права на забастовку в порядке, установленном трудовым кодексом РФ
15. обязанность сторон трудового договора соблюдать условия заключенного договора, включая право работодателя требовать от работников исполнения ими трудовых обязанностей и бережного отношения к имуществу работодателя в право работников требовать от работодателя соблюдения его обязанностей по отношению к работникам, трудового законодательства и иных актов, содержащих нормы трудового права;
16. обеспечение права представителей профессиональных союзов осуществлять профсоюзный контроль за соблюдением трудового законодательства и иных актов, содержащих нормы трудового права; -обеспечение права работников на защиту своего достоинства в период трудовой деятельности;
17. обеспечение права на обязательное социальное страхование работников.

Трудовой договор – правовой акт, заключенный между работодателем и работником, в соответствии с которым работодатель обязуется предоставить работнику работу по обусловленной трудовой функции, обеспечить условия труда, предусмотренные трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами и данным соглашением, своевременно и в полном размере выплачивать работнику заработную плату, а работник обязуется лично выполнять определенную этим соглашением трудовую функцию, соблюдать правила внутреннего трудового распорядка, действующие у данного работодателя.

Сторонами трудового договора являются работодатель и работник.

Работник – это физическое лицо, достигшее в общем порядке 16 лет. **Работодатель** – это юридическое или физическое лицо, достигшее возраста 18 лет.

Трудовой договор является одним из оснований возникновения трудовых отношений. Другим основанием является фактический допуск к работе – работодатель знал, желал, допустил и не предотвратил выполнение работником работ, т. е. работы выполнены «с ведома» работодателя.

Содержание трудового договора. В нем указываются:

☐ фамилия, имя, отчество работника и наименование работодателя (фамилия, имя, отчество работодателя – физического лица), заключивших трудовой договор;

☐ сведения о документах, удостоверяющих личность работника и работодателя – физического лица;

☐ идентификационный номер налогоплательщика (для работодателей, за исключением работодателей – физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями);

☐ сведения о представителе работодателя, подписавшем трудовой договор, и основание, в силу которого он наделен соответствующими полномочиями;

☐ место и дата заключения трудового договора.

Обязательными для включения в трудовой договор являются следующие условия:

☐ **место работы**, а в случае, когда работник принимается для работы в филиале, представительстве или ином обособленном структурном подразделении организации, расположенном в другой местности, – место работы с указанием обособленного структурного подразделения и его местонахождения;

☐ **трудовая функция** (работа по должности в соответствии со штатным расписанием, профессии, специальности с указанием квалификации; конкретный вид поручаемой работнику работы). Если в соответствии с федеральными законами с выполнением работ по определенным должностям, профессиям, специальностям связано предоставление компенсаций и льгот либо наличие ограничений, то наименование этих должностей, профессий или специальностей и квалификационные требования к ним должны соответствовать наименованиям и требованиям, указанным в квалификационных справочниках, утверждаемых в порядке, устанавливаемом Правительством Российской Федерации;

☐ **дата начала работы**, а в случае, когда заключается срочный трудовой договор – также срок его действия и обстоятельства (причины), послужившие основанием для заключения срочного трудового договора в соответствии с Трудовым кодексом или иным федеральным законом;

☐ **условия оплаты труда** (в том числе размер тарифной ставки или оклада (должностного оклада) работника, доплаты, надбавки и поощрительные выплаты);

☐ **режим рабочего времени и времени отдыха** (если для данного работника он отличается от общих правил, действующих у данного работодателя);

☐ **компенсации за тяжелую работу и работу с вредными и/или опасными условиями труда**, если работник принимается на работу в соответствующих условиях, с указанием характеристик условий труда на рабочем месте;

☐ **условия, определяющие в необходимых случаях характер работы** (подвижной, разъездной, в пути, другой характер работы);

☐ **условие об обязательном социальном страховании работника** в соответствии с настоящим кодексом и иными федеральными законами.

В трудовом договоре могут предусматриваться *дополнительные условия*, не ухудшающие положение работника по сравнению с установленным трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами, в частности:

☐ об уточнении места работы (с указанием структурного подразделения и его местонахождения) и/или о рабочем месте;

☐ об испытании;

☐ о неразглашении охраняемой законом тайны (государственной, служебной, коммерческой и иной);

☐ об обязанности работника отработать после обучения не менее установленного договором срока, если обучение проводилось за счет средств работодателя;

☐ о видах и об условиях дополнительного страхования работника;

☐ об улучшении социально-бытовых условий работника и членов его семьи;

☐ об уточнении применительно к условиям работы данного работника прав и обязанностей работника и работодателя, установленных трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права.

Таким образом, в трудовом договоре содержатся *сведения и условия*.

Заключение трудового договора необходимо и в том случае, когда произошел фактический допуск к работе «с ведома» работодателя.

Для заключения трудового договора важно наличие *необходимых документов*, их перечень исчерпывающий: паспорт (с целью подтверждения личности), военный билет

(для военнообязанных), свидетельство государственного пенсионного страхования, трудовая книжка. Некоторые документы являются дополнительными, например: характеристики, рекомендации, направления и т. д. Ряд документов может быть как основным, так и дополнительным, например: документ об образовании (при приеме на работу, где требуется специальное образование – это обязательный документ, а при приеме на работу, где такое образование не требуется – это дополнительный документ); медицинское заключение и т. д. Важно не только передать документы работодателю, но и убедиться в том, что трудовые отношения оформлены надлежащим образом.

Изменение ТД возможно лишь с согласия его сторон и в письменном виде. Одностороннее изменение ТД не допускается и означает перевод его на другую работу или изменение существенных условий ТД. Не считается переводом на другую работу и не требует поэтому согласия работника перемещение его на том же предприятии без изменения существенных условий ТД. Допускается *изменение работодателем существенных условий труда без согласия работника* при продолжении работы по той же трудовой функции, только если это обусловлено изменением технологических условий труда. *Постоянный перевод* -изменение ТД произошло на неопределенный срок и прежнее место и условия ТД не сохраняются. *Временный перевод* - сохраняются прежнее

место работы и условия договора, но на определенный срок поручается другая работа, по окончании которой восстанавливаются прежние условия труда.

Прекращение трудового договора. Основаниями для этого являются:

- 1) соглашение сторон (ст. 78 ТК РФ);
- 2) истечение срока трудового договора (ст. 79 ТК РФ), за исключением случаев, когда трудовые отношения фактически продолжают и ни одна из сторон не потребовала их прекращения;
- 3) расторжение трудового договора по инициативе работника (ст. 80 ТК РФ);
- 4) расторжение трудового договора по инициативе работодателя (ст. 71 и 81 ТК РФ);
- 5) перевод работника по его просьбе или с его согласия на работу к другому работодателю или переход на выборную работу (должность);
- 6) отказ работника от продолжения работы в связи со сменой собственника имущества организации, с изменением подведомственности (подчиненности) организации либо ее реорганизацией, с изменением типа государственного или муниципального учреждения (ст. 75 ТК РФ);
- 7) отказ работника от продолжения работы в связи с изменением определенных сторонами условий трудового договора (ч. 4 ст. 74 ТК РФ);
- 8) отказ работника от перевода на другую работу, необходимого ему в соответствии с медицинским заключением, выданным в порядке, установленном федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, либо отсутствие у работодателя соответствующей работы (ч. 3 и 4 ст. 73 ТК РФ);
- 9) отказ работника от перевода на работу в другую местность вместе с работодателем (ч. 1 ст. 72.1 ТК РФ);
- 10) обстоятельства, не зависящие от воли сторон (ст. 83 ТК РФ);
- 11) нарушение установленных Трудовым кодексом или иным федеральным законом правил заключения трудового договора, если это нарушение исключает возможность продолжения работы (ст. 84 ТК РФ).

Трудовой договор может быть прекращен и по другим основаниям.

Расторжение трудового договора по инициативе работника (по собственному желанию). Работник имеет право расторгнуть трудовой договор, предупредив об этом работодателя в письменной форме не позднее, чем за две недели, если иной срок не установлен ТК РФ или иным федеральным законом. Течение указанного срока начинается на следующий день после получения работодателем заявления работника об увольнении.

По соглашению между работником и работодателем трудовой договор может быть расторгнут и до истечения срока предупреждения об увольнении. В случаях, когда заявление работника об увольнении по его инициативе (по собственному желанию) обусловлено невозможностью продолжения им работы (зачисление в образовательную организацию, выход на пенсию и другие случаи), а также в случаях установленного нарушения работодателем трудового законодательства и иных нормативных

правовых актов, содержащих нормы трудового права, локальных нормативных актов, 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 его место не приглашен в письменной форме другой работник, которому в соответствии с Трудовым кодексом 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 трудовую книжку, другие документы, связанные с работой, по письменному заявлению работника 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.

При увольнении трудовая книжка работнику выдается в последний день работы, который является днем увольнения. Если трудовая книжка работнику не выдается в срок, то время задержки выдачи трудовой книжки расценивается как время вынужденного прогула, оно подлежит оплате в размере среднемесячной заработной платы.

53

Рабочее время – время, в течение которого работник в соответствии с правилами внутреннего трудового распорядка и условиями трудового договора должен исполнять трудовые обязанности, а также иные периоды времени, которые в соответствии с Трудовым кодексом РФ, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации относятся к рабочему времени.

Понятие рабочего времени и его виды. К рабочему времени относится не только время труда, но и все время пребывания работника на предприятии, время нахождения его в подчинении, хотя бы он в это время и не работал (например, в случае простоя не по вине работника).

В законе устанавливаются максимальные нормы рабочего времени, больше которых заставить работника трудиться никто не вправе (исключение составляют сверхурочные работы). Предоставлять свободное от работы время и организовывать рациональное исполнение рабочего времени — юридическая обязанность администрации. Ограничение рабочего времени обеспечивает охрану здоровья работника, способствует его долголетию, позволяет ему повысить свой интеллектуальный и культурный уровень, воспитывать детей и т. д.

Существуют следующие **нормативы рабочего времени** (нормальное рабочее время).

А. Рабочий день — это установленная законом продолжительность рабочего времени в течение суток. Согласно ст. 95 ТК рабочий день равен семи часам при шестидневной рабочей неделе (пяти часам накануне выходных и праздничных дней) и восьми часам при пятидневной рабочей неделе.

Б. Рабочая смена — это продолжительность рабочего времени, которое работник должен отработать согласно графику сменности в течение суток. По длительности рабочая смена может быть больше рабочего дня, но необходимо, чтобы в течение недели или месяца установленная законом норма рабочего соблюдалась. Графики сменности могут быть двух-, трехсменные, а на непрерывных производствах и четырехсменные. Графики сменности устанавливаются по согласованию с представительным органом работников.

В. Рабочая неделя — это установленная законом продолжительность рабочего времени в часах в рамках календарной недели. Недельная норма не должна превышать 40 часов независимо от того, шести- или пятидневная рабочая неделя установлена на предприятии.

Г. Рабочий месяц равен количеству часов рабочего времени в день, умноженному на количество рабочих дней в месяце, исходя из шестидневной рабочей недели.

Д. Рабочий год составляет нормальное количество рабочих часов, приходящихся на данный период. Расчет тот же, что и расчет применительно к рабочему месяцу. Рабочий год имеет значение для предоставления очередных отпусков.

Указанные нормативы распространяются на всех работников наемного труда независимо от того, к какой форме собственности относится организация. Работодатель за свой счет может установить рабочий день меньшей продолжительности (и соответственно рабочую неделю, месяц, год). Это его право. Важно, чтобы нормативы рабочего времени, установленные законодательством, не превышались.

Для некоторых категорий работников устанавливается **сокращенное рабочее время**. Эти работники хотя и работают меньше, чем другие, однако получают заработную плату как за нормальную продолжительность рабочего дня. К ним относятся:

1) **несовершеннолетние**: с 16 до 18 лет подростки могут работать шесть часов в день (36 часов в неделю), подростки с 15 до 16 лет, а также учащиеся с 14 до 16 лет, работающие в период каникул, — четыре часа в день (24 часа в неделю). Для учащихся, работающих в течение учебного года в свободное от учебы

- время, рабочее время не может превышать половину указанных по их возрасту норм (т. е. 18 или 12 часов в неделю);

2. **занятые на работе с вредными условиями труда**. В зависимости от степени вредности для здоровья устанавливается или 36-часовая, или 24-часовая рабочая неделя. Список таких работ утверждается централизованно, но работодатель за счет собственных средств может ввести сокращенное рабочее время и для других категорий работников;

3. **работники, чья работа связана с повышенным умственным, эмоциональным и нервным напряжением** (преподаватели, учителя, врачи, воспитатели и др.). У этих категорий работников в основном рабочая неделя составляет 36 часов;

4. **женщины, работающие в сельской местности**; им также установлена 36-часовая рабочая неделя;

5. **работники-инвалиды I и II групп** — 35 часов в неделю.

Неполное рабочее время — это рабочее время, устанавливаемое по соглашению сторон, продолжительность которого меньше нормального рабочего времени (40 часов в неделю), с оплатой, пропорциональной отработанному времени.

Практикуются две формы неполного рабочего времени: а) уменьшение рабочего дня; б) уменьшение числа рабочих дней в неделе.

Закон указывает случаи, когда работодатель не может отказать работнику в просьбе установить ему неполное рабочее время:

1. состояние беременности;
1. наличие у женщин детей в возрасте до 14 лет (ребенка-инвалида до 16 лет);
2. в отношении лица, осуществляющего уход за больным членом семьи.

Ненормированный рабочий день устанавливается в отношении лишь некоторых категорий работников, которые по распоряжению работодателя обязаны в случае необходимости выполнять эпизодически работу сверх нормальной продолжительности, как правило, без дополнительной оплаты или отгула. Речь идет о работниках с ответственным характером труда или о лицах, рабочее время которых не поддается учету (руководителях, начальниках структурных подразделений и иных должностных лицах предприятий).

Сверхурочная работа — это работа, выполняемая по инициативе работодателя (администрации предприятия) сверх установленной для работника нормы его рабочего времени в течение рабочего дня (смены) или за учетный период.

Как правило, сверхурочные работы не допускаются. Лишь только в исключительных случаях с согласия работника администрация предприятия может организовать такие работы после окончания его рабочего дня. Какие это случаи? К ним относятся:

1. производство работ, необходимых для обороны страны, а также для предотвращения стихийного бедствия, производственной аварии и немедленного устранения их последствий;
2. производство общественно необходимых работ по водоснабжению, газоснабжению, отоплению, освещению, канализации, транспорту, связи — для устранения случайных или неожиданных обстоятельств, нарушающих правильное функционирование предприятий, организаций и граждан;
3. необходимость закончить начатую работу, которая вследствие непредвиденной или случайной задержки по техническим условиям производства не могла быть закончена в течение нормального числа рабочих часов, если при этом прекращение начатой работы может повлечь за собой порчу или гибель имущества работодателя, государственного или муниципального имущества либо создать угрозу жизни людей;
4. производство временных работ по ремонту и восстановлению механизмов и сооружений в тех случаях, когда их неисправность вызывает прекращение работ для значительного числа работников. Это бывает, например, при необходимости ремонта сломавшегося двигателя конвейера;
5. продолжение работы при неявке сменяющего работника, если работа не допускает перерыва. Например, авиадиспетчер не может просто уйти после окончания его смены, оставив летящие самолеты без управления.

Однако сверхурочные работы не могут продолжаться долго. В самом деле, не может же работник, отработав свою смену, еще и работать всю смену за своего неявившегося сменщика. Закон ограничивает продолжительность сверхурочных работ. Сверхурочные

работы не должны превышать для каждого работника четырех часов в течение двух дней подряд и 120 часов в год. Так, заставив работника отработать в один день дополнительно четыре часа, директор на следующий день сделать этого не сможет.

Понятно, что продолжение работы сверх установленной нормы дается работнику тяжело. Уставший за смену, он остается на своем рабочем месте. Поэтому сверхурочные работы оплачиваются в повышенном размере: за первые два часа — не менее чем в полуторном размере, а за последующие часы — не менее чем в двойном размере. По желанию работника возможна компенсация сверхурочных работ отгулом.

Надо отметить, что на практике все положения закона относительно свехурочных работ повсеместно нарушаются, что вполне недвусмысленно ставит вопрос о необходимости сохранения их предельных норм в трудовом законодательстве. Сверхурочные работы становятся характерной чертой жизни многих работников. В самом деле, это выгодно всем: работники могут увеличить заработную плату и повысить свое благосостояние (вместо забивания «козла» или неумеренного просмотра телепередач), а работодатель — более эффективно использовать производственные фонды.

Понятие и виды времени отдыха. Время отдыха зависит от рабочего времени: чем меньше рабочего времени, тем больше времени отдыха.

Время отдыха — это свободное от работы время.

Различают следующие виды отдыха.

А. Перерывы в течение рабочего дня (смены) для отдыха и питания: не менее 30 минут, но и не более двух часов. Эти перерывы не включаются в рабочее время, работник может использовать их по своему усмотрению и даже отлучаться с работы. Если перерыв установить нельзя, то работнику должна быть предоставлена возможность приема пищи на месте работы.

Б. Ежедневный отдых продолжается от конца рабочего дня до начала следующего. Его продолжительность зависит от вида рабочей недели, но во всяком случае он не может быть менее 12 часов (обычно 16 часов).

В. Выходные дни, т. е. еженедельный отдых. Их количество зависит от вида рабочей недели: при пятидневной их два, а при шестидневной — один, как правило, воскресенье.

По общему правилу работа в выходные дни запрещается. Однако в некоторых случаях возможно привлечение к работе в выходные дни отдельных категорий работников с их письменного согласия. Какие это случаи?

1. Предотвращение или ликвидация стихийного бедствия, производственной аварии, катастрофы либо немедленное устранение их последствий.
2. Предотвращение несчастных случаев, гибели или порчи имущества.
3. Выполнение неотложных, заранее непредвиденных работ, от срочного выполнения которых зависит в дальнейшем нормальная работа предприятия, учреждения, организации в целом или их отдельных подразделений (цехов и др.).

К этим работам не привлекаются те же категории работников, которым запрещены сверхурочные работы.

Понятно, что работа в выходной день дается человеку гораздо труднее, чем в обычных условиях. Он лишается еженедельного отдыха. Поэтому такой труд оплачивается в повышенном размере (не менее чем в двойном размере) или работнику предоставляется другой день отдыха.

Г. Праздничные дни. В праздничные дни допускаются только такие работы, приостановка которых невозможна по условиям технологии производства (например, невозможно остановить доменную печь), работы, вызываемые необходимостью обслуживания населения (например, работа скорой помощи, общественного транспорта, работа авиадиспетчеров, милиции, пожарных и др.), а также неотложные ремонтные и погрузочные работы.

Работа в праздничные дни, как правило, связана с повышенной моральной нагрузкой на человека. Поэтому этот труд оплачивается не менее чем в двойном размере. Кроме того, по желанию работника, работающего в праздничный день, ему может быть предоставлен другой день отдыха,

Д. Отпуска. Отпуском называется ежегодный непрерывный отдых в течение нескольких дней подряд и сохранением среднего заработка. Отдых по ночам, выходным, праздникам не позволяет работнику полностью восстановить свою способность к труду. В самом деле, во-первых, накапливается физическая усталость, нездоровье. Во-вторых, накапливается моральная усталость от однообразной жизни, потребность сменить обстановку. Именно для этого работнику и предоставляется ежегодный отпуск. Какие же отпуска должны предоставляться в соответствии с российским законодательством работающим по трудовому договору?

Основной отпуск для всех работников составляет по общему правилу не менее 28 календарных дней.

Некоторые работники ввиду их возраста, характера и специфики работы имеют основные удлиненные отпуска. В соответствии с законодательством это:

- подростки до 18 лет — не менее 31 календарного дня;
- государственные служащие — не менее 30 календарных дней;
- члены и депутаты Федерального Собрания РФ, учителя, преподаватели вузов — 48 рабочих дней;
- научные работники научно-исследовательских институтов — 48 рабочих дней;
- судьи, прокуроры — не менее 30 рабочих дней без учета времени проезда к месту отдыха и обратно.

Законодательством также предусмотрены дополнительные отпуска, предоставляемые наряду с основными. В законодательстве указываются ситуации, обстоятельства, когда администрация обязана предоставить такой отпуск (их насчитывается около 30 видов). Однако, если предприятие может себе это позволить,

администрация в корпоративных актах (например, в коллективном договоре) может предусматривать и иные дополнительные отпуска.

Согласно закону дополнительные отпуска должны предоставляться в следующих случаях:

1. за неблагоприятные условия труда (вредность, опасность труда, особые климатические условия, особый характер труда — от 6 до 36 рабочих дней);
2. за ненормированный труд (не менее трех календарных дней);
3. за стаж работы в данной профессии (для некоторых категорий работников);
4. матерям по уходу за детьми до достижения ими трехлетнего возраста;
5. целевые отпуска (научная работа, написание учебника, учеба без отрыва от производства).

Предоставление отпусков. Отпуск предоставляется работникам по истечении шести месяцев, за последующие годы — в любое время в соответствии с графиком предоставления отпусков, который утверждается администрацией с учетом мнения профсоюза.

Совместители имеют право на оплаченный отпуск как по основной, так и по совмещаемой работе *одновременно* с отпуском по основной работе.

Если во время отпуска работник был болен и это подтверждено медицинским документом, отпуск должен быть либо продлен, либо перенесен.

Отзыв из отпуска возможен лишь с согласия работника.

Оплата отпуска должна производиться до ухода работника в отпуск. Допускается замена части отпуска, превышающей 28 дней, денежной компенсацией.

Запрещается не предоставлять отпуск в течение двух лет подряд.

Предоставление всех отпусков оформляется приказом.

54

Возникновению трудовых споров, как правило, предшествуют правонарушения в сфере труда, являющиеся непосредственным поводом спора. Когда действия одного субъекта были законными, а другой субъект считает их неправомерными, то здесь также может возникнуть трудовой спор, хотя правонарушения нет. Само трудовое правонарушение еще нельзя считать трудовым спором. Разногласия субъектов трудового права могут перерасти в трудовой спор лишь в том случае, если они не урегулированы самими сторонами и поэтому вынесены на рассмотрение юрисдикционного органа.

Следовательно, трудовыми спорами называются поступившие на разрешение юрисдикционного органа разногласия субъектов трудового права по вопросам применения трудового законодательства или установления в партнерском порядке новых условий труда. В ст. 37 Конституции РФ признается право на индивидуальные и коллективные трудовые споры с использованием установленных федеральным законом способов их разрешения, включая право на забастовку. Ст.46 Конституции РФ

предусматривает, что каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод, что решения и действия (бездействие) органов и должностных лиц могут быть обжалованы в суд.

Трудовые споры делятся на индивидуальные и коллективные. Перед рассмотрением трудового спора важно определить его подведомственность, поскольку решение спора неправомочным на то органом не имеет юридической силы и не может быть исполнено в принудительном порядке.

Все трудовые споры по их подведомственности тому или иному органу можно разделить на следующие группы:

- рассматриваемые в общем порядке, когда Комиссия по трудовым спорам (КТС)

является обязательной первичной стадией, после которой спор может быть перенесен на рассмотрение суда;

- рассматриваемые непосредственно судом;

- рассматриваемые вышестоящим органом в случаях, установленных федеральным законом для отдельных категорий работников (ст.383 Кодекса);

- новая появившаяся по специальным законам альтернативная подведомственность

по выбору истца в вышестоящий орган или суд (например, все трудовые споры государственных служащих или споры с государственными инспекторами труда).

- коллективные трудовые споры с единой подведомственностью, рассматриваемые примирительными комиссиями, посредником и трудовым арбитражем.

Непосредственно в суде без обращения в КТС рассматриваются индивидуальные трудовые споры (как действующих, так и ранее работавших):

- по заявлению работника о восстановлении на работе независимо от оснований прекращения трудового договора, об изменении даты и формулировки причины увольнения, о переводе на другую работу, об оплате вынужденного прогула, компенсации морального вреда в связи с трудовыми отношениями и нарушением права работника трудиться, либо о выплате разницы за время выполнения нижеоплачиваемой работы;

- споры рабочих и служащих тех предприятий, организаций, где КТС не избраны или не избираются (споры домашних работников, работающих у работодателя-физического лица

по трудовому договору, работников религиозных организаций), а также иски работодателя о возмещении работником ущерба, причиненного организации.

Порядок рассмотрения индивидуальных трудовых споров.

Большинство споров из трудовых правоотношений по применению трудового законодательства рассматриваются в общем порядке: начиная с КТС. Если КТС в 10 дневный

срок не рассмотрела спор, работник вправе перенести его рассмотрение в суд. Решение КТС может быть обжаловано любой спорящей стороной в суд. Такой общий порядок установлен ст. 390 Трудового кодекса, а для суда – еще и ГПК РФ.

Комиссия по трудовым спорам (КТС) – это совместный орган, образуемый равным представительством его членов от работодателя и трудового коллектива. Ее решения

обязательны для работодателя и в случае их невыполнения применяется принудительный способ исполнения через судебных приставов.

Особенностью рассмотрения трудовых споров в суде является то, что право возбуждения трудовых дел в суде имеют не только заинтересованный работник и администрация предприятия, организации, но и прокурор, а также профессиональный союз. Для обращения в суд работодателя с иском к работнику о возмещении материального ущерба, причиненного организации, установлен срок один год со дня обнаружения ущерба. По спорам, которые предварительно рассматривались в КТС – 10 дневный срок со дня вручения копии решения комиссии, по делам об увольнении работника – один месяц со дня, когда он уволен, по остальным трудовым спорам и в суде – трехмесячный исковой срок. Если иск работника удовлетворяется, то судебные расходы, в том числе и государственная пошлина, взыскиваются с ответчика. При отказе работнику в иске судебные расходы ни с одной стороны не взыскиваются. Если истцом является работодатель, с него взыскиваются судебные издержки (по спору о материальной ответственности). При отмене решения суда в кассационном порядке по кассационной жалобе вопрос об обратном взыскании с работника ранее выплаченных сумм в порядке поворота исполнения решается судом во всех случаях. Такое обратное взыскание производится лишь по решению суда. Если же решение отменяется в порядке надзора, то с работника, получившего по этому решению определенные суммы, эти суммы обратно не взыскиваются, за исключением случаев, когда решение суда было обосновано на подложных документах или ложных сведениях, представленных истцом.

Коллективные трудовые споры.

В настоящее время порядок разрешения коллективных трудовых споров регламентирован Федеральным законом от 20 октября 1995г. « О порядке разрешения коллективных трудовых споров(Российская газета. 1995. 5 декабря) и Трудовым кодексом РФ.

В Законе дано следующее определение: «Коллективный трудовой спор – это неурегулированные разногласия между работниками и работодателями по поводу установления и изменения условий труда (включая заработную плату), заключения, изменения и выполнения коллективных договоров, соглашений по вопросам социально-трудовых отношений (п. 1 ст. 2). Статья 398 Трудового кодекса, закрепляя это понятие, дополнила его словами «а также в связи с отказом работодателя учесть мнение выборного представительного органа работников при принятии актов, содержащих нормы трудового права в организации».

Закон определяет представителей спорящих сторон в коллективном трудовом споре.

Представители работников – это органы профессиональных союзов и их объединений, уполномоченные на представительство в соответствии с их уставами, органы общественной самодеятельности, образованные на собрании (конференции) работников организации и уполномоченные ею. Представители работодателей – руководители организаций или другие уполномоченные в соответствии с уставом лица, полномочные органы объединений работодателей, иные уполномоченные работодателем органы.

Правом выдвижения требований обладают работники и их представители. Работодатели такого права не имеют. Требования оформляются в письменной форме и направляются работодателю, который обязан в течение трех рабочих дней сообщить представителю работников о своем решении. Если работодатель удовлетворил все требования работников, то разногласия погашаются и спора не возникает. Если же они полностью или частично отклонены работодателем, то представители работников могут начать примирительные процедуры по разрешению возникшего уже коллективного трудового спора, поскольку моментом начала этого спора является день сообщения решения работодателя об отклонении всех или части требований работников или несообщение им в указанный трехдневный срок своего решения, а также дата составления протокола разногласий в ходе коллективных переговоров.

Порядок разрешения коллективного трудового спора состоит из последовательных трех или двух этапов примирительных процедур: 1) рассмотрение спора примирительной комиссией; 2) рассмотрение спора с участием посредника; 3) рассмотрение спора трудовым арбитражем. Обязательным первым этапом является примирительная комиссия, после которой при не достижении согласия стороны переходят к рассмотрению спора с участием посредника, а затем в трудовом арбитраже, и тогда спор может пройти три этапа рассмотрения. Ни одна из сторон не вправе уклониться от участия в примирительных процедурах. Каждая процедура проводится в установленные законом сроки. Примирительная комиссия – это совместный орган спорящих сторон, созданный ими на паритетных началах в срок до трех рабочих дней с момента начала спора. Если одна из сторон уклоняется от создания комиссии, то спор передается на рассмотрение трудового арбитража. Посредник - это нейтральный орган по отношению к спорящим сторонам, призванный помочь сторонам достигнуть соглашения по спору. Трудовой арбитраж – это нейтральный орган, создаваемый сторонами путем соглашения, временно действующий орган для разрешения коллективного трудового спора, не получившего своего разрешения в примирительной комиссии или с участием посредника. Он создается сторонами спора и постоянно действующей Службой по урегулированию коллективных трудовых споров, находящейся в ведении Министерства здравоохранения и социального развития. Трудовой арбитраж создается в случае, если стороны коллективного спора заключили в письменной форме соглашение об обязательном выполнении его решения (ст.404 Трудового кодекса).

Если работодатель уклоняется от создания трудового арбитража, рассмотрения спора в нем, а также выполнения его решений, то Закон предоставил право работникам в этих случаях приступить к забастовке.

Забастовка – это временный добровольный отказ работников от исполнения трудовых обязанностей (полностью или частично) в целях разрешения коллективного трудового спора. Трудовой кодекс устанавливает, что право на забастовку в соответствии со ст. 37 Конституции РФ признается способом разрешения коллективного трудового спора. В ряде случаев (в период введения военного или чрезвычайного положения, в

организациях связанных с обеспечением жизнедеятельности населения и др.) Кодекс не допускает или ограничивает право на забастовку (ст. 413 Кодекса).

Порядок объявления забастовки определен в Трудовом кодексе и в Законе «О порядке разрешения коллективных трудовых споров». Решение об объявлении забастовки принимает общее собрание (конференция) работников организации или профсоюзной организацией, объединением профсоюзов в присутствии не менее двух третей общего числа работников, членов профсоюзной организации (членов конференции). Решение считается принятым, если за него проголосовало не менее половины присутствующих.

При невозможности проведения собрания (созыва конференции) работников представительный орган работников имеет право утвердить свое решение, собрав подписи

более половины работников в поддержку забастовки (ч.4 ст. 410 Кодекса). Законом предусмотрена возможность проведения однократной часовой предупредительной забастовки после 5 дней работы примирительной комиссии. Работодатель должен быть предупрежден второй спорящей стороной в письменной форме о начале предстоящей забастовки не позднее чем за 10 календарных дней до ее начала с изложением предложений (перечня) минимума необходимых работ (услуг), который должен быть выполнен на производстве в период проведения забастовки. В период проведения забастовки стороны обязаны продолжать разрешение коллективного трудового спора проведением примирительных процедур.

Забастовка может быть признана незаконной только решением суда республики, края, областным судом, судами городов Москвы и Санкт-Петербурга, автономной области, автономного округа. Решение суда подлежит немедленному исполнению

Суд также вправе отложить не начавшуюся забастовку в случае создания непосредственной угрозы жизни и здоровью людей на срок до 30 дней, а начавшуюся в этом случае – приостановить на тот же срок. Забастовка заканчивается подписанием соглашения спорящими сторонами. Но она может заканчиваться и решением суда о признании забастовки незаконной. Для участников забастовки сохраняется на время забастовки место работы и должность. Заработная плата за это время, как правило, не выплачивается. Но в коллективном договоре может быть предусмотрено сохранение заработной платы во время забастовки. Закон установил ответственность за нарушение законодательства о коллективных трудовых спорах. Представители работодателя, уклоняющиеся от получения требований работников и участия в примирительных процедурах, в том числе те, кто не предоставляет помещения для проведения собраний (конференций) по выдвижению требований или препятствует их проведению несут дисциплинарную и административную ответственность в виде штрафа по нормам кодекса об административных правонарушениях. Следует отметить, что предусмотрена и ответственность представителей работников за невыполнение соглашений, достигнутых в результате примирительных процедур. Возмещение ущерба, причиненного собственнику незаконной забастовкой, проводившейся по решению трудового коллектива, производится из фонда предприятия, организации в судебном порядке. Если же забастовка проводилась по решению профсоюза, то такое возмещение ущерба производится за счет профсоюза в размере, определяемого судом. При этом суд учитывает имущественное положение профсоюза .

Экологическое право — совокупность правовых норм, регулирующих общественные отношения в сфере взаимодействия общества и природы. Под предметом отрасли права понимается та сфера общественных отношений, которая регулируется ее нормами. Поэтому **предмет экологического права**, исходя из определения отрасли, — это регулируемые нормами экологического права общественные отношения, которые возникают, изменяются и прекращаются в сфере природопользования, охраны окружающей среды и обеспечения экологической безопасности.

Принципы экологического права:

- принцип приоритета охраны жизни и здоровья человека;
- принцип разумного сочетания экономических и экологических интересов в процессе взаимодействия человека и природы;
- принцип рационального использования природных ресурсов;
- принцип платности природопользования;
- принцип неотвратимости ответственности за совершение экологических правонарушений.

Источники экологического права — нормативно-правовые акты, содержащие нормы, регулирующие отношения в сфере взаимодействия общества и природы.

Виды источников:

- 1) Конституция РФ;
- 2) специальные законы и подзаконные акты (например, «Закон об охране окружающей природной среды»);
- 3) федеративные и международные экологические договоры;
- 4) судебные решения;
- 5) решения, принятые в результате референдума;
- 6) нормативно-правовые акты министерств и ведомств;
- 7) указы и распоряжения Президента РФ;
- 8) нормативно-правовые акты органов местного самоуправления.
- 9) локальные нормативно-правовые акты

57. Содержание и виды экологических правоотношений

Понятие и общие признаки экологических правоотношений

Предмет экологического права составляют особого вида общественные отношения — экологические, которые в результате правового регулирования приобретают новое измерение.

Экологические правоотношения — это урегулированные нормами экологического права общественные отношения, в рамках которых их субъекты становятся обладателями субъективных прав и носителями юридических обязанностей.

Можно назвать следующие черты экологических правоотношений:

- урегулированность экологическим правом;
- сознательно-волевой характер;
- охрана силой государственного принуждения;
- их содержание составляют права и обязанности субъектов;
- являются правовой формой существования экологических отношений;
- возникновение, трансформация и прекращение на основании особых обстоятельств – юридических фактов.

Критериями, используемыми при выделении разновидностей экологических правоотношений, выступают:

- предмет этих отношений, т. е. те блага, по поводу которых они складываются;
- функции регулирующих отношения правовых норм;
- степень конкретизации;
- степень определенности субъектов правоотношений;
- содержание правоотношения.

Разновидности экологических правоотношений

С этой целью выявляются следующие **виды** экологических правоотношений:

1. Экологические правоотношения, складывающиеся в сфере государственного регулирования экологопользованием, - наиболее обширная и сложная группа, включающая в себя следующие их разновидности:

- экологические правоотношения в сфере учета природных ресурсов. Сюда включаются правоотношения по ведению экологического государственного мониторинга, земельного, лесного, водного кадастров, кадастра объектов животного мира и др.;
- экологические правоотношения в сфере разрешительной системы экологопользования. Сюда можно отнести правоотношения по регистрации прав на природные объекты и сделок с ними, по регистрации прав на осуществление тех или иных видов предпринимательской деятельности в сфере экологопользования, по лицензированию водопользования, лесопользования и др.;
- экологические правоотношения в сфере охраны государственного режима экологического благополучия, которые выражаются в применении судебной или административной защиты прав как природопользователей, так и государства и его органов. Например, судебное взыскание с браконьеров стоимости выловленной рыбы, стоимости причиненного незаконной порубкой леса древесины и расходов на лесовосстановление и т.д.;

Особенностью правоотношений данного вида является обязательное участие в них в качестве одного из субъектов государства и его органов, которые совершают рачительные, пресекательные и восстановительные действия по обеспечению экологического благополучия в стране.

2. Экологические правоотношения, складывающиеся в сфере осуществления правомочий собственности на природные ресурсы, в составе которых можно выделить:

- правоотношения по приобретению природных объектов или определенных элементов этих объектов в собственность. Например, купля-продажа земельных участков, приватизация земель в установленном законом порядке, передача государством в

собственность гражданину или юридическому лицу части земельного массива с находящимися на нем природными объектами (водоемами, лесными участками и др.);

- правоотношения по осуществлению собственником своих правомочий по эксплуатации земельного участка и находящихся на нем природных ресурсов;
- правоотношения по прекращению права собственности на тот или иной природный объект, осуществляемые путем сделок купли-продажи, мены и других сделок, а также изъятием и принудительным выкупом нерационально используемых земель.

Особенностью этих правоотношений является то, что одной из сторон в них всегда выступает собственник земельного участка или находящихся на нем земельных ресурсов.

3. Экологические правоотношения, складывающиеся в сфере вещных прав на землю и находящиеся на нем природные ресурсы, которые выражаются либо в праве пожизненного наследуемого владения земельным участком, либо в праве постоянного (бессрочного) пользования им, либо в праве ограниченного пользования (сервитута) соседним земельным участком.

В отличие от экологических правоотношений, складывающихся в сфере осуществления правомочий собственника, данная группа правоотношений не относится к числу абсолютных правоотношений. Правомочия землевладельцев и землепользователей в отношении своих земель и расположенных на них природных ресурсах значительно уже правомочий собственника.

Независимо от того, в какой сфере складываются экологические правоотношения, они подразделяются на материальные и процессуальные.

Материальные экологические правоотношения складываются по поводу конкретных материальных объектов, находящихся под эколого-правовой охраной.

Процессуальные экологические правоотношения складываются по поводу обеспечения порядка природоохранной деятельности.

Наконец, независимо от сферы, в которой складываются экологические правоотношения, их можно подразделить на регулятивные и охранительные.

К числу **регулятивных** следует отнести экологические правоотношения, складывающиеся непосредственно в сфере осуществления природоохранительных мероприятий.

К числу же охранительных экологических правоотношений следует отнести такие, которые связаны с применением ответственности за невыполнение установленных законом правил по охране окружающей среды.

58. Юридическая ответственность экологических правонарушений

Юридическая ответственность за экологические правонарушения обеспечивает реализацию экологических интересов в принудительном порядке.

Экологические правонарушения - нарушения законодательства, связанные с причинением вреда окружающей природной среде (например, загрязнение окружающей

среды, незаконная рубка леса и др.). Экологические правонарушения делят на экологические проступки и экологические преступления. Экологическими проступками называют те экологические правонарушения, которые не являющиеся общественно опасными. Если же экологические правонарушения представляют общественную опасность, причиняют ощутимый вред окружающей природной среде и здоровью человека, то их относят к экологическим преступлениям.

За экологические правонарушения предусмотрены – дисциплинарная, административная, уголовная и материальная виды ответственности.

Дисциплинарную ответственность могут нести должностные лица, рабочие и служащие, не выполняющие свои производственные обязанности, связанные с охраной окружающей природной среды. Дисциплинарные наказания — это предупреждение, выговор, строгий выговор, понижение в должности и в окладе, увольнение с работы. Они накладываются руководителем предприятия, организации, учреждения. Дисциплинарная ответственность может наступить лишь за нарушение экологических правил, исполнение которых входило в круг должностных обязанностей нарушителя.

Административная ответственность. К данному виду ответственности могут быть привлечены организации, предприятия, должностные лица, отдельные граждане. Административная ответственность устанавливается за противоправное действие или бездействие, нарушающее законодательство об охране окружающей природной среды. К административным правонарушениям относятся порча, повреждение, уничтожение природных объектов, несоблюдение экологических требований при захоронении вредных веществ и т.д. Виды административного взыскания - чаще всего это денежный штраф, а также предупреждения, общественное порицание, конфискация незаконно добытой продукции и т.д. Мера административной ответственности определяется специально уполномоченными на то органами Минприроды РФ и др.

Уголовная ответственность предусмотрена за экологические правонарушения, отличающиеся наивысшей степенью общественной опасности и тяжелыми последствиями. Например, умышленное уничтожение или повреждение лесных массивов путем поджога, загрязнение водоемов и атмосферного воздуха, незаконная порубка леса, браконьерство и др. Меры уголовной ответственности прописаны в Уголовном кодексе. К ним относятся лишение свободы, конфискация имущества, крупный денежный штраф и т.п.. Степень уголовной ответственности устанавливает суд.

Материальная ответственность направлена на компенсацию причиненных убытков за счет правонарушителя. Все предприятия и граждане, причинившие вред окружающей природной среде, здоровью и имуществу других граждан или хозяйству, обязаны возместить его в полном объеме. Должностные лица, по вине которых предприятие понесло расходы по возмещению вреда, несут материальную ответственность. Они обязаны возместить предприятию причиненный ему прямой вред. При этом неполученные доходы (упущенная выгода) взысканию с работника не подлежат.

59. Международное сотрудничество в области экологии

Международное сотрудничество в области охраны окружающей природной среды регулируется международным экологическим правом, в основе которого лежат общепризнанные принципы и нормы. Важнейший вклад в становление этих

принципов внесли Стокгольмская конференция ООН по проблемам окружающей человека среды (1972г.), Всемирная хартия природы (ВХП), одобренная Генеральной Ассамблеей (1982 г.) и Международная конференция ООН по окружающей среде и развитию (Рио-де-Жанейро, 1992г.). Соответственно в истории развития основных экологических принципов международного сотрудничества обычно выделяют три этапа (периода).

1. Стокгольмская конференция ООН по окружающей среде (1972 г.) ознаменовала начало важнейшего этапа в экологической политике государств и международных сообществ. По итогам конференции была принята Декларация, в которой определялись стратегические цели и направления действий мирового сообщества в области охраны окружающей среды.

Стокгольмская конференция провозгласила 5 июня Всемирным днем окружающей среды. На конференции был образован постоянно действующий орган ООН по окружающей среде (ЮНЕП) со штаб-квартирой в г. Найроби (Кения). Программа ЮНЕП предусматривает организацию и планирование природоохранных действий в пределах трех функциональных направлений:

- оценка окружающей среды — глобальная система наблюдений;
- управление окружающей средой;
- вспомогательные меры (образование в области окружающей среды и подготовка кадров). ЮНЕП координирует также деятельность других международных организаций по использованию, воспроизводству и охране компонентов окружающей среды — земель, вод, атмосферы, растительного и животного мира и др.

2. Всемирная хартия природы (ВХП) принята Генеральной Ассамблеей ООН 28 октября 1982г. Как и Стокгольмская декларация, Всемирная хартия природы определила приоритетные направления экологической деятельности международного сообщества на тот период, что в значительной мере предопределило дальнейшее формирование экологической политики государств. По мнению многих ученых и специалистов, Всемирная хартия природы в сравнении с конференцией в г. Стокгольме (1972 г.) продвинулась дальше по пути «генерализации международных юридических принципов охраны окружающей среды и рационального использования природных ресурсов».

В Хартии провозглашались следующие основные принципы:

- Человечество осознает, что является составной частью природы. Поэтому к природе следует относиться с уважением и не нарушать ее основных принципов.
- Генетическая основа жизни на Земле не должна подвергаться опасности. Популяция каждой формы жизни, дикой или одомашненной, должна сохраняться, необходимую для этого среду обитания следует сохранять.
- Все регионы Земли, как на суше, так и на морях, должны быть подчинены охране в соответствии с этими требованиями, особая защита должна обеспечиваться уникальным районам – типичным представителям всех видов экосистем и среды обитания редких или исчезающих видов.
- Природные ресурсы должны не расточаться, а использоваться умеренно, как того требуют принципы, изложенные в настоящей Хартии; биологические ресурсы используются лишь в пределах их природной способности к восстановлению; ресурсы многократного пользования, включая воду, используются повторно или рециркулируются.
- Согласно Хартии, деградация природных систем в результате чрезмерного и нерационального использования природных ресурсов, так же, как и неспособность

установить прочный эколого-экономический порядок между странами и народами, ведут к подрыву основ цивилизации.

3. Конференция ООН по окружающей среде и развитию (Рио-де-Жанейро, 3–14 июня 1992 г.). В Рио-де-Жанейро встретились 114 глав государств, представители 1600 неправительственных организаций. Бесспорно, это был самый впечатляющий форум по экологии в XX в.

На конференции были одобрены пять основных документов: декларация РИО об окружающей среде и развитии, повестка дня – XXI в., Заявление о принципах управления, сохранении и устойчивого развития всех типов лесов, рамочная конвенция по проблеме изменений климата; конвенция по биологическому разнообразию.

Важнейшими достижениями Конференции ООН было признание следующих фактов «проблема окружающей среды и экономического развития не могут рассматриваться отдельно» (принцип 4), «государства должны сотрудничать в духе всемерного партнерства с целью сохранить, защитить и восстановить здоровье и целостность экосистемы Земли» (принцип 7), «мир, развитие и защита окружающей среды взаимосвязаны и неразделимы» (принцип 25). В основу разработки экологической стратегий государством мирового сообщества рекомендовалось положить концепцию устойчивого развития.

На конференции было подчеркнуто, что устойчивому развитию, под которым понимается одновременное решение проблем экономического развития и экологии, нет разумной альтернативы.

В 2002 г. в Йоханнесбурге (ЮАР) состоялся крупнейший Всемирный саммит по устойчивому развитию «Рио+10», на котором были подведены итоги первого десятилетия движения мирового сообщества по пути устойчивого развития.

60. Общая характеристика административного права РФ.

Понятие, предмет и метод административного права

Административное право - отрасль права, регулирующая общественные отношения в сфере государственного управления и устанавливающая административную ответственность за правонарушения, связанные с осуществлением государственного управления.

Предметом регулирования административного права являются общественные отношения в сфере государственного управления.

К источникам административного права относятся:

- Конституция Российской Федерации
- кодифицированные акты: Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях (КоАП), Налоговый Кодекс Российской Федерации, Бюджетный Кодекс Российской Федерации, Гражданский Кодекс Российской Федерации и т. п.;
- законодательные акты Российской Федерации, а также ее субъектов: "Об основах государственной службы Российской Федерации

Указы Президента Российской Федерации: "О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти" от 9 марта 2004 года; "О Государственном совете Российской Федерации" от 1 сентября 2000 года и др.

Источниками административного права являются и указы высших должностных лиц субъектов Российской Федерации:

- постановления Правительства Российской Федерации и нормативные постановления правительств субъектов Российской Федерации;
- нормативные акты министерств, государственных комитетов, агентств и служб Российской Федерации, а также исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации;

Субъект административного права — это обладатель прав и обязанностей, которыми он наделен с целью реализации полномочий, возложенных на него административным правом.

Субъект административно-правовых отношений — это физическое лицо или организация, являющееся участником управленческих правоотношений, наделенное определенными правами и обязанностями в сфере государственного управления и способное их осуществлять.

Субъект административного права и субъект административно-правовых отношений — это два равно взаимосвязанных по значению понятия.

Административная правоспособность — установленная и охраняемая государством возможность субъекта вступать в административно-правовые отношения.

Административная дееспособность — способность субъекта своими действиями приобретать права и создавать для себя юридические обязанности, реализовывать их в рамках конкретных административно-правовых отношений.

Субъекты административного права классифицируются по следующим видам: индивидуальные и коллективные.

К индивидуальным субъектам относятся граждане РФ, иностранные граждане, лица без гражданства, лица, наделенные специальным административно-правовым статусом (включая государственных служащих в определенных случаях).

К коллективным субъектам относятся органы исполнительной власти, структурные подразделения органов исполнительной власти, наделенные собственной компетенцией, государственные организации (предприятия, учреждения и их объединения, государственные корпорации), органы местного самоуправления, а также общественные объединения (партии, союзы, движения и т.п.).

Предмет административного правонарушения — элемент охраняемого законом общественного отношения, блага, ценности материального и иного характера, воздействуя на которые правонарушитель причиняет вред этому отношению.

61. Административно-правовые отношения

В Российской Федерации существует множество общественных отношений, затрагивающих все сферы общественной жизни гражданского общества. Одни

правоотношения предполагают равноправное положение их участников, а другие подчиняют этих участников к определенному поведению. Как раз последние правоотношения называются административно-правовыми отношениями. Являясь разновидностью правовых отношений, они имеют специфическое правовое регулирование и как правило именуются управленческими, так как получают свое воплощение в специфической области управления государством. Как правило, они складываются по поводу реализации исполнительной власти. Направление административно-правовых отношений ограничивается ветвью государственной власти – исполнительной, в основе которой реализуется юридически-властная деятельность государства по управлению различными сферами жизни общества. В основе данных отношений лежат меры принудительного характера, обеспечивающие реализацию административно-правовых норм.

Особенности административно-правовых отношений

Любые правовые отношения имеют свои отличительные характеристики, позволяющие их различать в отраслях права. В том числе и управленческие отношения имеют присущие им свойства. В качестве особенностей административно-правовых отношений, в юридической литературе закрепляются различные точки зрения, но общими являются следующие:

- Так как сфера деятельности административно-правовых отношений — это управление, то в их основе присутствует властный характер, поэтому они именуются властеотношениями
- Главным участников управленческих отношений является государство, в лице его органов и должностных лиц
- Наделение субъектов данных правоотношений правосубъектностью, происходит с участием публичной администрации
- Вступая в отношения с государством, как правило, реализуются публичные интересы
- Важным элементом управленческих отношений, служит механизм государственного принуждения, который потенциально применим в ситуациях нарушения предписаний и правил поведения, установленных государством

Таким образом, можно подчеркнуть, что важной особенностью административно-правовых отношений является их властный характер и обязательность в исполнении предписаний, установленных для другой стороны в данном правоотношении.

Виды административно-правовых отношений

Управленческие отношения имеют широкий спектр направлений, поэтому можно выделить следующие виды административно-правовых отношений:

- Внутренние отношения присущие определенной структурированной деятельности в сфере исполнительной власти.
- Внешние, которые направлены на управляемые объекты, например, граждан
- Вертикальные, присутствующие в отношениях участников управления, находящихся в подчиненности
- Горизонтальные предполагают юридическое равенство участников, так как они реализуют функции управления на одинаковом уровне государственной власти
- Материальные, наделяющие участников правоотношений административным статусом

- Процессуальные, устанавливающие определенную процедуру в реализации управленческих отношений

Таким образом, виды административно-правовых отношений имеют различную классификационную природу благодаря тому, что получают реализацию во всех сферах общественной жизни людей.

Структура административно-правового отношения

Структура любого правоотношения, в том числе и административно-правового отношения включает следующие составляющие:

- Субъект — это участники правоотношений, к которым могут относиться: граждане, организации, государство, субъекты России, муниципалитеты.
- Объект — это то, на что направлены усилия субъектов в реализации прав и обязанностей.

Содержание административно-правового отношения включает в себя обстоятельства, при помощи которых они возникают и прекращаются. В содержание входят юридические факты.

62. Субъекты административных правоотношений. Физические лица. Органы исполнительной власти и органы местного самоуправления

Административно-правовое положение граждан определяется, прежде всего, объемом и характером их административной правосубъектности, которая состоит из административной правоспособности и дееспособности.

Административная правоспособность — это признаваемая законом возможность гражданина быть субъектом административного права, иметь права и обязанности административно-правового характера. Правоспособность возникает с момента рождения гражданина и прекращается с его смертью.

Административная дееспособность граждан — это способность личными действиями приобретать права и обязанности административно-правового характера, осуществлять их, а также нести личную ответственность за совершенные правонарушения. Дееспособность в полном объеме возникает по достижении 18 лет.

Права и обязанности граждан в сфере государственного управления закреплены Конституцией РФ. В административно-правовой литературе их подразделяют на две основные группы: статутные и адекватные. Статутные указывают на положение гражданина в социальной структуре страны. Они не связаны с какими-либо сферами общества и имеют универсальное значение; к этой группе относятся: право на жизнь, на пользование родным языком, запрет на принудительный труд и др. Адекватные права и обязанности связаны с теми сферами, в которых эти права и обязанности могут реализоваться. К этой группе относятся: личные права и обязанности, социально-экономические, социально-культурные и социально-политические.

Во взаимодействии с управленческими структурами реализуются следующие права и свободы. Во-первых, право граждан участвовать в управлении государством как непосредственно, так и через своих представителей. Это право, в свою очередь,

закреплено правом избирать и быть избранным в центральные и местные органы самоуправления. Во-вторых, право граждан на объединение, включая право на создание профсоюзов. В-третьих, право граждан проводить собрания, митинги, демонстрации, шествия и пикетирования.

Помимо прав, граждане имеют ряд обязанностей. К ним относятся обязанности платить законно установленные налоги и сборы; сохранять природу и окружающую среду; сохранять природные богатства; защищать Отечество; соблюдать Конституцию РФ и законы страны. Важнейшей обязанностью граждан как субъектов административного права является соблюдение ими административно-правовых норм.

Органы исполнительной власти — это учреждения, созданные для осуществления государственной власти и наделенные государственно-властными полномочиями. Органы исполнительной власти являются субъектами именно исполнительной ветви власти, призванные обеспечить ее формальную и фактическую реализацию.

Органы исполнительной власти делятся на *федеральные* и *местные*. Такое деление осуществляется в соответствии с федеративным государственным устройством.

Более детальным является деление органов исполнительной власти по организационно-правовым формам. Это правительство, министерства, государственные комитеты, главные управления, инспекции, агентства, администрации краев, областей и т.д., мэрии и др.

По характеру компетенции органы исполнительной власти делятся на:

- Органы общей компетенции - например, правительства и администрации субъектов Федерации. Они обеспечивают экономическое и социально-культурное развитие в отраслях и сферах управления на подведомственной территории.
- Органы межотраслевой компетенции осуществляют руководство несколькими отраслями и сферами управления.
- Органы внутриотраслевой компетенции функционируют в рамках отраслей на конкретных участках деятельности.

По порядку разрешения подведомственных вопросов различаются коллегиальные и единоначальные органы. В коллегиальных органах решения принимаются большинством членов при персональной ответственности руководства. Соответственно в единоначальных органах право принимать решения принадлежит возглавляющему данный орган руководителю.

Система органов исполнительной власти в РФ построена на основе принципов:

- Принцип федерализма обусловлен государственным устройством России. Существуют федеральные органы исполнительной власти и органы исполнительной власти субъектов Федерации - республик, краев, областей, городов федерального значения, автономных областей и автономных округов.
- Принцип сочетания централизации и децентрализации тесно связан с принципом федерализма. Централизация вытекает из единства федеративной системы. Децентрализация означает закрепление законодательством полномочий за тем или иным органом.

- Принцип законности проявляется в том, что все органы государственной власти, должностные лица обязаны соблюдать Конституцию РФ и изданные на ее основе законы и подзаконные акты.

Основными звеньями системы федеральных органов исполнительной власти являются Правительство РФ и федеральные органы исполнительной власти, среди которых федеральные министерства и иные федеральные органы исполнительной власти. В систему субъектов административных правоотношений входят также органы местного самоуправления.

Органы отраслевой компетенции осуществляют руководство подведомственной отраслью.

63. Административные правонарушения. Понятие и элементы, физический состав, виды, производство по административным делам

Административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАПом законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность (ст. 2.1.КоАП).

Под составом административного правонарушения понимается единство установленных КоАП объективных и субъективных признаков, характеризующих конкретное общественно опасное деяние как административное правонарушение.

Четыре элемента состава административного правонарушения:

- объект;
- субъект;
- объективная сторона;
- субъективная сторона.

В соответствии с КоАП РФ к административным правонарушениям относятся правонарушения:

- посягающие на права граждан, здоровье, санитарно-эпидемиологическое благополучие населения и общественную нравственность;
- в области охраны собственности;
- в области охраны окружающей природной среды и природопользования;
- в промышленности, строительстве, энергетике;
- в сельском хозяйстве, ветеринарии и мелиорации земель;
- на транспорте и в области дорожного движения;
- в области связи и информации; в предпринимательской деятельности, в области финансов, налогов и сборов, рынка ценных бумаг, таможенного дела; посягающие на институты государственной власти;
- в области защиты Государственной границы РФ и обеспечения режима пребывания иностранных граждан или лиц без гражданства на территории РФ; против порядка управления;
- посягающие на общественный порядок и общественную безопасность;

- в области воинского учета.

Кодексами и законами субъектов РФ предусматриваются административные правонарушения и в иных сферах.

Деяние, содержащее такие признаки административного правонарушения как противоправность, виновность, наказуемость, не всегда может являться административным правонарушением, поскольку в конкретном деянии может отсутствовать состав административного правонарушения.

Признаки административного правонарушения как понятия следует отличать от элементов и признаков состава конкретного административного правонарушения.

Состав административного правонарушения — это совокупность признаков, при наличии которых конкретное деяние становится административным правонарушением.

Состав административного правонарушения представляет собой совокупность нескольких элементов, заключающих в себе однотипную совокупность признаков: субъект, субъективная сторона, объект, объективная сторона.

1) Объект административного правонарушения — это общественные отношения, охраняемые мерами административной ответственности, которым противоправным деянием наносится вред.

2) Объективная сторона административного правонарушения — это совокупность признаков, характеризующих внешнее проявление данного правонарушения.

Материальный состав правонарушения

Вышеприведенный пример описывает материальный состав правонарушения, в объективную сторону которого всегда включается наступление негативных материальных последствий. Как в примере, указанном выше – вред здоровью лица. Последствием может быть возникновение пожара, причинение ущерба и проч. Материальный состав правонарушения предполагает, что если указанные соответствующей статье КоАП РФ последствия не наступили, то лицо к административной ответственности не привлекается.

Формальный состав правонарушения

Однако большинство составов правонарушений является формальным. Это означает, что для наступления административной ответственности лица не требуется наступления какого-либо вредного материального последствия. Поэтому нет нужды устанавливать и причинно-следственные связи. Вредные последствия административного правонарушения с материальным составом состоят, по мнению законодателя, по сути, в общественной опасности самого деяния.

Факультативные признаки объективной стороны состава административного правонарушения

К факультативным признакам традиционно относятся время, способ, место, повторность, систематичность, злостность, неоднократность деяния, характер его совершения.

Например, состав мелкого хулиганства образуют действия, именно выражающее явное неуважение к обществу (признак "характер совершения"), и именно в общественных местах (признак "место").

3) Субъект административного правонарушения - физическое или юридическое лицо. Физическое лицо может быть привлечено к административной ответственности, если оно достигло 16-летнего возраста на момент совершения административного правонарушения и отвечает признаку вменяемости, т.е. отсутствием признаков психического нездоровья в момент совершения правонарушения.

Общие субъекты правонарушения - любые вменяемые лица, достигшие 16 лет.

Специальные субъекты правонарушения - должностные лица, несовершеннолетние, водители транспортных средств и проч.

Особые субъекты правонарушения - военнослужащие, лица, имеющие специальные звания, и иные лица.

4) Субъективная сторона административного правонарушения — это психическое отношение субъекта к противоправному действию или бездействию и его последствиям.

Субъективная сторона административного правонарушения характеризуется прежде всего виной, т.е. особым осознанно-волевым отношением субъекта правонарушения к совершаемому деянию и его последствиям в форме умысла или неосторожности, о чем указывалось выше.

Факультативными признаками субъективной стороны могут являться цель совершения правонарушения (представление правонарушителя о желаемом результате, к которому он стремится) и мотив (побуждение, которое толкает его на совершение правонарушения).

Виды административных наказаний по КоАП РФ

Статья 3.2 КоАП содержит исчерпывающий перечень наказаний за совершение административных правонарушений. Самым распространенным наказанием является штраф, размеры которого разнятся в зависимости от объекта посягательства и совершившего правонарушение субъекта. Самым мягким видом наказания является предупреждение, наиболее суровым – административный арест. Неприятным для бизнеса видом наказания остается административное приостановление деятельности, а для автолюбителей - лишение специального права, предоставленного физическому лицу (т.е. лишение прав управления транспортным средством).

ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ ОБ АДМИНИСТРАТИВНЫХ ПРАВОНАРУШЕНИЯХ

http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_34661/9442fc1b5e99c7d8228a526e90e6c859048ec3d5/

Общие положения

Участники производства по делам об административных правонарушениях, их права и обязанности

Предмет доказывания. Доказательства. Оценка доказательств

Применение мер обеспечения производства по делам об административных правонарушениях

Возбуждение дела об административном правонарушении

Рассмотрение дела об административном правонарушении

Правовая помощь по делам об административных правонарушениях

Пересмотр постановлений и решений по делам об административных правонарушениях