

**Т. В. Кашанина, Н. М. Сизикова**

# **Основы права**

**Учебник для средних специальных  
учебных заведений**

**МОСКВА • ЮРАЙТ • 2010**

УДК 34  
ББК 67я723  
К 31

**Авторы:**

**Кашанина Татьяна Васильевна**, доктор юридических наук, профессор кафедры теории государства и права Московской государственной юридической академии;

**Сизикова Наталья Михайловна**, кандидат юридических наук, старший преподаватель кафедры конституционного права Российской академии правосудия.

**Кашанина, Т. В.**

К31 Основы права : учебник для ссузов / Т. В. Кашанина, Н. М. Сизикова. — М. : Издательство Юрайт, 2010. — 413 с. — (Учебники для ссузов).

ISBN 978-5-9916-0760-5

Издание относится к числу учебников нового поколения. Оно построено по принципу активного, а не пассивного усвоения учебного материала. Наряду с изложением основного материала о государстве и праве, сопровождаемого схемами и иллюстрациями, в конце каждого параграфа сформулированы основные выводы, которые нужно запомнить.

*Учебник предназначен для средних специальных учебных заведений (техникумов, колледжей, профессиональных технических училищ и др.).*

УДК 34  
ББК 67я723

*Информационно-правовая поддержка предоставлена  
компанией «Гарант».*

ISBN 978-5-9916-0760-5

© Кашанина Т. В., Сизикова Н. М., 2010  
© ООО «Издательство Юрайт», 2010

# Оглавление

<b>Предисловие .....</b>	<b>6</b>
<b>Принятые сокращения.....</b>	<b>7</b>
<b>Глава 1. Государство .....</b>	<b>8</b>
1.1. Власть в первобытном обществе .....	8
1.2. Происхождение государства.....	13
1.3. Понятие и признаки государства.....	18
1.4. Классификация государств.....	24
1.5. Роль государства в жизни общества.....	28
1.6. Государственный режим или характер государства.....	32
1.7. Государственный аппарат .....	36
<b>Глава 2. Право .....</b>	<b>41</b>
2.1. Социальные нормы .....	41
2.2. Роль права в жизни общества.....	47
2.3. Понятие права и его признаки .....	50
2.4. Формы выражения права. Законодательство.....	55
2.5. Нормы права и их система.....	60
2.6. Правонарушения и юридическая ответственность.....	68
<b>Глава 3. Управление государством .....</b>	<b>77</b>
3.1. Конституция Российской Федерации.....	77
3.2. Конституционные права и обязанности граждан.....	82
3.3. Президент Российской Федерации.....	93
3.4. Парламент Российской Федерации .....	98
3.5. Правительство Российской Федерации .....	103
3.6. Министерства Российской Федерации, федеральные службы и агентства: понятие и правовой статус .....	106
3.7. Административные правонарушения.....	109
3.8. Административные наказания .....	114
<b>Глава 4. Правоохранительные органы.....</b>	<b>118</b>
4.1. Правоохранительная система и ее задачи.....	118
4.2. Суды общей юрисдикции и арбитражные суды.....	122
4.3. Прокуратура .....	129
4.4. Нотариат .....	132
4.5. Адвокатура .....	138
<b>Глава 5. Финансы.....</b>	<b>143</b>
5.1. Бюджетная система Российской Федерации.....	143
5.2. Налоговая система Российской Федерации .....	149

5.3. Финансово-кредитные организации, банковская система и банковская деятельность.....	158
5.4. Заем, кредит, банковский вклад .....	164
5.5. Договор банковского счета. Современные платежные средства.....	170
<b>Глава 6. Собственность .....</b>	<b>177</b>
6.1. Законодательство, регулирующее отношения собственности .....	177
6.2. Понятие права собственности .....	181
6.3. Виды права собственности .....	187
6.4. Право собственности граждан.....	193
6.5. Право собственности юридических лиц .....	205
6.6. Право государственной и муниципальной собственности .....	211
6.7. Право собственности на движимое и недвижимое имущество .....	217
6.8. Право общей собственности .....	226
6.9. Способы (основания) приобретения и прекращения права собственности.....	233
6.10. Защита права собственности .....	240
<b>Глава 7. Предпринимательство .....</b>	<b>248</b>
7.1. Рыночная экономика как объект воздействия права .....	248
7.2. Государственно-правовой контроль за экономикой .....	254
7.3. Понятие предпринимательства .....	258
7.4. Виды предпринимательства.....	261
7.5. Индивидуальное предпринимательство.....	267
7.6. Юридические лица: понятие и виды.....	272
7.7. Виды коммерческих организаций.....	276
7.8. Создание, реорганизация и ликвидация коммерческих организаций .....	283
7.9. Несостоятельность (банкротство) предпринимателей .....	287
<b>Глава 8. Договоры .....</b>	<b>292</b>
8.1. Понятие договора .....	292
8.2. Виды договоров .....	299
8.3. Порядок заключения договоров .....	307
8.4. Способы обеспечения исполнения договоров .....	311
8.5. Гражданско-правовая ответственность за неисполнение договоров .....	318
<b>Глава 9. Труд и социальная защита .....</b>	<b>328</b>
9.1. Законодательство о труде .....	328
9.2. Занятость и трудоустройство в Российской Федерации.....	332
9.3. Трудовой договор .....	339
9.4. Рабочее время и время отдыха .....	345

---

9.5. Трудовая дисциплина .....	348
9.6. Безработица .....	352
9.7. Забастовки.....	356
9.8. Профсоюзы .....	362
9.9. Страхование и пенсионное дело.....	367
<b>Глава 10. Семья.....</b>	<b>373</b>
10.1. Брак и семья по семейному праву .....	373
10.2. Брак и условия его заключения.....	378
10.3. Права и обязанности супругов.....	382
10.4. Права и обязанности родителей и детей .....	385
<b>Глава 11. Преступления .....</b>	<b>391</b>
11.1. Понятие преступления .....	391
11.2. Соучастие в преступлении .....	395
11.3. Наказание и его цели.....	399
11.4. Виды наказаний .....	402
11.5. Виды преступлений .....	408

## Предисловие

Дорогие учащиеся и преподаватели!

Учебник отличается от предшествующих тем, что не является нормативным: материала в нем больше, чем требуется для запоминания. Авторы ставили перед собой задачу создать универсальный учебник такой, по которому можно изучать право в среднем специальном учебном заведении любого профиля. Учебник также может быть использован абитуриентами для подготовки к поступлению в юридические вузы.

Работая с данным изданием, преподаватель получает большую творческую свободу, ибо теперь он сам будет решать, каким должен быть нормативный уровень знаний его учеников.

Юридическая материя глубоко усваивается учащимися только тогда, когда основной материал иллюстрируется схемами и таблицами. Это помогает сформировать структурированные знания о государстве и праве.

Каждый параграф учебника завершает рубрика «Это надо запомнить». Смысл данной рубрики состоит в том, что она помогает ученику выделить и запомнить главное. Кроме того, с помощью этой рубрики преподаватель может провести контрольную или иную письменную работу и не позволить ученику ограничиться общим ответом.

Большой опыт преподавания права дает возможность авторам сделать следующий вывод: главное — научить человека думать (логически, критически, творчески и т.п.), развить у него аналитическое мышление, чувство справедливости, и тогда он сможет принять правильное решение в любой ситуации. В конечном счете нормы права изменяются, но само право как искусство добра и справедливости остается.

## Принятые сокращения

**Конституция РФ** — Конституция Российской Федерации, принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. (с учетом поправок, внесенных Законами Российской Федерации о поправках к Конституции Российской Федерации от 30 декабря 2008 г. № 6-КЗ и от 30 декабря 2008 г. № 7-ФКЗ)

**абз.** — абзац

**гл.** — глава (-ы)

**КГБ** — Комитет государственной безопасности

**ОБСЕ** — Организация по безопасности и сотрудничеству в Европе

**ООН** — Организация Объединенных Наций

**п.** — пункт (-ы)

**подп.** — подпункт (-ы)

**разд.** — раздел (-ы)

**РСФСР** — Российская Советская Федеративная Социалистическая Республика

**РФ** — Российская Федерация

**СНГ** — Содружество Независимых Государств

**СССР** — Союз Советских Социалистических Республик

**ст.** — статья (-и)

**ч.** — часть (-и)

**ЮНЕСКО** — Организация Объединенных Наций по вопросам образования, культуры и науки

# Глава 1

## ГОСУДАРСТВО

### 1.1. Власть в первобытном обществе

Человек, в сущности, дикое, страшное животное. Когда и где спадают замки и цепи законного порядка и водворяется анархия, там обнаруживается, что он такое.

*А. Шопенгауэр*

**Характеристика первобытного общества.** Самые древние поселения людей возникли несколько десятков тысяч лет назад. О людях того времени мы знаем немного, но все-таки можем составить общее представление об их жизни. Она была трудной и опасной. Чтобы добыть пропитание, мужчины выходили на охоту, выслеживали и убивали зверя. Женщины оставались около жилищ, собирали ягоды, дикорастущие плоды и семена, выкапывали корни. В качестве одежды пещерные люди использовали шкуры убитых животных.

Постепенно человек научился добывать огонь и готовить на нем пищу. Орудия труда были очень примитивными: крепкие кости животных и рыб, рога оленей, остроконечные камни.

Прошло много веков. Человек научился обрабатывать камни, выплавлять металл, стал пользоваться копьём, гарпуном, крючком, мог изготовить мотыгу, лодку, лук для охоты, топор.

Так прошло еще много тысячелетий. Климат на земле изменился: стал более теплым и сырым. Люди стали жить на открытых местах, в долинах рек, богатых растительностью, на окраинах лесов, на побережье. Они переходили к *оседлой жизни*, делая запасы на голодное время года.



Для этого зверей и птиц сначала просто держали для убоя, а со временем научились получать от них потомство.

От сбора плодов и растений люди перешли к их пересаживанию и разведению вблизи дома. Постепенно научились молотить злаки и выпекать *хлеб*. Производство необходимых продуктов стало вытеснять собирательство.

Изменилось и жилище человека. Он начал строить дома подобно тем убежищам, которые находил в природе (пещеры, землянки). Так появились деревянные, бамбуковые жилища на сваях.

Навыки человека постоянно развивались. Изготовление и совершенствование орудий труда стало требовать определенной сноровки. Этот вид деятельности выделился в особый и стал называться *ремеслом*.

Появившиеся излишки люди начали сбывать, обменивая один продукт на другой. В качестве самостоятельного вида деятельности выделяется *торговля*.

**Распределительные отношения** (или отношения собственности), существовавшие в тот далекий период, основывались на *принципе равенства*. Все орудия и средства труда, его продукты в одинаковой мере принадлежали всем членам рода. Однако процесс потребления материальных благ все-таки дифференцировался по половому признаку: мужчины-охотники тратили больше энергии, чем женщины, занятые воспитанием детей, или старики, следящие за очагом. Важную роль играл и возрастной фактор.

На более поздних этапах развития первобытного общества указанные принципы распределения дополнил принцип *учета социальной роли* членов рода. Старейшины, вожди начинают выделяться и в плане потребления созданного продукта. Помимо обычных обязанностей рядового члена сообщества, они выполняют управленческие функции, решают организационные вопросы. Поскольку в целом их деятельность приносила роду и общине пользу, приходит понимание того, что «управленцы» достойны лучшей жизни.

**Структура первобытного общества** (см. рис. 1.1). Пещерные люди жили одиночными *семьями* (*общинами, родами*) численностью 20—30 человек. В более многочисленные отряды они собирались только для проведения крупной охоты.

Роды группировались во *фратрии* (у славян — в *поселки*). Чаще всего они возникали в результате объединения нескольких родов (общин).

В каменном веке сообщества людей увеличиваются. Фратрии объединяются в *племена*. Укрупнение поселений было выгодно всем: оно позволяло более успешно противостоять силам природы, совершенствовать орудия и способы труда, отражать нападение соседей, вести борьбу за захват территорий, источников питания.

Большие лагеря составляли скотоводы. Когда в округе заканчивался корм, весь лагерь передвигался на новое место. Скотоводы часто ссорились с соседями и предпринимали набеги на них, пытаясь отобрать добычу или отвоевать территорию для откормки скота.

Земледельцы, составлявшие поселение, делили между собой большую поляну, окруженную лесом, или часть речной долины. Особой воинственностью они не отличались и боялись войны, во время которой вытаптывались поля и огороды и пропадал труд многих лет.

С целью нападения или защиты люди объединялись в *союзы племен* и выбирали предводителя.

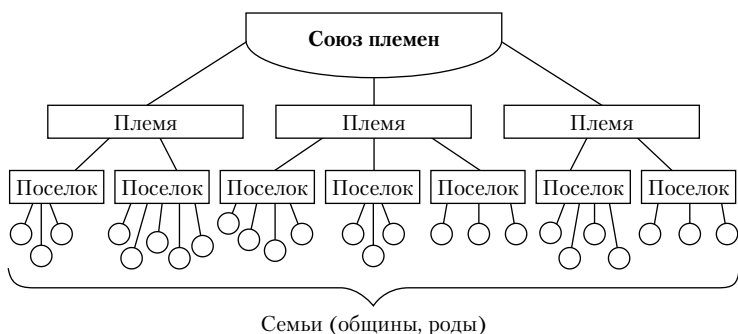


Рис. 1.1. Структура первобытного общества

**Органы управления в первобытном обществе.** В отличие от животного сообщества, жизнь которого основывается на биологических законах, человеческое организовано гораздо сложнее: наряду с биологическими люди начинают руководствоваться и социальными законами, а управление их жизнью осуществляется специальными органами.

В первобытном обществе существовало шесть органов управления. Кратко их охарактеризуем.

1. **Старейшины.** Это предводители или главы семей (общин, родов). Старейшиной становился зрелый человек, об-

ладавший особыми личностными качествами: жизненным опытом или мудростью, которая приходит с годами, умением предвидеть события, организационным талантом, волей. Старейшину не выбирали. Им становились фактически, т.е. все сородичи признавали, что данный человек выделяется среди них, его уважали, слушались и даже почитали. Помимо участия в общественном производстве, старейшина организовывал повседневную жизнь рода, рассматривал споры.

2. **Совет старейшин.** Когда было необходимо принять важное решение, затрагивающее жизнь всего поселка, предводители всех семей (родов) собирались вместе и по очереди высказывали свое мнение. Совет старейшин разрешал споры между родами, согласовывал действия семей общины в проведении сельскохозяйственных работ, решал санитарно-гигиенические вопросы с целью снизить уровень эпидемиологической опасности.

3. **Вожди** — в основном это главы племен. Ими становились люди, отличавшиеся особыми качествами: силой, храбростью, ловкостью, сильной волей, умением предвидеть наступление врага и защищаться от него. Если в земледельческих районах в мирное время главенствовал в основном старейшина, а значимость вождя резко возрастала только в период войн, то у северных народов, постоянно боровшихся за улучшение жизненных условий, вожди всегда играли ведущую роль.

4. **Советы вождей.** Они собирались для решения вопроса о том, продолжать затянувшуюся осаду или возвращаться домой, а также для выработки тактики боя.

5. **Собрание всех взрослых членов (воинов).** В Средиземноморье собирали именно всех взрослых. В северных племенах созывали только воинов. Вопросы, выносимые на собрание, всегда были очень важными: о начале войны, заключении мира, передислокации с места стоянки, осуждение соплеменника, бросившего поле боя, и др. Как правило, вестник предводителя племени созывал людей по поселку (лагерю) громким голосом. Собравшиеся рассаживались рядами, а на особом возвышении располагались старейшины (вожди). Главный вождь сам или через вестника провозглашал единоличное или совместное с другими вождями решение.

6. **Жрецы (колдуны, ведуны, гадалки, знахари, шаманы).** Не зная многого о мире и ежедневно убеждаясь

в силе природы, люди боялись ее проявлений. Помогая «задобрить» богов с помощью культовых обрядов и жертвоприношений, жрецы давали людям уверенность в том, что природа будет к ним благосклонна.

Органы управления в первобытном обществе представлены на рис. 1.2.

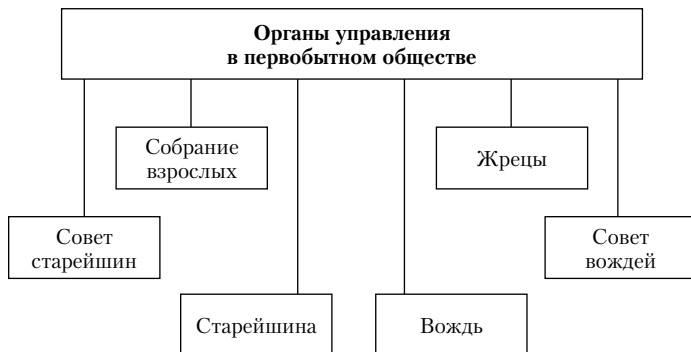


Рис. 1.2. Органы управления в первобытном обществе

На более поздней стадии развития первобытного общества органы управления начинают занимать более высокое положение в обществе. Это проявлялось не только в том, что управленцы потребляли больше материальных продуктов, но и в их жилище, одежде и других внешних атрибутах власти, а также особом психологическом отношении к ним людей.

Постепенно общество отходит от принципа равенства в работе и в быту, возникают различия в занятиях и состоянии людей. Управленческий труд выделяется в особую категорию. На смену органам управления первобытного общества приходит *государство*.

### Это надо запомнить

1. Первобытное общество — это не статичное, а развивающееся, хотя бы медленным темпом, общество. В процессе его развития и совершенствования орудий труда можно наблюдать три стадии разделения труда:

- 1) скотоводство отделилось от земледелия;
- 2) выделилось ремесло;
- 3) появилась торговля.

2. Потребление, ранее основанное на принципе равенства, постепенно становится неравным. В частности, люди, осуществлявшие власть в первобытном обществе, имели больший материальный достаток.

3. Первобытное общество имело структуру. Выделялись роды (семьи, общины), которые объединялись во фратрии (поселки), а они в свою очередь — в племена, составлявшие союзы племен, которые становились прообразом народности.

4. Власть в первобытном обществе принадлежала органам управления: старейшинам, вождям, советам старейшин, советам вождей, собраниям всех взрослых (воинов), жрецам.

5. На более поздней стадии развития первобытного общества вожди начинают занимать более высокое положение. Это проявляется не только в большем материальном продукте, который они потребляют. Их выделяют также жилище, одежда и другие внешние атрибуты власти, а также особое психологическое отношение людей.

## 1.2. Происхождение государства

Лучшее государственное устройство для любого народа — то, которое сохранило его как целое. Особенности и основные достоинства этого государственного устройства коренятся в породивших его обычаях.

*М. Монтень*

Первые государства на Земле, как считают археологи, возникли в V—IV тысячелетиях до н.э. на территории Северо-Восточной Африки. Затем процесс создания государств распространился на средиземноморский бассейн и далее.

Как мы уже знаем, от собирательства, занятия охотой и рыболовством, т.е. от *присваивающего* хозяйства, люди постепенно перешли к хозяйству *производящему* — скотоводству и плужному земледелию. Этот процесс, по данным археологии и этнографии, начался 10—12 тысяч лет назад и продолжался у разных народов несколько тысячелетий. Он получил название *неолитическая революция*, поскольку произошел в эпоху позднего неолита (нового каменного

века), на рубеже перехода к эпохе бронзы, когда человек научился выплавлять и употреблять сначала «мягкие» металлы (медь, олово, бронзу, золото, серебро), а затем и железо. Эти стадии, а также овладение культурой земледелия и скотоводства прошли все народы и племена, вставшие на путь государственно-правовой жизни.

Однако остается дискуссионным вопрос, почему люди перешли к производящей экономике. Одни ученые связывают это с увеличением народонаселения по мере развития человеческого общества и сокращением продукта для потребления, даваемого природой. Другие обращают внимание на то, что в тот далекий период на Земле произошла экологическая катастрофа. Наступило похолодание, и люди уже не могли получать от природы продукт для потребления в необходимом объеме с прежней легкостью. Чтобы не умереть с голоду, его нужно было производить. Как бы то ни было, начавшийся процесс производства продуктов способствовал быстрому прогрессу хозяйства: помимо продукта, необходимого для существования, появился излишек. Это привело к еще большему росту населения, развитию ремесла, искусства, возникновению первых городов, письменности.

Экономический прогресс общества позволил освободить от участия в материальном производстве людей, которые занимались управлением. Происходит как бы четвертое разделение труда: наряду с появлением земледелия, скотоводства, ремесла и торговли в качестве особого направления выделяется управленческая деятельность. Ее суть заключается в организации жизни людей, разрешении проблем, общих для всех проживающих на данной территории людей. Появляется **государство**.

Вопрос о происхождении государства давно интересует человечество. Немало выдающихся умов создали множество теорий, предлагая свое понимание процесса происхождения государства. Мы укажем только на некоторые из них<sup>1</sup>.

В разных регионах земного шара процесс создания государства шел по-разному.

В Древнем Египте, где на берегах Нила вначале жили кочевые племена, люди постепенно перешли к оседлой

---

<sup>1</sup> Всего существует 15 теорий происхождения государства. См. подробнее: *Кашанина Т.В.* Происхождение государства и права. М., 2003. Гл. 2.

жизни. Они приобретали трудовые навыки, научились справляться с ежегодными наводнениями, распределять воды Нила на более обширные территории с помощью каналов и водоподъемных устройств. В силу своей сложности и трудоемкости ирригационные работы требовали эффективного управления. Их стали осуществлять специально поставленные люди, способные не только организовать выполнение необходимых работ и устранить возможные препятствия, но и контролировать весь ход ирригационного строительства. Считают, что именно эти «организаторы» впоследствии начали брать на себя решение и других общих для всех людей вопросов и стали государственными служащими. Таким образом, здесь в создании государства главным оказался **ирригационный фактор**.

Сходный климат существовал и в Передней Азии, где возникло Вавилонское царство. Только к концу весны на равнину вдоль двух больших рек Тигра и Евфрата приходит влага, а в течение многих месяцев на ней стоит невыносимая жара. И здесь, как и в Египте, требовались огромные усилия, чтобы обратить болота, образованные разливами, и высыхающие после разливов степи в цветущие сады и нивы. Кроме того, ирригационные сооружения необходимо всегда поддерживать, а это могли осуществлять только специально поставленные люди.

В Древней Греции процесс создания государства происходил иначе. Каменистая почва, подходящая для разведения овец и коз, была малопригодна для земледелия. Рост населения заставил людей обратить особое внимание на море, явившееся источником многих благ. Море давало возможность установить и поддерживать связи с Египтом и Передней Азией, обмениваться продуктами с людьми, их населявшими. Было очень важно эффективно организовать свое производство и грамотно построить отношения с соседями по региону. Занимались этим, как мы знаем, старейшины, которые, по мере увеличения населения, становились царями. Вот почему в этом регионе Земли процесс создания государства пошел по **патриархальному типу**, т.е. по типу разрастания кровнородственной семьи, а царь уже становился «отцом» (патриархом) всего народа.

Становление государства в Древней Италии несколько отличалось от древнегреческого. Основную часть ее терри-

тории занимали горы и леса. Земли, пригодной для занятия земледелием, было мало. Климат более сырой и холодный, море в Италии не такое приветливое, как в Греции (восточное побережье слишком бурное, его берега неприступны, на западном также мало удобных бухт). Вот почему латиняне (римляне) были народом, у которого изначально была велика роль старейшин. Но вскоре (вероятно, в связи с увеличением населения и нехваткой продуктов питания), когда необходимо было захватывать новые земли, жизнью стали заправлять выборные вожди. Однако в Древнем Риме влияние «отцов» крупных семей и в дальнейшем оставалось значительным.

**Фактор насилия** был главным при образовании государства у германских племен. Край, где проживали вестготы, вандалы, франки и другие германские племена, отличался суровыми условиями: холод, труднопроходимые леса, многочисленные болота, глинистая почва, непригодная для земледелия, делали производительный труд крайне неэффективным. Материальный продукт был очень скудным. Вот почему эти племена непрестанно воевали между собой, и воинственность германцев передавалась из поколения в поколение. Наиболее опытные, удачливые и богатые воины собирали дружину, вооружали, содержали ее и производили опустошительные набеги. Среди этих воинов выделялся вождь, который был прообразом короля. В конце концов, варвары разрушили Римскую империю, на обломках которой создали собственные государства.

К X в. государственность возникла почти на всей территории Европы. Приходят к государственности и славяне. Но и здесь процесс имел свои особенности. Славяне жили в еще более неблагоприятных природных условиях, чем германцы. Резко континентальный климат, более низкая среднегодовая температура и очень короткий период для земледелия и заготовки кормов, бесконечные просторы, изолировавшие славян от других народов, не способствовали быстрому развитию этих племен. Однако общение с другими народами, хотя и очень слабое, показывало: с помощью государства жизнь людей может быть организована лучше. Вот почему русские князья, в частности, пригласили на царствование Рюриковичей, которые уже принесли с собой государственный опыт управления жизнью людей. Процесс проникновения опыта государственной жизни от более



развитых народов к менее развитым можно назвать **диффузионным**.

Следует отметить, что с упрочением государственности в Европе она все более и более распространяется среди других народов, еще не перешедших к государственной жизни. Колонизация народов, проводимая Англией, Францией, Испанией, а позднее и Россией (переселение русских в Сибирь, на Дальний Восток), сопровождалась передачей опыта государственно-правовой жизни этим народам.

Процесс возникновения государства изображен на рис. 1.3.

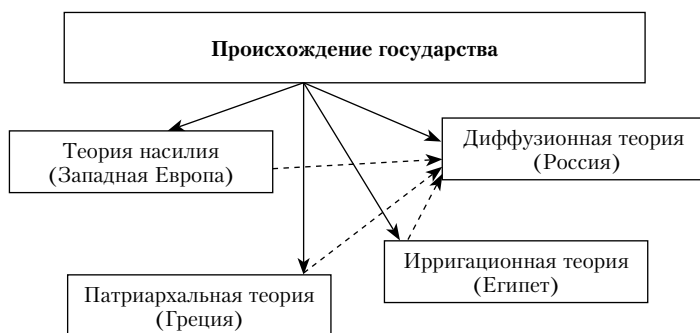


Рис. 1.3. Возникновение государства

### Это надо запомнить

1. Процесс образования государства является длительным. Государство появляется постепенно и только тогда, когда в результате непрерывного совершенствования орудий труда общество накапливает определенную долю богатства, позволяющую освободить от участия в производстве некоторую группу людей, дав им возможность заниматься только управлением.

2. Разные народы приходят к государственности в разное время: одни раньше, другие позже. Дело в том, что материальная база для образования государства создается у разных народов в разное время в силу отличных климатических, географических и природных условий проживания.

3. В процессе образования государств у одних народов оказываются преобладающими одни факторы (например, ирригация), а у других — совершенно иные (например, насилие).

4. Некоторым народам передают свой опыт и помогают обрести государственность страны, уже убедившиеся в эффективности государства как социального явления.

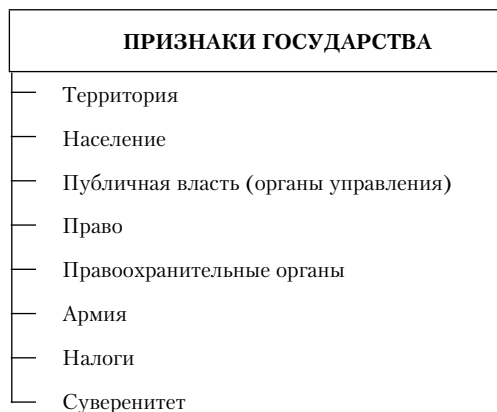
### 1.3. Понятие и признаки государства

Главные основы государства — хорошие законы и хорошие войска; хорошие законы бессильны там, где нет хороших войск, там же, где есть хорошие войска, необходимы хорошие законы.

*Н. Макиавелли*

Термин «государство» может быть использован в двух значениях: во-первых, для выделения страны как географического образования и, во-вторых, для обозначения организации политической власти. В данном случае мы будем вести речь о государстве как об организации политической власти, существующей в определенной стране.

Государство — это довольно сложное социальное образование. Помимо него, в обществе существует множество социальных объединений, таких как партии, массовые движения, профсоюзы, религиозные и другие организации. Чтобы отличить государство от других общественных объединений, выделим его существенные признаки (рис. 1.4).



*Рис. 1.4. Признаки государства*

1. **Территория.** Это пространственная основа государства. Она включает *сушу, недра, водное и воздушное пространство* и др. Без территории государства не существует, хотя со временем она может изменяться (уменьшаться после поражения в войне или увеличиваться в процессе завоеваний). Территориальная принадлежность человека выражается в таких терминах, как «подданный», «гражданин», «иностранец», «лицо без гражданства». На своей территории государство осуществляет независимую власть и имеет право защищать ее от внешнего вторжения со стороны других государств.

2. **Население.** Его составляют люди, проживающие на территории государства. Население государства может состоять из одного народа (нации) или быть многонациональным, как, например, в России, где проживают более 60 наций. Стабильность в государстве и его поступательное развитие возможны, если отношения между нациями будут добрососедскими, а не конфликтными. Чтобы все нации в государстве жили в мире и согласии, к каждой из них необходимо относиться одинаково, не ущемляя и не давая преимуществ. В свою очередь, каждая нация, помня о своих интересах, не должна стремиться к доминированию и решению национальных проблем за счет других народов.

3. **Публичная власть.** Публичная власть иначе называется общественной, т.е. властью, способной организовать жизнь большой массы людей.

**Власть — это способность влиять на людей в нужном направлении или способность подчинять своей воле.**

Такие властные отношения устанавливаются между населением и особым слоем людей, который им управляет. В отличие от первобытного общества управление в государстве осуществляют специально обученные люди: чиновники (бюрократы, управленцы, политическая элита). Деятельность по управлению делами общества очень сложна. Достаточно сказать, что в процессе управления чиновникам приходится иметь дело со многими людьми, для каждого из которых преобладают только свои интересы. И все эти интересы нужно пытаться учесть. Вот почему помимо выдающихся интеллектуальных качеств управленцам необходимо иметь глубокие знания об обществе.

Государственная власть осуществляется с помощью государственных органов и учреждений. Все они составляют

единую систему, называемую государственным аппаратом. К важнейшим его элементам относятся законодательные и исполнительные органы. Правители меняются, а государственные органы остаются (за исключением случаев уничтожения государства в результате его захвата или гражданской войны).

Помимо *государственной* власти, различают *партийную*, *религиозную*, *производственную* (принадлежит главе фирмы или предприятия), *школьную* (в руках директора школы), *групповую* (в классе ею обладает староста, хотя фактическим лидером может быть и другой ученик), *семейную* (главенствует один из родителей, может быть, бабушка) и другие виды власти. Государственная власть отличается от указанных видов тем, что она *всеобща*, *общеобязательна* и *универсальна*, т.е. распространяется на всех людей, проживающих на территории государства, и способна решать любые вопросы общественной жизни.

Виды власти приведены на рис. 1.5.

**4. Право.** Это система общеобязательных правил поведения. В отличие от правил поведения, существовавших в первобытном обществе и обеспечиваемых силой общественного принуждения (например, покинувшего поле боя изгоняли из племени), *правовые нормы охраняются силой*

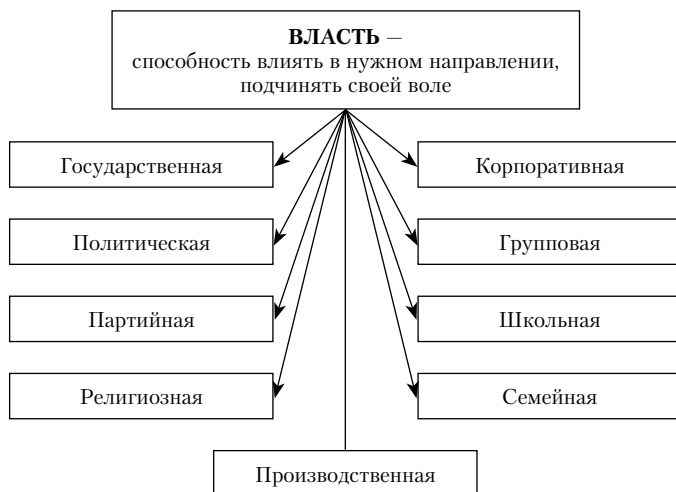


Рис. 1.5. Виды власти

*государства*, т.е. специальными государственными органами. Это их первое отличие.

Второе состоит в том, что если правила поведения в первобытном обществе вырабатывались постепенно самим обществом (обычаи, традиции, мифы, обряды, ритуалы и др.), то *правовые нормы формируются государственными органами*. С этой целью в современных государствах образуются законодательные органы. Правовые нормы устанавливают, что именно можно делать, а что — запрещено.

Согласно Конституции РФ каждый гражданин имеет право на образование, т.е. он может решать, какую ему приобрести профессию и специальность, где это лучше сделать, за чей счет (государства, предприятия, на котором он предполагает работать, родителей). Но он не вправе бросить учиться, не закончив даже девяти классов (основную школу), поскольку необразованные граждане создают проблемы не только для себя, но и для всего общества (не могут полноценно участвовать в общественном производстве, а следовательно, получать доход и поэтому склонны к совершению преступлений). Таким образом, государство стремится направить поведение людей в определенное русло, чтобы все живущие на его территории чувствовали себя безопасно и комфортно.

**5. Правоохранительные органы.** Составляют особую систему, в которую входят *суды, прокуратура, милиция, органы безопасности, внешняя разведка, налоговая полиция, таможенные органы* и др. Необходимы любому государству, потому что государственная власть осуществляется с помощью норм права или конкретных распоряжений (приказов), носящих императивный характер. Если к власти проявляется неуважение или нормы права не исполняются, с помощью правоохранительных органов применяются меры принуждения (санкции), предусмотренные в нормах права. Например, граждане, не уплатившие установленные налоги со своих доходов, подвергаются штрафу, а если это носит неоднократный характер, могут быть привлечены к уголовной ответственности.

Также функцией правоохранительных органов является предупреждение негативных явлений в обществе. Так, если подросток замечен в употреблении наркотиков или совершении кражи, пусть даже и мелкой, его поставят на учет

в отделение милиции и будут контролировать его, одновременно подсказывая, как лучше построить свое поведение и какие последствия его ожидают в противном случае. Или если гражданин, выезжая из России, берет с собой предметы, запрещенные для вывоза, ему не только придется с ними расстаться, но и заплатить штраф.

**6. Армия.** *Необходима для защиты территориальной целостности государства.* Как правило, пограничные споры и военные конфликты возникают между соседними государствами, но современное вооружение делает возможным нападение и захват территории стран, находящихся далеко от государства-агрессора. Вот почему вооруженные силы являются необходимым признаком любого государства.

Армия должна быть готова отразить любую агрессию. Ее содержание и обеспечение боеготовности требует значительных материальных затрат. Замечено, что если расходы на армию несоразмерно велики для страны, жизнь ее граждан не отличается достатком (бывший СССР, Ирак, Ливия, Северная Корея и др.).

**7. Налоги.** *Это обязательные платежи с получаемых гражданами и организациями доходов.* Их размеры и сроки уплаты устанавливает государство, издавая законы. Налоги необходимы для содержания государственных органов, армии, выплаты пенсий, пособий многодетным семьям, безработным, инвалидам. В нашей стране именно за счет налоговых средств финансируются образование, наука, культура, здравоохранение, ликвидируются последствия чрезвычайных происшествий и стихийных бедствий.

Сбор налогов — довольно трудная задача для любого правительства. Дело в том, что многие граждане находят разнообразные причины, чтобы не платить их. Одни считают налоги очень большими, другие — несправедливыми, третьи — уверены, что могут сами распорядиться этими деньгами лучше государства. Однако государство ежедневно должно решать массу задач (содержать школы, выплачивать пенсии, пособия, заработную плату, строить дороги и т.п.). Вот почему государство не может полагаться только на сознательность налогоплательщиков и либо взыскивает налоги принудительно (например, с заработной платы), либо применяет к неплательщикам жесткие санкции.

**8. Суверенитет.** Это независимость государства при решении внутренних и внешних вопросов его жизни. Иными словами суверенитет означает *самостоятельность, неподчиненность, неподотчетность государства кому-либо.*

Различают внутренний и внешний суверенитет. *Внутренний суверенитет* означает, что государственная власть может решать вопросы жизни страны исключительно по своему усмотрению. *Внешний суверенитет* позволяет государству строить взаимоотношения с другими странами, основываясь на своих интересах. В международных отношениях суверенитет выражается в том, что власти данного государства не обязаны юридически подчиняться другим государствам.

Однако полный или абсолютный суверенитет государства имели на заре цивилизации. С развитием человечества государственный суверенитет становится все более и более относительным или ограниченным.

Подводя итоги, мы можем дать определение государства. В кратком виде оно похоже на формулу:

**Государство = Власть + Население + Территория**

Более развернутое определение выглядит следующим образом.

**Государство — это организация публичной власти, действующая в отношении всего населения на закрепленной за ним территории, использующая право и специальный аппарат принуждения.**

### **Это надо запомнить**

1. Термин «государство» употребляется в двух значениях:

- государство — это страна на карте мира;
- государство — это организация власти, направляющей жизнь людей в определенное русло.

2. Государство — это не единственная организация. Существует множество объединений людей: политические партии, массовые движения, религиозные организации, профсоюзы и др.

3. Государство — это особая организация, отличающаяся следующими признаками: наличием территории, населения, публичной власти, права, правоохранительных органов, армии, налогов и суверенитета.

## 1.4. Классификация государств

Сколько бы ни было родов государственного строя — для нации существует только один — таким всегда было и всегда останется свободное государство.

Ф. Бэкон

Как мы уже знаем, государственность существует несколько тысячелетий. За это время одни государства исчезли с лица Земли, другие существенно видоизменились, а также появились новые. Общество постоянно развивается. Не остается неизменным и государство.

Попробуем классифицировать все существовавшие государства по различным признакам (критериям).

**А. Исторический (временной) критерий.** Различают четыре группы государств:

- Древнего мира;
- средневековые;
- Нового времени;
- современные.

Количественное сравнение этих групп позволяет сделать вывод о значительном развитии государственности. Если раньше государства занимали только небольшую часть нашей планеты, то сейчас более 200 стран занимают практически всю территорию Земли.

**Б. Экономический критерий, или способ производства материальных благ.** Характеризуется тем, какие орудия труда использовали люди, как распределяли произведенные ими материальные блага. От того, какой класс стоял у власти и какая экономика существовала на том или ином этапе человеческого развития, зависит и характер государства. По этому признаку все государства можно разделить также на четыре группы:

— *рабовладельческое государство*. Его экономический базис составляла собственность рабовладельцев не только на орудия и средства производства, но и на работников — рабов. Именно рабы, их *физическая (мускульная) сила* являлась основой для создания материальных благ;

— *феодалное государство*. Такое название произошло от слова «феод», означавшего кусок земли, земельный надел. И действительно, экономическую основу феодального



государства составляла *собственность на землю* и неполная собственность на крепостных крестьян;

— *буржуазное государство* (от франц. bourgeois — «горожанин»). В городах развивалась промышленность. Основной производств материальных благ стала *собственность на промышленные средства производства*;

— *социалистическое государство*. Ранее считалось, что в нашей стране был построен социализм. Однако это оказалось неверным. Социалистическое государство по всем показателям (экономическим, политическим, нравственным и др.) должно быть выше буржуазного. В этом отношении наиболее продвинутыми государствами считаются скандинавские страны (Швеция, Финляндия, Норвегия).

**В. По устройству государственной власти** государства делятся на монархии и республики.

**Монархия** (от греческого корня «моно») означает, что правит один человек. Отличительные признаки монархии:

- существование единоличного главы государства;
- монарх обладает всей полнотой власти;
- власть в государстве передается путем наследования;
- монарх правит бессрочно;
- монарх не несет юридической ответственности за ошибки своего правления.

В древние и средние века практически все государства были монархиями, причем монархиями *абсолютными*, в которых власть принадлежала монарху безраздельно. В настоящее время гораздо чаще встречаются монархии *ограниченные*, когда власть монарха не является безграничной и значительную роль играет парламент. Некоторые промышленно развитые страны (Великобритания, Швеция, Бельгия и др.) являются ограниченными монархиями, в которых эта форма правления существует скорее формально, в силу традиции. Какой-либо значимой роли в этих странах монархи не играют, а управление страной осуществляют парламент, правительство во главе с премьер-министром.

**Республика** (от лат. res publica — «общее дело») возникла позже монархии, однако эта форма устройства государственной власти широко распространена в современном обществе. Наряду с главами государства и правительства в республике создается парламент — государственный орган, представляющий народ. Республика обладает следующими признаками:

- власть в государстве осуществляется не одним лицом, а системой органов;
- власть делится на законодательную (парламент), исполнительную (правительство) и судебную;
- в формировании органов государства участвует народ (выборы);
- парламент и президент избираются на определенный срок;
- высшие должностные лица несут юридическую ответственность за свои ошибки.

Ключевыми органами в республике являются президент и парламент. Если согласно конституции государства президент сам формирует правительство и играет более значительную роль по сравнению с парламентом, такую республику мы называем *президентской* (например, в США). Если же правительство формируется парламентом и несет ответственность перед ним, а не перед президентом, это *парламентская* республика (например, в Италии).

**Г. По территориальному устройству** государства бывают унитарными и федеративными.

**Унитарное государство** имеет следующие основные признаки:

- территория разделена на административные единицы (районы, провинции и т.п.), имеющие равный правовой статус;
- существует единое гражданство;
- принимаются единые законы и другие нормативные акты, действующие на всей территории государства.

Унитарными государствами являются Украина, Польша, Франция, Норвегия и ряд других. Такая форма устройства характерна для стран, имеющих небольшую территорию и однородный национальный состав.

**Федерация** — это добровольное объединение нескольких ранее самостоятельных государственных образований в единое государство (Россия, США, Бразилия, ФРГ и др.). Хотя федеративное государство — это довольно сложное и многоликое объединение, можно выделить общие признаки, присущие всем федерациям:

- территория состоит из субъектов или частей (областей, штатов, земель и т.п.), которые, не являясь государствами в полном смысле слова, обладают определенной самостоятельностью (например, любой регион России имеет право самостоятельно заключать внешнеторговые договоры);

— для выражения интересов субъектов федерации создается специальный государственный орган (обычно им является одна из палат парламента). В России это Совет Федерации, в США — Сенат, в Германии — Бундесрат;

— в федерации можно иметь двойное гражданство. Например, в США граждане обладают как общегосударственным гражданством Соединенных Штатов, так и гражданством отдельного штата, где они проживают (гражданство штата Массачусетс, гражданство штата Флорида и т.д.). В России существует только единое общегосударственное гражданство Российской Федерации;

— субъекты федерации могут принимать свои законы в пределах своей компетенции. Важно, чтобы они не противоречили федеральным законам.

В Конституции РФ записано, что Россия является федеративным государством.

Классификация государств, данная по различным признакам, приведена на рис. 1.6.



Рис. 1.6. Виды государств

### Это надо запомнить

1. По временному критерию различают следующие государства: Древнего мира, средневековые, Нового времени и современные.

2. По экономическому критерию можно выделить рабовладельческое, феодальное, буржуазное и социалистическое государства.

3. По устройству государственной власти государство может быть монархией либо республикой.

4. По территориальному устройству государства бывают унитарными и федеративными.

## 1.5. Роль государства в жизни общества

Государство — не что иное, как намордник для умирения плотоядного животного, называющегося человеком, для придания ему отчасти травоядного характера.

*А. Шопенгауэр*

По мнению ученых, человечество существует более 300 тысяч лет. И только последние пять тысяч лет, т.е. меньше 2% этого исторического пути, пройдено людьми, объединившимися в государство. И все-таки, несмотря на свою «молодость», государство смогло проявить себя как эффективное средство организации жизни.

Рассмотрим, в чем состоит назначение государства и какова его роль в жизни общества.

1. Государство *решает общие дела* или управляет людьми, проживающими на его территории. Какими бы разными ни были люди, все они хотят, чтобы не было войны и голода, хотят спокойно ходить по улицам, воспитывать детей, быть здоровыми и т.п. Вот почему задачей государства является сохранение существующего общественного порядка, а также контроль выполнения определенных видов деятельности, необходимых для развития общества в целом.

С развитием общества количество общих дел увеличивается. Наши запросы постоянно возрастают, связи между людьми становятся более тесными и разнообразными. Так, если в древнем мире к числу общих дел относились оборона страны, захват чужих территорий, ирригация, борьба

с эпидемиями, то в средние века государство берет на себя строительство дорог, культовых учреждений, отправлени религиозных культов. Появляется почта, зарождается благотворительная деятельность. В современном обществе роль государства стала еще более значительной — это организация работы транспорта, связи, информационное обслуживание, развитие космонавтики, выплата пенсий, пособий многодетным, безработным, содержание школ, больниц, библиотек, домов культуры, охрана окружающей среды и др.

2. Государство является арбитром в разрешении социальных споров (национальных, классовых, религиозных, производственных, споров между отдельными организациями и гражданами). Еще в древности, оценив, что война или грубая сила — не лучший способ разрешения конфликтов, люди стали искать третью силу для разрешения споров. В первобытном обществе ей стал совет старейшин или вождей. Сейчас роль третьей силы выполняет государство, возлагая эти функции на специально созданные судебные органы.

3. На государство возлагается и обязанность урегулирования внешних конфликтов. Для этой цели требуются эффективная организация обороны страны и поддержание дипломатических отношений между государствами.

4. Государство устанавливает определенный правопорядок и обеспечивает его, в том числе с помощью принуждения. Это может выражаться в наложении уголовного наказания. Так, например, если подросток, достигший 14 лет, во время драки причинит кому-либо тяжкие телесные повреждения, по приговору суда его могут на определенный срок лишить свободы, определив в колонию для несовершеннолетних.

Санкции, которые вынуждено применять государство, могут быть самыми разными. Если ученик, например, изрежет ножом парту, с его родителей через суд будет взыскана ее стоимость. Наказывается и безбилетный проезд в общественном транспорте и т.д.

Говоря о роли государства более конкретно, рассмотрим те функции, которые оно выполняет. Различают внутренние и внешние функции государства.

**Внутренние функции** — это основные направления деятельности государства по управлению внутренней жизнью страны.

Среди них можно выделить:

— *экономическую функцию* (определение налогов, выдача кредитов, установление льгот, строительство дорог,

развитие транспорта, связи, выработка программ развития страны и др.);

- *политическую функцию* (проведение референдумов, выборов, формирование государственных органов, защита конституционного строя, суверенитета страны, издание законов и др.);

- *социальную функцию* (установление минимальной заработной платы, пенсий, пособий, стипендий, выделение необходимых средств на здравоохранение и др.);

- *правоохранительную функцию* (рассмотрение споров, борьба с правонарушениями, применение санкций и др.);

- *экологическую функцию* (разработка природоохранного законодательства, закрытие предприятий, загрязняющих природную среду, наложение штрафов и др.);

- *функцию борьбы с последствиями стихийных бедствий;*

- *другие функции.*

**Внешние функции — это основные направления деятельности государства на международной арене.**

К ним относятся:

- *военная функция.* Эта функция была особенно важной на более ранней стадии развития государства. Сейчас государства стараются решать свои проблемы цивилизованным путем, проводя переговоры. Кроме того, существует целый ряд международных организаций (ООН, ОБСЕ и др.), которые занимаются разрешением конфликтов между государствами и стараются не допустить их военного столкновения;

- *дипломатическая функция.* В основном осуществляется с помощью специальных представительств (посольств и консульств), находящихся за границей. Их задачей является поддержание добрососедских отношений между странами, улучшение взаимопонимания и сотрудничества во всех областях межгосударственных связей;

- *функция поддержки мирового правопорядка (внешнеполитическая).* Реализации этой функции способствует Совет Безопасности — постоянный орган ООН. Поддержке стабильности и безопасности в мире содействуют и региональные международные организации, например Лига арабских государств, Организация африканского единства и др.;

- *внешнеэкономическая функция.* В современном мире ни одна из стран не может прожить изолированно и самостоятельно производить абсолютно все, что необходимо ее населению. Любой стране выгодно специализироваться на добыче тех полезных ископаемых, которыми она богата, и производить соответствующую продукцию в обмен на то,

что производить своими силами невыгодно или невозможно в силу климатических условий или отсутствия соответствующих природных богатств;

— *функция культурного сотрудничества*. Осуществляется на основе как двусторонних, так и многосторонних договоров между странами. Эти вопросы решают и неправительственные организации, например Международная шахматная федерация, Олимпийский комитет. В рамках ООН культурную деятельность координирует ЮНЕСКО. Культурным сотрудничеством занимаются и частные организации. Например, с их помощью в Москве побывали такие звезды мирового музыкального искусства, как Майкл Джексон и Мирей Матье, оперная певица Монсеррат Кабалье, Rolling Stones и Deep Purple и др.

Роль государства в жизни общества схематично изображена на рис. 1.7.



Рис. 1.7. Функции государства

### Это надо запомнить

1. Назначение государства в обществе состоит в:
  - решении общих дел;
  - разрешении социальных споров;
  - урегулировании внешних конфликтов;
  - установлении правопорядка и обеспечении его, в том числе с помощью принуждения.
2. Функции государства — это основные направления его деятельности.
3. Функции государства делятся на внутренние и внешние.
4. Внутренние функции — это основные направления деятельности государства по управлению жизнью страны. К ним относятся: экономическая, политическая, социальная, правоохранительная, экологическая и другие функции.
5. Внешние функции — это основные направления деятельности государства на международной арене. Среди них выделяются такие функции, как оборона, дипломатическая деятельность, поддержка мирового правопорядка, внешнеэкономическая деятельность и культурное сотрудничество.

## 1.6. Государственный режим или характер государства

Для того чтобы познать свойства государства, необходимо предварительно изучить склонности, аффекты и нравы людей.

*Т. Гоббс*

У государства, как и у людей, есть характер. Проявляется он в том, как публичная власть взаимодействует с населением. Характер государства выражается в его государственном режиме.

**Государственный режим — это совокупность методов и способов практического осуществления государственной власти.**

Иными словами, государственный режим характеризует способ общения власти с населением, показывает, допускаются ли население к управлению делами государства и в какой мере.

На протяжении многовековой истории человечества характер государства не мог не изменяться. И если на ранних стадиях общественного развития государственности власть больше заботилась о себе и своих интересах, сегодня она



вынуждена считаться с интересами народа, его желанием участвовать в управлении делами общества.

Можно выделить шесть видов государственного режима. Расположим их последовательно в зависимости от возрастания степени свободы, которой пользуются люди, живущие в государстве.

1. *Деспотический режим*. Существовал, например, в Египте времен фараонов, Вавилоне, Ассирии, в России при Иване Грозном. При деспотии власть осуществляется исключительно одним лицом. Некоторые управленческие дела оно перепоручает другому лицу, который пользуется особым доверием (например, визирь на Востоке).

Воля деспота произвольна, и иной раз самовластие граничит с самодурством. Главное в деспотическом государстве — повиновение, исполнение воли правителя.

При деспотии жестоко подавляются любая самостоятельность, недовольство, возмущение и несогласие подвластных. Санкции, применяемые при этом, потрясают воображение своей суровостью (повешение на площади, забивание камнями, сожжение, четвертование, колесование и др.). Власть стремится к наглядному применению наказания, чтобы внушить страх и обеспечить повиновение.

Деспотический режим характеризуется полнейшим бесправием подданных.

2. *Тиранический режим* также основан на единоличном правлении и характеризуется наличием наместника. Как правило, тирания устанавливалась в процессе территориальных завоеваний (Римская, Османская империи и др.), сопровождавшихся не только физическим и моральным насилием над людьми, но и насилием над религией и обычаями народа. Так, в Османской империи в буквальном смысле вырезали часть населения, противившуюся насаждению ислама.

Власть тирана жестока. Стремясь подавить сопротивление и внушить людям страх, он казнит не только за выраженное неповиновение, но и за обнаруженный умысел. Тираническая власть воспринимается народом как гнет, а тиран — как угнетатель, мучитель.

3. *Тоталитарный режим* (всеохватывающая власть) существовал в бывшем СССР, сейчас — на Кубе, в Северной Корее, Ираке. В странах Западной Европы был распространен в средние века.

Суть тоталитарного режима проявляется в контроле власти за всеми сторонами жизни человека. Контролиру-

ются не только взгляды человека на общественное устройство, но даже его личная жизнь. И если убеждения человека не совпадают с установками власти, к нему применяются меры принуждения. Вспомним, что, например, А. И. Солженицын отбывал заключение в лагерях только за то, что написал с фронта письмо другу, в котором высказал сомнения в правильности политики И. В. Сталина.

Вождь является центром тоталитарной системы. Его положение подобно положению Бога. Он объявляется самым мудрым и непогрешимым, справедливым, постоянно думающим о благе народа.

В тоталитарном государстве человек ограничивается в правах и свободах, хотя формально они могут быть провозглашены в конституции.

Разновидностью тоталитаризма считается фашизм. Его характерной особенностью является притеснение людей по национальному признаку.

4. *Авторитарный режим* является более мягким по сравнению с описанными видами режима. Такой режим существовал в СССР в период правления Л. И. Брежнева, М. С. Горбачева.

При авторитарном режиме власть не так откровенно попирает права и свободы человека. Например, власти не осмелились заточить в тюрьму академика А. Д. Сахарова за его взгляды, в частности за осуждение войны в Афганистане. Андрей Сахаров был сослан в г. Горький, где проживал в обычной квартире под неусыпным контролем КГБ СССР, без права выезда из города.

При авторитаризме может существовать парламент. Однако он не играет в государстве никакой роли. Реально общественная жизнь направляется партийным (религиозным) руководством.

Центральная власть принимает решения, не учитывая мнение народа, поэтому для их реализации необходимо принуждение. Вот почему в таком государстве мощные карательные органы (милиция, органы безопасности) и армия.

5. *Либеральный режим* существует в тех странах, где сложились рыночные отношения. В качестве примера можно привести промышленно развитые страны Европы и США. Такой режим устанавливается сейчас в России.

Либеральное государство не только провозглашает права и свободы, но и создает условия для их использования.

В либеральном государстве существует множество партий разной политической направленности, даже оппозиционные.

Государственные органы формируются на основе свободных выборов, когда каждый человек имеет право выразить свое мнение относительно того или иного кандидата.

Государственная власть осуществляется на основе принципа разделения на законодательную, исполнительную и судебную, которые контролируют друг друга. Такой подход уменьшает возможность злоупотребления властью.

6. *Демократический режим* — более развитый и свободный. Такой режим наиболее развит в скандинавских странах (Швеция, Финляндия, Норвегия).

Главным отличительным признаком демократии является решение многих государственных вопросов с учетом мнения народа, выраженного на референдумах, в ходе опросов, с помощью народных инициатив. В процессе принятия решений учитывается воля не только большинства, но и меньшинства (путем компромиссов).

Отличительные признаки демократического государства — высокий уровень жизни, гуманизм и нравственность людей.

Государственные режимы можно представить в виде «лестницы», по которой постепенно, по мере создания соответствующих экономических, политических, культурных и нравственных условий, поднимаются народы мира (рис. 1.8).



Рис. 1.8. Государственные режимы

### Это надо запомнить

1. Государственный режим — это совокупность методов и способов практического осуществления государственной власти (или иначе — способ властвования).

2. Различают шесть видов государственных режимов: деспотический, тиранический, тоталитарный, авторитарный, либеральный и демократический.

3. На первых стадиях развития государства применение находят крайне жесткие государственные политические режимы: деспотический, тиранический, тоталитарный. По мере развития общества на смену им приходят более мягкие режимы: авторитарный и затем либеральный. Истинно демократический режим — это режим будущего.

4. Каждое государство последовательно и постепенно переходит от одного вида режима к другому. Скачки здесь не допустимы.

## 1.7. Государственный аппарат

Благосостояние государства обеспечивают не те деньги, которые оно отпускает чиновникам, а те, что оно ежегодно оставляет в карманах граждан.

*И. Этвес*

**Государственный аппарат — это система государственных органов, осуществляющих управление обществом.**

Государство выполняет, как мы уже знаем, множество функций. Вот почему государственный аппарат имеет очень сложное строение и состоит из большого количества государственных органов, каждый из которых отвечает за свой «участок» работы.

**Понятие государственного органа.** Государственный орган *имеет властные полномочия*, т.е. право давать указания, имеющие обязательный характер. Указания бывают *конкретными* (или *индивидуальными*), направленными к отдельным гражданам, а также *нормативными*, которые касаются сразу многих граждан, организаций. Так, например, если гражданин С. получает распоряжение управы соответствующего муниципального округа Москвы убрать свою старую машину, хранящуюся во дворе дома как ме-

таллолом, это указание следует признать индивидуальным. Однако постановление правительства г. Москвы о сносе «ракушек» (легких гаражей для автомобилей) относится уже к разряду общеобязательных.

За нарушение распоряжений компетентных государственных органов могут *применяться санкции* (штраф, лишение свободы и др.).

Каждый государственный орган состоит из *государственных служащих, которые должны действовать только в пределах своей компетенции*.

**Классификация государственных органов.** Государственные органы многообразны. По характеру выполняемых задач их можно разделить на три группы: законодательные, исполнительные и правоохранительные. Координацию их работы и обеспечение слаженности действий осуществляет президент — глава государства.

**Законодательные органы.** Формируются путем выборов. Именно на основе всеобщих, прямых, равных выборов, осуществляемых путем тайного голосования, народ дает депутатам право представлять свои интересы и осуществлять государственную власть. Таким способом парламенты создаются только в развитых государствах. В остальных странах законодательную власть осуществляет глава государства (монарх, президент, председатель правящей партии и др.), хотя формально и там могут создаваться парламенты.

В России парламент называется *Федеральным Собранием*.

В краях, областях, республиках также имеются законодательные органы, которые могут называться по-разному. Чаще всего используются такие названия, как дума и законодательное собрание.

Главная задача законодательных органов состоит в том, чтобы *разрабатывать и принимать законы*, регулирующие основные стороны жизни общества (например, в 1996 г. был принят Уголовный кодекс РФ<sup>1</sup>).

**Исполнительные органы** составляют в государстве наиболее многочисленную и разветвленную систему. Все действия соответствующих органов должны быть основаны на законе и направлены на исполнение законов. Отсюда их название — исполнительные.

<sup>1</sup> См.: Федеральный закон от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ.

Носителем высшей исполнительной власти во многих странах является *президент*. Одновременно он же является главой государства. Ему подчиняется *правительство*, которое во главе с председателем управляет страной. Существует также целая система *министерств* (например, Министерство обороны РФ, Министерство иностранных дел РФ и др.).

В субъектах РФ повседневную жизнь людей организуют *администрации областей, краев* (в республиках — *правительства*).

Исполнительные органы повседневно решают насущные проблемы людей, хорошо знают настроение граждан и поэтому могут высказывать свои предложения по урегулированию тех или иных социальных вопросов.

**Правоохранительные органы** обеспечивают защищенность граждан и организаций от противоправных действий.

Особую группу в системе правоохранительных органов составляют *судебные органы*. К ним относятся Конституционный Суд РФ, суды общей юрисдикции и арбитражные суды. Суды выполняют правоохранительную функцию только в тех случаях, когда они защищают права человека от противоправных посягательств. Вообще задачи судов намного шире: они рассматривают любые споры о праве и выступают органами правосудия.

Существует множество и других правоохранительных органов. Назовем некоторые из них.

*Прокуратура* — орган, который ведет надзор за соблюдением прав и свобод граждан, за исполнением законов со стороны организаций. Помимо этого, прокуратура представляет и отстаивает в суде государственные интересы (не случайно ее называют «оком государевым»). Осуществляя уголовное преследование в суде, прокурор выступает в качестве государственного обвинителя. И наконец, прокуратура ведет расследование наиболее опасных преступлений.

*Милиция* — это орган, который призван охранять законность и общественный порядок. На милицию возлагается обязанность по пресечению и предупреждению преступлений, розыск скрывшихся лиц, а также расследование преступлений.

*Органы государственной безопасности* стоят на страже национальных интересов страны. Они выявляют посягательства на конституционный строй.

*Нотариат* — это система органов, в функции которых входит удостоверение имущественных сделок (купли-продажи домов, квартир, земельных участков и др.), оформление наследственных прав и т.д.

*Адвокатура* — это добровольное объединение лиц, занимающихся адвокатской деятельностью, которая осуществляется за вознаграждение. Задача адвокатов — оказание юридической помощи гражданам и организациям. Они дают юридические консультации, составляют заявления, жалобы и другие документы правового характера, защищают интересы граждан по уголовным и гражданским делам.

Структура государственного аппарата представлена на рис. 1.9.



Рис. 1.9. Государственный аппарат в Российской Федерации

**Это надо запомнить**

1. Государственный аппарат — это система государственных органов, осуществляющих управление обществом.

2. Государственный орган — это часть государственного аппарата, служащие которого в пределах своей компетенции имеют властные полномочия и могут применять санкции за их нарушение.

3. Государственные органы делятся на три группы: законодательные, исполнительные и правоохранительные.

4. Президент является главой государства.

5. Главной задачей законодательных органов является создание законов. Высший законодательный орган (парламент) России называется Федеральным Собранием. Парламент состоит из двух палат: Совета Федерации и Государственной Думы.

6. Исполнительные органы призваны претворять законы в жизнь. К их числу относятся Правительство РФ, министерства, федеральные службы и агентства, администрации краев, областей (правительства республик в составе России).

7. Правоохранительные органы создаются для защиты граждан и организаций от противоправных действий. К ним относятся прокуратура, милиция, органы государственной безопасности, нотариат. Особое место в ряду правоохранительных органов занимают судебные органы.



## Глава 2

# ПРАВО

### 2.1. Социальные нормы

Лучшие законы рождаются из обычаев.

*Ж. Жубер*

Известно, что все мы очень разные и даже двух одинаковых людей найти невозможно. Однако модель поведения людей достаточно единообразна: они учатся, поступают на работу, покупают продукты в магазине, заключают браки и т.д. Такое поведение является распространенным, массовым, правильным, а следовательно — нормальным.

В самом широком смысле «норма» означает образец, стандарт или правило поведения.

Все нормы, используемые людьми, делятся на две группы.

**А. Несоциальные нормы.** Регулируют взаимоотношения человека с природой, техникой и представляют собой специфический язык общения людей с природой, материальными объектами. На протяжении многих лет обучение в школе сводилось в основном к изучению именно несоциальных норм (иногда представленных в виде формул). Назовем только некоторые из них:

- *математические нормы* (площадь прямоугольника равна произведению двух его сторон);

- *физические нормы* (все тела подчиняются закону всемирного тяготения);

- *химические нормы* (при взаимодействии неорганических кислот с щелочами образуются соль и вода);

- *физиологические нормы* (в холодное время года мы одеваем более теплую одежду);

- *биологические нормы* (заболев гриппом, лучше остаться дома, чтобы не заразить других);

— *климатические нормы* (даже теплой осени на смену придет холодная зима);

— *технические нормы* (чтобы воспользоваться электроустройством, нужно обязательно воткнуть вилку в розетку);

— *сельскохозяйственные нормы* (чтобы посевы не погибли от засухи, их необходимо орошать);

Игнорирование указанных норм чревато для человека негативными последствиями со стороны сил природы и техники.

**Б. Социальные нормы** — это правила поведения, регулирующие отношения между людьми.

В повседневной жизни люди используют большое количество разнообразных социальных норм. Знания о социальных нормах человек получает в семье, в школе, общаясь с другими людьми, из теле- и радиопередач, книг и т.п. К числу социальных норм относятся следующие.

1. *Ритуалы (обряды)* — правила поведения, заключающиеся в символических действиях. Другими словами, ритуал — это церемония, демонстративное действие, имеющее целью внушить людям определенные чувства. Так, «последний звонок» в школе не только символизирует вступление во взрослую жизнь, но и вызывает грусть при прощании с детством.

2. *Мифы* — образные истории, былины, сказки, басни в определенной степени также регулируют поведение людей. Они подталкивают читателя, слушателя к осмыслению различных ситуаций и на своем примере учат тому, что можно, а что нельзя, что хорошо, а что плохо.

3. *Обычаи* — это общепринятые правила поведения, исторически сложившиеся на протяжении жизни нескольких поколений. Соблюдая обычаи, люди даже не задумываются о том, что изначально их появление было связано с какими-то жизненно важными именно для этого народа закономерностями. Этим и объясняется наличие разных обычаев у разных народов.

4. *Религиозные нормы* — это правила поведения, которые устанавливаются церковью и регулируют поведение верующих. Эти нормы охраняются церковными санкциями, которые для верующего человека могут быть даже более значимыми, чем меры государственного принуждения. Так, истинно религиозный человек скорее предпочтет тюрьму, чем отлучение от церкви. К религиозным санкциям относятся и Страшный суд, и пребывание в аду и др. Следует

отметить, что такие религиозные нормы, как христианские заповеди (не убей, не укради и др.), носят общечеловеческий характер и в том или ином виде отражены практически во всех мировых религиях.

5. *Правовые нормы* — это обязательные для всех правила поведения, охраняемые силой государственного принуждения. Они регулируют наиболее значимые стороны нашей жизни (управление государством, собственность, применение труда, взимание налогов, охрану окружающей среды, наказание за совершение преступлений и др.). Поскольку несоблюдение этих обязательных правил может нанести обществу значительный вред, за их нарушение государство устанавливает особо суровые санкции.

6. *Моральные (нравственные) нормы* — это правила поведения, определяющие, что есть добро, а что — зло; духовные и душевные качества, необходимые человеку. В качестве примера можно привести моральную норму, обязывающую заботиться о младших, помогать престарелым. В любом коллективе не любят подлецов, завистников или сплетников. В качестве санкций за нарушение моральных норм может последовать общественное осуждение, презрение.

7. *Политические нормы* формулируются различными политическими партиями, носят самый общий характер и имеют вид лозунгов и призывов, понятных всем. Их доходчивость и простота позволяют партиям привлекать сторонников. «Всем бесплатное жилье!» — лозунг коммунистов. «Всем достойную заработную плату, чтобы каждый мог купить себе жилье!» — призывают, в свою очередь, демократы. Любой человек вправе решить, какие призывы соответствуют ему в большей степени.

8. *Нормы этикета* — это правила обхождения с окружающими людьми, формы их приветствий и обращений к ним, манеры, учтивость. Другими словами, нормы этикета показывают, как должен вести себя в обществе вежливый, воспитанный человек.

Вот некоторые примеры таких норм:

- подарок можно оценивать только положительно;
- неприлично интересоваться стоимостью подарка;
- во время спектакля дурным тоном считается не выключить мобильный телефон.

9. *Эстетические нормы* определяют гармонию, соответствие чего-либо нашему чувству прекрасного, красивого,

изящного. Так, человек, обладающий элементарным вкусом, не может одновременно одеть пиджак и тренировочные брюки, галстук и кроссовки.

Совокупность перечисленных норм составляет правила человеческого общежития (рис. 2.1). Любой человек, не желающий оказаться в обществе «белой вороной», должен их соблюдать.



Рис. 2.1. Виды социальных норм

**Соотношение права и морали.** Вопрос о том, как соотносятся эти виды социальных норм, далеко не праздный.

Сфера нравственности охватывает внутренний мир человека. Каждый из нас подчиняется неким внутренним нравственным законам, ощущает «голос» совести, подсказывающий правильный путь.

**Мораль — это совокупность представлений общества о том, что хорошо, а что — плохо, что есть добро, а что — зло.**

Попробуем выяснить, что есть *общего* у права и морали.

1. И право, и мораль — это социальные нормы, т.е. правила поведения, упорядочивающие отношения между

людьми. Каждый из нас испытывал на себе одновременно действие и норм права, и норм морали.

2. Обе разновидности социальных норм имеют одну и ту же цель — урегулирование отношений в обществе.

3. Эта цель достигается с помощью одних и тех же средств — установлением возможного и обязательного поведения человека.

Однако право и мораль имеют и серьезные *различия*.

1. Правовые нормы создаются или санкционируются государством, поэтому они выражают государственную волю. Мораль, наоборот, создается всем обществом и не нуждается в признании государства. В самом деле, человек узнает о добре и зле не столько из текстов законов, сколько из общения с другими людьми.

2. Правовые нормы обеспечиваются государственным принуждением, за их неисполнение предусмотрены различные наказания, применяемые правоохранительными органами государства. Мораль обеспечивается силой общественного воздействия, иногда не менее действенного, чем государственные санкции. Сравните, что для человека более страшно — потерять друзей или заплатить штраф?

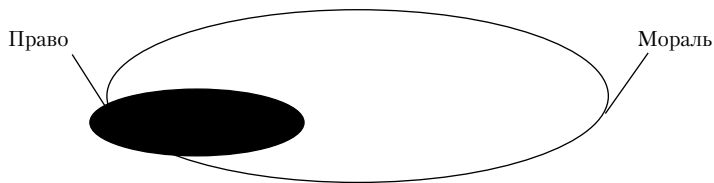
3. Правовые нормы зафиксированы в специальных актах государства, определенным образом систематизированы. Моральные нормы не имеют четких форм выражения, нигде не учитываются, не обрабатываются, а существуют только в сознании людей.

4. Если право в основном оперирует понятиями прав и обязанностей, законного — незаконного, наказуемого — ненаказуемого, то мораль — категориями добра и зла, похвального и постыдного, честного и бесчестного, благородного и подлого.

5. По сравнению с правом мораль предъявляет к человеку неизмеримо более высокие требования; она способна подвигнуть людей на самопожертвование, проявление героизма.

6. Мораль регулирует гораздо более широкий круг отношений, чем право. Однако наряду с тем, что отдельные ситуации оцениваются как со стороны права, так и со стороны морали, к некоторым областям права мораль не имеет отношения. Так, правила голосования на избирательном участке строго регулируются законом, но вряд ли входят в сферу морали.

Соотношение права и морали приведено на рис. 2.2.



*Рис. 2.2. Соотношение права и морали*

Право и мораль не являются антиподами, они поддерживают и дополняют друг друга, упорядочивая отношения между людьми. Так, мораль осуждает большинство видов преступлений и тем самым дополнительно удерживает людей от их совершения. Если кому-то и удастся избежать наказания, предусмотренного законом, то спрятаться от угрызений совести невозможно.

Однако иногда закон вступает в противоречие с нормами морали. Например, если мать оставляет своего ребенка в роддоме, с точки зрения морали она совершает недостойный поступок, хотя законом это не преследуется.

### **Это надо запомнить**

1. Норма — это правило поведения людей.
2. Нормы делятся на две группы: несоциальные и социальные.
3. Несоциальные нормы — это правила поведения, регулирующие отношение человека к природе, технике.
4. Несоциальными нормами являются: математические, физические, химические, физиологические, биологические, климатические, санитарно-гигиенические, технические, сельскохозяйственные и другие нормы.
5. Социальные нормы регулируют поведение между людьми.
6. К числу социальных норм относятся: ритуалы (обряды), мифы, обычаи, религиозные, правовые, моральные, политические, нормы этикета, эстетические нормы.
7. Мораль — это совокупность представлений общества о том, что хорошо, а что — плохо, что есть добро, а что — зло.
8. В большинстве случаев мораль и право совпадают.

## 2.2. Роль права в жизни общества

Людям необходимы даже самые дурные законы, ибо, не будь их, люди пожрали бы друг друга.

*Этикур*

**Понятие права.** Современный человек не представляет себе жизнь без права. Если отменить правовые нормы, каждый из нас будет вправе действовать так, как ему заблагорассудится. Это будет напоминать хор, в котором каждый его участник поет свою песню.

Право регулирует широкий круг вопросов нашей жизни, но не все. Многие вопросы мы способны разрешить сами. В самом деле, разве необходимы юридические нормы для того, чтобы решить, кого выбрать в качестве друга, кого полюбить, что читать, как проводить свободное время? Если графически изобразить то, какое место в нашей жизни занимает право, приблизительно это будет выглядеть следующим образом (рис. 2.3).



Рис. 2.3. Место права в жизни общества

**Значение права в различных сферах жизни.** На первый взгляд, занимая скромное место в нашей жизни, в обществе право играет *главную роль* потому, что регулирует *самые важные* общественные отношения (см. рис. 2.4). Право представляет собой очень сильное оружие, ведь за правовыми нормами стоит государственное принуждение, т.е. возможность применения санкций. И если бы мы вдруг с помощью законов стали решать большинство вопросов общественной жизни, как это было при тоталитаризме, то, сами того не замечая, оказались бы словно за колючей проволокой, строем чеканя шаг.

Какие же основные вопросы нашей жизни регулируются с помощью права? И какова его роль в различных сферах общественной жизни?



**Рис. 2.4. Роль права в различных сферах общественной жизни**

Попытаемся, видя перед собой конкретных людей, занимающихся конкретными делами, как бы препарировать общество и определить, какие существуют сферы (стороны) нашей жизни.

1. *Политическая сфера* жизни людей включает в себя все, что связано с управлением обществом (определение программ его развития, деятельность политических партий и других общественных объединений, формирование государственных органов и определение их компетенции, взаимоотношения между нациями, классами и другими общественными группами, существующими в государстве, а также с другими государствами и т.д.). Право максимально регулирует именно эту сторону жизни общества.

2. *Экономическая сфера* связана с производством, распределением, обменом и потреблением созданных трудом человека благ. Экономика способна к саморегулированию, но и в этой сфере право не остается безучастным. Однако степень его участия по сравнению с политической сферой гораздо меньше.

3. *Социальная сфера* связана с удовлетворением насущных потребностей человека (работать, есть, пить, одеваться и т.п.). В конечном счете здесь все направлено на повышение благосостояния людей. Причем это касается не только работоспособных людей, находящихся в активной форме, но и тех, кто не способен прокормиться своим трудом: детей, учащихся, пенсионеров, безработных, инвалидов, беженцев, переселенцев и др. Задача права в этой области весьма неблагоприятна



и состоит в том, чтобы взять материальные средства у одних (работающих) и передать их другим (находящимся в трудном положении), т.е. устанавливать пенсии, пособия, стипендии.

4. *Духовная сфера* включает в себя все, что связано с наукой, культурой, образованием, отправлением религиозных культов, самопознанием, нравственностью, этикетом и др. По сравнению с вышеназванными сферами общественной жизни здесь право используется незначительно: установление стандартов образования, размеров финансирования образования, культуры, науки, регистрация религиозных объединений и др.

Несмотря на то что политика имеет очень большое значение, основой жизни общества является экономика. Если экономика носит примитивный характер, никакие свободные выборы и референдумы не позволят накормить людей, повысить их благосостояние. Тем более в этом случае не будет рассматриваться вопрос о необходимой социальной защите, т.е. о повышении пенсий, пособий, стипендий. «Золушками» в такой ситуации останутся образование, наука и культура.

В дальнейшем нам предстоит более подробно разобраться в том, какое воздействие оказывает право на нашу жизнь, в частности на экономику, которая в современный период и в нашей стране становится рыночной. Мы должны будем ответить на вопрос, зачем с помощью права регулировать экономическую жизнь в стране и какие конкретно ее стороны подлежат такому урегулированию.

### **Это надо запомнить**

1. Право регулирует наиболее важные вопросы общественной жизни.

2. В общественной жизни можно выделить четыре сферы: политическую, экономическую, социальную и духовную.

3. Политическую сферу жизни право регулирует в максимальной степени.

4. Экономическая сфера способна к саморегулированию, и поэтому здесь роль права сводится только к установлению рамок, ограничений.

5. В социальной сфере главная задача права состоит в защите неблагополучных слоев общества и установлении им пенсий, пособий, стипендий.

6. Духовная сфера жизни подвергается воздействию со стороны права в самой минимальной степени.

7. Основой жизни общества является экономика.

### 2.3. Понятие права и его признаки

Цель, которую ставят себе люди, объединенные законами, сводится к образованию общественной власти для предотвращения и пресечения насилия и несправедливости отдельных лиц.

*Г. Мабли*

**Социальные нормы первобытного общества.** Право существовало не всегда. В первобытном обществе такого понятия не было. Жизнь людей регулировалась в основном с помощью обычаев. Большое значение имели и другие социальные нормы (ритуалы, обряды, мифы, религиозные нормы). Моральные нормы в то время не находили широкого применения, ведь первобытный человек еще не осознавал такие понятия, как «жалость», «добро», «справедливость». И все-таки в том далеком прошлом применялись моральные нормы: соплеменники осуждали и изгоняли из племени воина, покинувшего поле боя.

Первобытное общество было однородным. Всех объединяла основная задача: не погибнуть от голода, холода, подстерегающих опасностей. Но постепенно люди научились снижать свою зависимость от природы, сея злаки, приручая животных и т.п. В результате в распоряжении людей оказалось не просто больше пищи, а ее количество превратилось в необходимый для выживания минимум. Избыточный продукт присваивался теми, кто выделялся из общей массы соплеменников (по физическим, интеллектуальным качествам, жизненному опыту, умению предвидеть развитие событий и т.д.), а именно вождями и их приближенными (родственниками, членами дружины). Общество перестало быть однородным. Оно разделилось на правящих и управляемых. Обычаи как средства регулирования перестали отвечать потребностям изменившейся жизни. На смену им пришло право.

**Способы возникновения права.** Конечно, право возникло не в один день, процесс его формирования проходил постепенно. Можно выделить два способа его происхождения.

1. Управляющие, обладавшие военной и экономической силой, стали *приспосабливать, изменять уже существовавшие обычаи*. Так, если раньше убийство любого человека ка-

ралось смертью (действовал принцип талиона: «око за око, зуб за зуб»), в дальнейшем за убийство человека из низшего слоя (слоя управляемых) можно было откупиться, например, зерном. Убийство господина непременно каралось смертью.

2. Несколько позднее *правила поведения стали специально создаваться* правящими группами, в которых находили отражение прежде всего их интересы. Например, по законам Древнего Рима раб признавался собственностью господина.

Таким образом, возникновение права, так же как и государства, связано с переходом общества из первобытного состояния в цивилизованное. На первом этапе право является скорее придатком, инструментом тех, у кого в руках оказалась государственная власть.

Сегодня право — это достояние всего общества, поскольку в нем находят отражение интересы большинства людей.

**Признаки права.** В отличие от других социальных норм право характеризуется рядом специфических признаков. Рассмотрим их.

1. *Право состоит из норм, т.е. правил поведения, которые являются обязательными.* Это означает, что нормы права распространяют свое действие на территорию всей страны, на все население. Обязательность правовых норм означает их неуклонное исполнение независимо от отношения к ним человека. Другие социальные нормы не являются обязательными для всех. Так, религиозные нормы отличаются для лиц, исповедующих разные религии (христианство, буддизм, ислам, иудаизм). Эстетические нормы приемлют только те люди, чьим вкусам они созвучны, а политические нормы применимы для членов той или иной политической партии и людей, разделяющих ее установки.

2. *Исполнение норм права обеспечивается и охраняется государством.* Конечно, большинство правовых норм исполняется и соблюдается добровольно. Но за каждой нормой *потенциально* стоит возможность государственного принуждения к исполнению, а также ответственность за ее нарушение. Устанавливая нормы права, государственная власть должна быть готова проводить их в жизнь, в том числе и мерами государственного принуждения. Если по каким-то причинам это не получается, юридические нормы превращаются в пожелания, с которыми мало кто считается.

Применение мер государственного принуждения не означает принуждения в физическом смысле. Спектр таких мер достаточно широк: это может быть штраф, возложение обязанности возместить причиненный вред, а также меры, близкие по характеру к моральным, — замечание, выговор и т.п.

К сожалению, далеко не все нормы права претворяются людьми в жизнь по их внутреннему убеждению. Иной раз правовые предписания реализуются только потому, что за ними стоит государство, которое может в любой момент применить санкции за нарушение норм права (например, некоторые пассажиры платят за проезд в транспорте только потому, что боятся контролера).

*3. Нормы права выражены в официальной форме, т.е. закрепляются в юридических документах. Значительная их часть формулируется в законах.*

Все другие социальные нормы (обычаи, моральные, эстетические и др.) передаются на словах либо путем копирования поведения других людей. В самом деле, где закреплено, что старшие должны помогать младшим или что при встрече знакомого человека нужно здороваться? Нигде. В свою очередь, с нормами права мы знакомимся, прочитав какой-либо документ, в котором они зафиксированы. Если вы хотите узнать права и обязанности ученика школы, откройте Типовой устав общеобразовательного учреждения (школы, колледжа).

*4. Юридические нормы отличаются определенностью, ясностью и точностью. С их помощью можно достаточно точно, детально фиксировать требования, предъявляемые к поведению людей, его рамки. Стиль норм права предельно сжат, краток. В качестве примера приведем ст. 58 Конституции РФ: «Каждый обязан сохранять природу и окружающую среду, бережно относиться к природным богатствам». Смысл этой формулировки понятен и дошкольнику. Если для сравнения рассмотреть норму морали: «Старшие должны помогать младшим», что это означает применительно к школьникам: помочь первокласснику донести портфель до дома, решить трудную для него задачу, поделиться булочкой, защитить от хулиганов? Ясности, определенности мы не видим.*

*5. Право — это система норм, причем система разветвленная и довольно согласованная. Одни группы норм регулируют налоги (налоговое право), другие — применение труда (трудовое право), третьи — наказания за пре-*

ступления (уголовное право) и т.д. Нормы права специализируются на регулировании какой-либо стороны нашей жизни (приблизительно так же, как специализируются учителя на преподавании того или иного предмета) и поэтому действуют в единстве. Изучив курс «Основы государства и права», человек уже может правильно ориентироваться во всех областях жизни общества.

На основании указанных признаков можно дать следующее определение права.

**Право — это система обязательных правил поведения, закрепленных в официальных документах, охраняемых силой государственного принуждения.**

**Назначение права в обществе.** Право — это необходимый признак любого государства. Оно существует уже не одно столетие. Такой внушительный срок говорит о том, что право выполняет очень важную роль в обществе. В чем же она выражается?

Во-первых, право — это явление мировой культуры (как, впрочем, и религия, и мораль) и в присущей ему нормативной форме *закрепляет духовные ценности*, накопленные человечеством (народовластие, разделение властей, права и свободы человека и др.).

Во-вторых, право — это *мощное средство воспитания людей*. Устанавливая запреты (например, на совершение преступлений), меры поощрения за то или иное поведение (например, нашедший клад может претендовать на получение 25% его суммы) или предписания действовать так, а не иначе (например, платить налоги), право направляет человека по тому пути, по которому идет основная масса людей, формирует положительное поведение человека.

В-третьих, право — *это средство контроля* за поведением людей: если человек оступился, совершил правонарушение, с помощью права (применения санкции) его поведение можно скорректировать.

**Главное назначение права состоит в том, чтобы упорядочить общественную жизнь, обеспечить ее стабильность, устойчивость.**

Если мы знаем, что заработанные деньги никто не отнимет и наше материальное благополучие зависит от нас, мы будем заинтересованы работать старательно и эффективно. Если успешная учеба позволит в дальнейшем выбрать престижную профессию и получить высокооплачиваемую работу, наше прилежание будет возрастать.

**Право вытесняет явления, опасные для человека, его жизни, здоровья, нравственности, экономического благополучия.**

Оно защищает, охраняет нас от вредных влияний со стороны кого бы то ни было путем установления деяний, за совершение которых применяются жесткие меры наказания.

**Обеспечение свободы, утверждение справедливости, исключение произвола из жизни общества — вот чего мы ждем от права.**

Не случайно слово «право» имеет один корень с такими словами, как «правда», «правовое», «справедливость».

**Объективное и субъективное право.** Выше мы говорили о праве как о социальном явлении или, иначе, об объективном праве, которое в принципе от каждого из нас не зависит.

Слово «право» имеет и второе значение: субъективное право, т.е. вытекающая из закона возможность человека сделать что-либо, например потребовать возврата вещи, принадлежащей ему по праву собственности, или поступить в институт, набрав на вступительных экзаменах нужное количество баллов. Между этими двумя значениями существует тесная связь. Субъективные права (а также обязанности) возникают на основе объективного права.

### **Это надо запомнить**

1. Право существовало не всегда. В первобытном обществе права не было. Жизнь людей регулировалась с помощью обычаев, ритуалов, обрядов, мифов, религиозных норм.

2. Право появилось тогда, когда общество стало неоднородным и разделилось на управляющих и управляемых.

3. На первых этапах право в основном выражало волю меньшинства, т.е. управляющих. На современном этапе право выражает интересы большинства людей.

4. Право — это система обязательных правил поведения, закрепленных в официальных документах, охраняемых силой государства.

5. Основное назначение права в обществе состоит в том, чтобы упорядочить жизнь общества, а также вытеснить отрицательные явления из нашей жизни, охранять нас от вредных влияний кого бы то ни было.

6. Различают объективное право (систему норм, выраженную в официальных документах) и субъективное (свобода или возможности человека, вытекающие из закона).

## 2.4. Формы выражения права. Законодательство

Законы пишутся для обыкновенных людей, поэтому они должны основываться на простых правилах здравого смысла.

*Т. Джефферсон*

**Форма права — это то, из чего мы черпаем знания о праве, это способ формирования, закрепления права.**

Выделяют три основные формы или три способа закрепления права (используется также термин «источники права»).

1. *Обычай (обычное право)* — это самый древний источник права. Само право как социальное явление зародилось в значительной мере в результате приспособления обычаев к интересам правящих групп. Так, первые законы древнего мира, а также средних веков, по существу, были сводами обычаев отдельных племен (Законы XII таблиц, «Салическая правда», Саксонское зеркало, «Русская правда»).

**Обычаи — это правила поведения, сложившиеся исторически, выражающие какие-либо жизненные закономерности и в силу этого охраняемые государством.**

На их основе решались спорные ситуации правителями, судьями, всеми должностными лицами. Таким образом, они получали признание уже в качестве норм права и за их нарушение, т.е. за неисполнение судебных решений, в которых они выражались, налагались санкции.

В ходе исторического развития обычаи постепенно вытесняются другими юридическими источниками. Однако и в настоящее время, хотя и незначительно, обычаи все-таки принимаются во внимание. Так, рассматривая дело о разводе и решая, с кем из родителей оставить детей, чаще всего суд склоняется в пользу матери. Подобного рода решения принимаются на основе обычая, согласно которому в основном воспитанием детей занимается мать.

2. *Юридический прецедент (прецедентное право)* — более распространенная форма права. Он встречался еще в древнем мире, господствовал в средневековье. В настоящее время играет главную роль в Великобритании и в странах, в которых развито англосаксонское (общее) право.

**Юридический прецедент — это решение по конкретному делу, ставшее образцом для рассмотрения аналогичных дел.**

Чаще всего прецеденты создают судьи (судебные прецеденты).

Прецедент появляется тогда, когда дело требует разрешения, а закона на этот случай нет, как нет и обычая. И тогда судья делает вывод о том, обязано ли данное лицо вернуть вещь другому лицу или нет, кто из этих лиц является должником, а кто — наследником, какое наказание наложить на виновного и т.п.

Конечно, судья должен принимать решение исходя из логики и здравого смысла, разумности, своего жизненного опыта и моральных устоев. Сначала судья мысленно формулирует вывод (норму права) по конкретному делу, а затем облачает его в форму приговора или судебного решения. Но для того, чтобы другие судьи им воспользовались, нужна информированность о данном судебном решении. Вот почему обычно, если прецедент создается судом высшей инстанции, он публикуется.

В России прецеденты широко не используются.

*3. Нормативные акты* — это уже более позднее творение человеческого разума. Данный способ закрепления правовых норм начинает использоваться в основном в Новое время. В этот период в европейских государствах появляются представительные органы власти (парламенты), которые по мере развития демократии вместе с другими государственными органами все в большей степени занимаются созданием правовых норм.

Результатом правотворческой деятельности государственных органов является нормативный акт. Из нормативного акта мы можем узнать, что можно делать, а что — запрещено. Там же содержится указание на санкции, которые могут быть применены со стороны государства в случае несоблюдения норм права.

**Понятие нормативного акта.** Эту форму выражения права можно определить следующим образом.

**Нормативный акт — это документ правотворческого органа, содержащий юридические нормы.**

Нормативный акт как форма выражения права получает все большее распространение даже в тех странах, где традиционно важную роль играют другие источники права (в странах Британского Содружества Наций, в арабских странах). Дело в том, что нормативный акт — очень эффективная форма права, и вот почему.

Во-первых, в отличие от обычаев, которые формируются столетиями, нормы права с помощью нормативных актов могут быть довольно быстро изданы или отменены.



Во-вторых, в нормативных актах нормы права могут быть сформулированы точно и определенно. Содержание обычая иногда бывает трудно понять, а прецедент еще нужно «привязать» к аналогичному случаю, что весьма непросто.

В-третьих, все нормативные акты «подчиняются» Конституции РФ, т.е. не должны ей противоречить, что исключает опасность произвола в разрешении конкретных ситуаций. Обычаи и прецеденты не объединяются в какую-либо иерархическую систему и действуют сами по себе.

**Виды нормативных актов.** Нормативные акты делятся на виды в зависимости от их юридической силы, которая определяется тем, какое место в системе государственного аппарата России занимает орган, издавший тот или иной нормативный акт. Чем выше «ступенька», которую занимает государственный орган, тем выше юридическая сила нормативного акта, им издаваемого.

Таблица 2.1

### Виды нормативных актов

Наименование государственного органа	Вид нормативного акта
Государственная Дума	Законы: а) конституционные; б) обыкновенные
Президент	Указы
Правительство	Постановления
Министерства	Инструкции
Думы (законодательные собрания) республик, краев, областей	Законы: а) республиканские; б) краевые; в) областные
Правительства республик, администраций краев, областей	Постановления

**Понятие закона.** Среди приведенных в табл. 2.1 видов нормативных актов особое место занимают законы.

**Законы — это нормативные акты, принятые в особом порядке органами законодательной власти, регулирующие важнейшие стороны жизни страны и обладающие высшей юридической силой.**

Законы образуют стержень правовой системы. В России они принимаются Государственной Думой, одобряются Советом Федерации и подписываются Президентом РФ. Такой сложный порядок вступления законов в силу необходим

для того, чтобы исключить создание скороспелых, непродуманных, а то и ошибочных документов.

Законы делятся на две группы:

— *конституционные законы*, регулирующие наиболее важные вопросы общественной жизни. Они развивают и детализируют положения Конституции РФ (например, федеральные конституционные законы от 17 декабря 1997 г. № 2-ФКЗ «О Правительстве Российской Федерации», от 21 июля 1994 г. № 1-ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации» и др.). Конституционные законы не должны противоречить Конституции РФ;

— *обыкновенные (текущие федеральные) законы*, принимаемые для урегулирования всех остальных важных вопросов жизни общества (например, Федеральный закон от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах», Гражданский кодекс РФ<sup>1</sup>, Налоговый кодекс РФ<sup>2</sup> и др.). Текущие законы не должны противоречить Конституции РФ и федеральным конституционным законам.

Отдельная разновидность текущих законов — *кодексы* (от лат. *codex* — «книга»), которые представляют собой сложные систематизированные акты. Как правило, в кодексе в определенном порядке располагаются все или самые главные нормы какой-нибудь отрасли права. Так, в Уголовном кодексе РФ собраны все нормы о преступлении и наказании, а в Гражданском кодексе РФ — самые важные нормы, регулирующие имущественные отношения.

**Принятие законов.** Законы появляются на свет в результате сложной и большой работы, которой занято много людей. Принятие закона — это процесс, растянутый во времени (как правило, занимает не менее шести месяцев).

**Законодательный процесс — это процедура принятия законов государства.**

В каждом государстве законодательный процесс имеет свои особенности, однако можно выделить общие черты процедуры принятия законодательного акта.

1. В любом государстве первой стадией законодательного процесса является *законодательная инициатива* — право

<sup>1</sup> См.: Часть первая — Федеральный закон от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ; часть вторая — Федеральный закон от 26 января 1996 г. № 14-ФЗ; часть третья — Федеральный закон от 26 ноября 2001 г. № 146-ФЗ; часть четвертая — Федеральный закон от 18 декабря 2006 г. № 230-ФЗ.

<sup>2</sup> См.: Часть первая — Федеральный закон от 31 июля 1998 г. № 146-ФЗ; часть вторая — Федеральный закон от 5 августа 2000 г. № 117-ФЗ.

определенных органов и должностных лиц ставить вопрос о принятии законов и вносить их проекты на рассмотрение парламента. Законодательный орган (парламент) обязан их рассмотреть. Обычно правом законодательной инициативы обладают президент, премьер-министр, правительство, депутаты парламента, высшие суды, субъекты федерации. Как видим, круг таких субъектов является достаточно узким.

2. Следующей стадией является *подготовка законопроекта*. Сначала этим занимается орган, выступивший с законодательной инициативой, а затем — комитеты и комиссии парламента. На этой стадии вырабатывается текст будущего закона, устраняются его погрешности, неточности, противоречия.

3. Затем законопроект выносится на *обсуждение в парламенте*, где депутаты оценивают документ, вносят в него поправки. Обсуждение законопроектов может проходить в несколько этапов (чтений), количество которых, как правило, не превышает трех.

4. Следующей стадией является *принятие законопроекта*, осуществляемое путем голосования. Если законопроект набирает необходимое количество голосов, он считается принятым. Однако этого еще недостаточно для вступления закона в силу.

5. Во многих странах (в том числе и в России) требуется *подписание закона главой государства* — монархом, президентом. При этом глава государства может отклонить законопроект. Такое право называется *правом вето*.

6. Подписанный законопроект должен быть обязательно *опубликован* в общедоступном печатном издании. Иначе как граждане смогут соблюдать закон, если не будут знать его содержание? И только после этого закон вступает в силу. В нашей стране тексты законов публикуются в «Российской газете» и специальном журнале «Собрание законодательства Российской Федерации».

Принятие других видов нормативных актов носит более простой характер.

**Законодательство — это совокупность всех нормативных актов Российской Федерации.**

### **Это надо запомнить**

1. Форма (источник) права — это то, из чего мы черпаем знания о праве, это способ формирования, закрепления правовых норм.

2. Выделяют три основные формы права: обычай, прецедент, нормативный акт.

3. Нормативный акт — это документ правотворческого органа, содержащий юридические нормы.

4. Видами нормативных актов являются законы, указы, постановления, инструкции.

5. Закон — это нормативный акт, принятый в особом порядке органами законодательной власти, регулирующий важные стороны жизни страны и обладающий высшей юридической силой.

6. Законы бывают конституционными и обыкновенными (текущие федеральные).

7. Принятие законов (законодательный процесс) проходит несколько стадий:

- законодательная инициатива;
- подготовка законопроекта;
- его обсуждение;
- принятие путем голосования;
- подписание главой государства;
- опубликование.

8. Законодательством называют все нормативные акты в совокупности.

## 2.5. Нормы права и их система

Мудрый законодатель начинает не с издания законов, а с изучения их пригодности для данного общества.

*Ж. Ж. Руссо*

**Понятие правовой нормы.** «Клеточкой» права, его «кирпичиком» является норма права (правовая, юридическая норма).

**Норма права — это обязательное правило поведения, охраняемое государством.**

Правовые нормы — это разновидность социальных норм и им присущи все те же признаки, что и другим социальным нормам (они имеют общий характер, регулируют распространенные ситуации, для них характерна многократная повторяемость).

Но у норм права есть особенные черты.

Во-первых, они регулируют *наиболее важные общественные отношения, т.е. имеющие большую значимость,*

*ценность* для всего общества (например, формирование и осуществление государственной власти или признание деяний преступными).

Во-вторых, правовые нормы *обязательны для исполнения*. Это означает, что независимо от своего желания гражданину все равно придется их соблюдать, иначе он навлечет на себя неизмеримо больший вред.

В-третьих (и это самое главное), нормы права *обеспечиваются силой государственного принуждения*, т.е. возложением каких-то неблагоприятных последствий, применяемых от имени государства. Реакция государства может быть различной: сильной и жесткой, если нарушены основные устои общества (лишение свободы, солидные штрафы, снятие с должности и др.), а также слабой, если правонарушение не столь опасное (выговор, предупреждение и др.).

**Система права.** Нормы, составляющие право того или иного государства, несмотря на все их различия, тесно взаимосвязаны, согласованы между собой и образуют единую систему.

**Система права — это строение права, которое выражается в его делении на отрасли.** С помощью права государство регулирует отношения во многих сферах жизни общества. Поэтому и нормы права можно классифицировать в зависимости от того, какую сферу отношений они регулируют. В соответствии с этим право делится на отрасли.

Однако не всякое деление отношений в обществе имеет значение для права. Например, существуют отношения в сфере работы бань и прачечных или пользования троллейбусами. Этому посвящены соответствующие нормы. Но это не означает, что существуют соответственно банно-прачечное или троллейбусное право. Для права имеют значение только самые крупные группы общественных отношений, требующие особых методов урегулирования.

Как система всех правовых норм, существующих в государстве, право имеет сложную внутреннюю структуру (рис. 2.5).

Самое крупное подразделение в праве — отрасль права.

**Отрасль права — это совокупность правовых норм, регулирующих какую-либо сторону общественных отношений (применение труда, собственность, управление государством и т.п.).**

Отрасль права делится на подотрасли, объединяющие нормы права, которые регулируют отдельную область отношений. Например, в гражданском праве, регулирующем



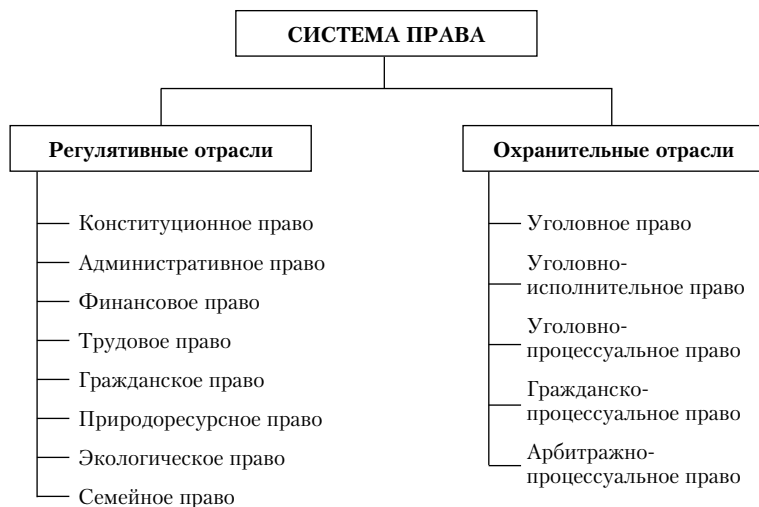


Рис. 2.6. Система права

**Регулятивные отрасли права в основном направлены на установление прав и обязанностей для граждан, организаций.**

Перечислим и кратко охарактеризуем основные из них.

**Конституционное право** занимает в системе права ведущее место. Оно *закрепляет основы государственной власти, общественного строя, систему государственных органов и их основные полномочия*, в общем, все то, что охватывается термином «управление государством». Законодательные органы власти в системе органов государства занимают очень важное место (они определяют программу развития общества), и поэтому конституционное право детальным образом регулирует их деятельность, порядок их формирования.

Немаловажное значение для нас имеют права и свободы. Люди боролись за них на протяжении всей истории существования человечества. Наш правовой статус отражен в комплексе прав и свобод, закрепленных в Конституции РФ. Одним словом, Конституция РФ является основным законом нашей жизни, а конституционное право составляет каркас системы права.

**Административное право** регулирует общественные отношения в особой области государственной жизни — *сфере*

*государственного управления.* Исполнительные органы ежедневно выполняют работу, которая затрагивает практически каждого человека, и в силу специфики своей деятельности обладают большой свободой действий. Вот почему с помощью норм права важно установить для них определенные рамки, чтобы оградить граждан от беззакония с их стороны. Административное право призвано выполнять именно эту задачу.

Основным нормативным актом данной отрасли является Кодекс РФ об административных правонарушениях<sup>1</sup>.

**Финансовое право** регулирует *доходы и расходы государства*. Доходы государства складываются в основном из уплаты организациями и гражданами налогов, размеры и порядок уплаты которых расписан в Налоговом кодексе РФ. Сборы и пошлины также пополняют доходы государства. Однако, сколько бы средств ни собрало государство в качестве налогов, пользы для общества может быть немного, если расходовать их неэффективно. Вот почему финансовое право в общих чертах регулирует и направления расходования этих средств. Сбор средств и их расходование должны производиться в рамках государственного бюджета. Государственный бюджет, т.е. финансовый план государства, утверждается на каждый год. Финансовое право устанавливает правила принятия госбюджета, которые находят отражение в Бюджетном кодексе РФ<sup>2</sup>.

**Гражданское право** регулирует различные *имущественные отношения* (приобретение и использование собственности, создание предприятий и их виды, а также виды договоров и ответственность за их неисполнение и т.п.), а Гражданский кодекс РФ является его основным нормативным актом. Находясь в обществе, человек вступает в различные отношения с другими людьми, причем объектом его действий чаще всего оказывается имущество. Повседневны мы вступаем в многочисленные имущественные отношения, возможно даже не осознавая этого. Имущественные отношения — это отношения, которые носят эквивалентно-возмездный характер.

**Трудовое право** регулирует *применение наемного труда* на предприятиях и в организациях. Основным норматив-

---

<sup>1</sup> См.: Федеральный закон от 30 декабря 2001 г. № 195-ФЗ.

<sup>2</sup> См.: Федеральный закон от 31 июля 1998 г. № 145-ФЗ.



ным актом в сфере трудовых отношений является Трудовой кодекс РФ<sup>1</sup>. Конечно, в законе невозможно отразить совершенно различные условия труда на предприятиях и в организациях, где процесс труда протекает по-разному. Законодатель может устанавливать только самые общие требования к процессу применения труда, направленные на защиту трудовых прав работников (максимальную продолжительность рабочего времени, минимальную продолжительность времени отдыха, основания увольнения, вопросы охраны труда, применения мер юридической ответственности и др.). В рамках трудового законодательства законодатель пытается решить и проблему безработицы (устанавливает пособие по безработице, сроки его выплаты, право на обучение и переобучение и др.).

**Семейное право** регулирует правовую сторону *отношений между супругами* (условия вступления в брак, порядок его заключения, права и обязанности супругов, порядок расторжения и некоторые другие), хотя большая часть супружеских отношений регулируется нормами морали. Семейное право регулирует также *отношения между родителями и детьми*. Причем закон защищает не только права детей, но и права родителей, которые, вырастив детей и состарившись, становятся немощными, слабыми и беззащитными.

Главный нормативный акт семейного права — Семейный кодекс РФ<sup>2</sup>.

**Природоресурсное право** определяет *порядок владения, пользования и распоряжения природными ресурсами*: землей (Земельный кодекс РФ от 25 октября 2001 г. № 136-ФЗ), недрами (Закон РФ от 21 февраля 1992 г. № 2395-1 «О недрах»), водой (Водный кодекс РФ от 3 июня 2006 г. № 74-ФЗ), воздухом (Воздушный кодекс РФ от 19 марта 1997 г. № 60-ФЗ), лесными богатствами (Лесной кодекс РФ от 4 декабря 2006 г. № 200-ФЗ).

**Экологическое право** — одна из новых отраслей права. Проблема *охраны природы* давно находится в центре внимания развитых стран, и именно с помощью права там добились неплохих результатов. Так, в Федеративной Республике Германия после войны главная водная магистраль — река Рейн — была настолько загрязнена, что в ней

---

<sup>1</sup> См.: Федеральный закон от 30 декабря 2001 г. № 197-ФЗ.

<sup>2</sup> См.: Федеральный закон от 29 декабря 1995 г. № 223-ФЗ.

гибло все живое. В законодательном порядке были введены настолько высокие штрафы для предприятий, загрязнявших Рейн, что под угрозой своего разорения промышленности были вынуждены устанавливать очистные сооружения. Сейчас в Рейне вновь появилась форель, которая живет, как известно, только в самой чистой воде. В России проблема окружающей среды стоит не менее остро. За нарушение правил охраны природы могут быть наложены меры не только административной (различные штрафы), но и уголовной ответственности.

Охранительные отрасли права направлены на защиту прав граждан и организаций, установление мер государственного принуждения и порядка их применения.

**Уголовное право** — ведущая охранительная отрасль права, и вот почему. Государство может относиться к разной деятельности людей по-разному. Одни действия оно может признавать полезными, даже героическими, достойными награды, другие вредными, опасными, заслуживающими наказания. Такие поступки государство запрещает с помощью различных отраслей права.

Однако существует категория поступков, отличающихся особой опасностью. Государство определяет перечень таких поступков, запрещает их и устанавливает суровые наказания за их совершение с помощью особой отрасли права — уголовного права.

**Уголовное право — отрасль права, определяющая, какие деяния являются преступлением, и устанавливающая наказания за них.**

Уголовное право предусматривает наказание за деяния, которые посягают на личность (ее жизнь, здоровье, честь и достоинство, права и свободы), собственность, общественный порядок, государственный и общественный строй и др. Уголовный кодекс РФ определяет очень суровые виды наказания, например лишение свободы.

**Уголовно-исполнительное право** регулирует *порядок исполнения наказаний*, назначенных за совершенные преступления: виды колоний, права и обязанности заключенных, применение к ним санкций за нарушение порядка отбывания наказания, *возможности и порядок их досрочного освобождения* и др. Уголовно-исполнительный кодекс РФ<sup>1</sup> — главный нормативный акт этой отрасли права.

---

<sup>1</sup> См.: Федеральный закон от 8 января 1996 г. № 1-ФЗ.

Процессуальные отрасли также относятся к охранительным отраслям, поскольку устанавливают порядок применения от имени государства мер принуждения.

**Уголовно-процессуальное право (или уголовный процесс)** регулирует деятельность органов правосудия, следствия, прокуратуры по расследованию уголовных дел и рассмотрению их в суде.

**Гражданско-процессуальное право (или гражданский процесс)** регулирует деятельность судов в связи с рассмотрением споров между гражданами (гражданами и организациями), возникших в сфере гражданских, семейных, трудовых, земельных, финансовых и других отношений.

**Арбитражно-процессуальное право (или арбитражный процесс)** регулирует порядок рассмотрения различных видов споров между организациями.

Особое место в системе права занимает **международное право — система норм, регулирующих отношения между государствами.**

Завершая рассмотрение системы права, отметим, что она постоянно изменяется и развивается. С возникновением новых общественных отношений систему права дополняют новые отрасли, например предпринимательское, банковское, избирательное право.

### **Это надо запомнить**

1. Норма права — это обязательное правило поведения, охраняемое государством.

2. Система права — это строение права, выражающееся в делении права на отрасли.

3. Отрасль права — это совокупность правовых норм, регулирующих какую-либо сторону жизни.

4. Отрасль права делится на подотрасли, институты, субинституты права.

5. Все отрасли права можно разбить на две группы: регулятивные и охранительные.

6. К регулятивным отраслям относятся конституционное, административное, финансовое, гражданское, трудовое, семейное, природоресурсное, экологическое право и др.

7. В группу охранительных отраслей включаются уголовное, уголовно-исполнительное, уголовно-процессуальное, гражданско-процессуальное, арбитражно-процессуальное право и др.

## 2.6. Правонарушения и юридическая ответственность

Нет более вредного животного, чем человек, не следующий законам.

*Д. Савонарола*

**Правомерное поведение.** Подавляющее большинство людей исполняют нормы права добровольно, и в этом случае мы говорим, что они поступают правомерно. Правомерное поведение можно назвать социально-полезным.

**Правомерное поведение — это поведение людей, соответствующее нормам права.**

Различают три вида правомерного поведения.

1. *Основанное на осознании важности и ценности правовых норм.* Например, пассажир троллейбуса оплачивает проезд сразу после посадки, поскольку понимает, что, не имея выручки, транспортное предприятие не сможет выплатить водителям зарплату. А если водители объявят забастовку, транспорт вообще перестанет ходить.

2. *Конформистское поведение* («как все, так и я»). Другой пассажир, войдя в тот же троллейбус, не задумывается о последствиях безбилетного проезда. Он оглядывается на окружающих и смотрит, платят ли за проезд другие. Убедившись, что все платят, и не желая выглядеть «белой вороной», тоже оплачивает проезд.

3. *Поведение, основанное на боязни применения санкций.* Третий пассажир не стал бы платить вообще, если бы не боялся контролера — ведь тогда проезд обойдется в несколько раз дороже.

**Понятие правонарушения.** Антиподом правомерного поведения является правонарушение.

**Правонарушение — это общественно опасное виновное деяние, противоречащее нормам права и наносящее вред обществу.**

Правонарушение характеризуется следующими признаками.

1. *Правонарушение — это поведение, которое может выражаться в действии или в бездействии.*

Правонарушениями не могут быть мысли, чувства людей, какими бы страшными они ни были. Правонарушением является только противоправное поведение.

Бездействие является правонарушением в том случае, если человек должен был выполнить определенные обязан-

ности, но не сделал этого (например, не заплатил налоги, не оплатил билет в автобусе и др.).

2. *Правонарушения противоречат нормам права.* В отличие от правомерного поведения, которое может быть либо прямо указано в качестве разрешенного (каждый имеет свободу слова), либо «вытекать» из духа закона (разрешено все, что не запрещено), противоправные деяния должны быть четко сформулированы в законе. Например, управление автомобилем в нетрезвом состоянии влечет лишение водительских прав.

3. *Правонарушения совершаются только людьми.* Этот признак распространяется и на организации, поскольку противоправные поступки от их имени совершают люди, работающие в них.

Истории известны случаи привлечения к ответственности животных (свиней, мышей, крыс, собак и т.д.), которых судили по всей строгости закона. Но это было давно, в Средневековье. Сейчас пришло понимание, что наказывать можно только того, кто поймет смысл наказания и извлекает из него урок. Вот почему деяние, совершенное невменяемым или малолетним, не является правонарушением.

4. *Правонарушением признается виновное поведение.* Человек считается виновным, если будет установлено, что он совершил противоправное деяние осознанно.

5. *Правонарушение имеет общественно опасный характер*, т.е. причиняет вред общественным отношениям. Именно поэтому правонарушения признаются нежелательными для общества и наказываются. Кому может быть причинен вред? Отдельной личности (например, здоровью конкретного человека), государству в целом (разглашение государственной тайны) или интересам всего общества (нарушение общественного порядка). Общественная опасность отдельно взятого правонарушения может быть не всегда очевидной. В самом деле, что страшного в том, если пешеход перейдет улицу в неполюженном месте и при этом никто не пострадает? Однако совокупность таких проступков ведет к дезорганизации дорожного движения со всеми вытекающими последствиями.

Отсутствие хотя бы одного из названных признаков не позволяет рассматривать деяние как правонарушение.

**Виды правонарушений.** Все виды правонарушений по степени вредности делят на две группы: преступления и проступки.

*Преступления* — это самые опасные виды правонарушений. Уголовный кодекс РФ определяет, что такое преступление. Они могут совершаться в различных сферах общественной жизни и посягают на различные ценности, существующие в обществе (жизнь, здоровье, честь, достоинство человека, права и свободы граждан, собственность, экономические интересы, общественный порядок и др.).

В связи с повышенной общественной опасностью преступлений за их совершение устанавливаются наиболее суровые наказания. Вот почему вопрос о том, что именно считается преступлением, решается только высшим законодательным органом, а перечень наказуемых деяний, изложенных в Уголовном кодексе РФ, не подлежит дополнению и расширительному толкованию ни с чьей стороны.

*Проступки* — это наиболее многочисленная группа правонарушений. Хотя они и характеризуются меньшей степенью вредности, но в совокупности могут нанести очень большой вред. Здесь — как на уроке в классе, где каждый ученик потихоньку разговаривает с соседом. Грубых нарушителей дисциплины вроде бы и нет, а учителя не слышно и материал не усваивается.

Проступки крайне неоднородны и могут встречаться в различных сферах нашей жизни. В зависимости от этого они делятся на несколько видов.

1. *Административные проступки* — это правонарушения, негативно сказывающиеся на общественном порядке и не связанные с выполнением служебных (трудовых) обязанностей. Термин «общественный порядок» следует понимать широко, а именно как нарушение различных сторон жизни общества: общественного спокойствия, правил санитарии и гигиены, дорожного движения, регистрации граждан и организаций (для осуществления предпринимательской деятельности), экологических правил и т.д. Административными проступками являются нарушения правил дорожного движения (превышение скорости, несоблюдение сигналов светофора), безбилетный проезд в общественном транспорте и т.п.

2. *Дисциплинарные проступки* — это правонарушения, которые совершаются на работе, по месту учебы и нарушают порядок работы данных организаций. Ослабление трудовой (учебной) дисциплины дезорганизует работу и снижает ее эффективность. Опоздания на уроки, прогулы, невыполнение домашних заданий, списывание, разговоры на уроках,

занятие посторонними делами отнюдь не способствуют усвоению учебного материала.

3. *Гражданские (имущественные) проступки* выражаются в нанесении организациям или отдельным гражданам имущественного вреда. Если вы зашли в автобус с мороженым и при резком толчке испачкали пиджак стоявшего рядом пассажира, вам придется оплатить стоимость химчистки.

4. *Финансовые проступки* в основном связаны с нарушением обязанности платить налоги.

5. *Семейные проступки* — это проступки в области брачно-семейных отношений, т.е. отношений между супругами, родителями и детьми. Они могут быть самыми разнообразными. Например, в Семейном кодексе РФ есть норма, согласно которой каждый из супругов должен способствовать повышению благосостояния семьи. Таким образом, если один из супругов тратит все деньги только на себя, это нарушение нормы Семейного кодекса РФ.

**Причины правонарушений.** Уже не одно столетие выдающиеся умы человечества пытались понять, почему люди совершают правонарушения. Особенно беспокоят наиболее опасные из них — преступления.

В период Советской власти на эту проблему смотрели просто: пережитки прошлого в сознании — вот причина совершения правонарушений. Но после Революции 1917 г. сменилось уже не одно поколение, а преступления продолжают совершаться.

На смену упрощенного подхода к пониманию причин преступности пришло ее глубокое осмысление. Причинами правонарушений являются деформации (дефекты) в сознании людей.

Так, пренебрежительное отношение к личности есть причина совершения телесных повреждений, даже убийств; неуважение к женщине приводит к совершению таких преступлений, как оскорбление и изнасилование; отсутствие трудолюбия или просто лень — к различного рода хищениям; отсутствие патриотизма — к измене родине, разглашению государственной тайны и т.п.

Неправильное разрешение конкретных жизненных ситуаций приводит к возникновению искажения сознания человека. Если ребенок приносит домой чужую игрушку, которую взял без спроса, а родители не только не заставят ее вернуть, но и похвалят за «сообразительность», то у ре-

бенка, скорее всего, сформируется неправильное отношение к чужой собственности. Вряд ли в семье, где отец грубо обращается с матерью, можно рассчитывать на воспитание в ребенке уважения к женщине. Таким образом, дефекты в сознании порождаются определенными неблагоприятными условиями повседневной жизни. К ним можно отнести низкий уровень жизни и культуры населения (правовой культуры, в частности), недостаточную обеспеченность жильем, наркоманию и т.д. Искоренение подобных проблем и есть основной путь предотвращения правонарушений и борьбы с ними.

**Понятие юридической ответственности.** Одним из действенных средств сдерживания правонарушений является юридическая ответственность.

**Юридическая ответственность — это применение мер государственного принуждения за совершенное правонарушение.**

Она характеризуется следующими признаками.

1. Юридическая ответственность налагается от имени государства. Однако были времена, когда преступников наказывали сами потерпевшие, действовавшие по принципу «око за око, зуб за зуб». Но постепенно пришло понимание того, что причинение вреда одной личности угрожает целостности и стабильности всего общества. Применение наказания стало общим делом и было возложено на специально для этого созданные правоохранительные органы.

2. Юридическая ответственность возлагается только за правонарушение, т.е. деяние противоправное и к тому же осознанное, виновное.

3. Юридическая ответственность выражается в неблагоприятных последствиях для правонарушителя (ограничениях, лишениях, страданиях). Они весьма разнообразны и могут носить личный характер (например, лишение свободы или родительских прав) либо имущественный (наложение штрафа, конфискация имущества). Важно отметить, что эти негативные последствия перекладываются на плечи правонарушителя дополнительным бременем, новой обязанностью. Так, правонарушитель не только возвращает украденную вещь, но и уплачивает солидный штраф.

**Цели юридической ответственности.** Возлагая на правонарушителя обязанность нести отрицательные для него последствия, государство преследует следующие благородные цели.



1. *Восстановить справедливость и защитить нарушенные права граждан и организаций.* Справедливость понимается как соответствие ущерба, нанесенного правонарушителем обществу, тому, что он должен получить сам. Принцип талиона «око за око...» ушел в прошлое. Теперь наказание осуществляется в универсальной форме: устанавливаются одинаковые для всех санкции (исправительные работы, лишение свободы, штраф и др.), применение той или иной из которых зависит от тяжести содеянного.

2. *Исправить и перевоспитать правонарушителя.* Отбыв наказание в виде лишения свободы, возместив вред или получив выговор, виновный остается в рядах сограждан и продолжает жить и работать. Общество заинтересовано вернуть в свои ряды человека, не озлобленного наказанием, а осознавшего, что, нанося вред другим, в первую очередь он наносит вред самому себе, что лучше жить честно и пользоваться благами, полученными законным путем, чем потерять свободу, доброе имя, честь.

3. *Предупредить совершение противоправных деяний со стороны других людей.* Правонарушителя повсеместно окружают люди. Если они видят, что за правонарушение следует наказание, уверенность в неотвратимости для себя лично тех же лишений, которые понес правонарушитель, может остановить их от совершения противоправных деяний.

**Виды юридической ответственности.** Подобно тому как разграничиваются виды правонарушений, выделяют шесть видов юридической ответственности. Рассмотрим их в порядке убывающей тяжести.

1. *Уголовная ответственность* наступает за совершение преступлений, т.е. деяний, предусмотренных Уголовным кодексом РФ, и характеризуется наиболее жесткими санкциями, в числе которых лишение свободы и смертная казнь. Уголовная ответственность устанавливается только законом и применяется исключительно в судебном порядке. Порядок ее наложения подробно расписывается в законе (Уголовном кодексе РФ). Это связано с особой тяжестью предусмотренных наказаний и желанием законодателя предупредить малейшие ошибки со стороны судей.

2. *Административная ответственность* предусматривается за совершение административных проступков, т.е. за нарушение правил дорожного движения, общественного порядка, охраны природы, гигиены и санитарии и др.

Все виды административных проступков перечислены в Кодексе РФ об административных правонарушениях. По сравнению с уголовными, административные санкции менее жесткие, но вместе с тем довольно ощутимые (арест, исправительные работы, конфискация предметов, штраф, лишение водительских прав и др.). Административная ответственность наступает за проступки, которые с точки зрения общественной опасности граничат с преступлениями (мелкое хулиганство, мелкое хищение, неповиновение работнику милиции и пр.).

3. *Дисциплинарная ответственность* следует за нарушение трудовых обязанностей. Дисциплинарные санкции (предупреждение, выговор, лишение премии, понижение в должности и др.), хотя и не столь суровы, способны значительно умалить честь и достоинство работника, уважение к нему в коллективе. Вот почему, оказывая определенное воспитательное воздействие на нарушителя трудовой дисциплины, они предотвращают совершение им новых проступков.

4. *Гражданская ответственность (имущественная)* применяется за совершение гражданского правонарушения, т.е. причинение имущественного вреда гражданам, организациям, с которыми правонарушитель не состоит в трудовых отношениях. Гражданская ответственность означает обязанность возместить причиненный гражданам или организациям имущественный вред.

5. *Финансовая ответственность* наступает в основном за неуплату налогов. Финансовые санкции также довольно ощутимы. Государство устанавливает их потому, что неуплата налогов (сокрытие доходов) не позволяет ему решать возложенные на него обязанности (выплачивать пенсии, поддерживать сферу образования, здравоохранения, науку, обеспечивать оборону страны и др.). К числу финансовых санкций относятся различные штрафы и даже арест банковского счета.

6. *Семейно-правовая ответственность* назначается за семейные проступки разнообразного характера. Меры семейно-правовой ответственности применяются только к участникам семейных правоотношений. Граждане по своему усмотрению вправе распоряжаться принадлежащими им правами, т.е. члены семьи сами решают, будут ли они осуществлять и защищать свои права и совершать для этого необходимые действия. В отличие от проступков

семейно-правовые санкции не столь разнообразны, однако они могут оказывать на жизнь граждан значительное влияние (например, развод, лишение родительских прав, раздел имущества и др.).

### **Это надо запомнить**

1. Правомерное поведение — это поведение людей, соответствующее нормам права. Различают три его вида:

- осознанно убежденное;
- конформистское;
- основанное на страхе применения санкций.

2. Правонарушение — это общественно опасное виновное деяние, противоречащее нормам права и наносящее вред обществу.

3. Различают следующие признаки правонарушения:

- это деяние, которое может выражаться либо в действии, либо в бездействии;
- противоречит нормам права;
- совершается только людьми;
- является виновным поведением;
- носит общественно опасный характер.

4. Все правонарушения делятся на преступления и проступки.

5. Различают следующие разновидности проступков:

- административные;
- дисциплинарные;
- гражданские (имущественные);
- финансовые;
- семейные.

6. Причинами правонарушений являются дефекты в сознании людей, которые возникают из-за разнообразных недостатков, имеющих в нашей жизни.

7. Юридическая ответственность — это применение мер государственного принуждения за совершенное правонарушение, суть которого выражается в том, что правонарушитель испытывает неблагоприятные последствия (лишения, ограничения, страдания).

8. Целями юридической ответственности являются:

- восстановление справедливости и защита нарушенных прав граждан и организаций;
- исправление и перевоспитание правонарушителя;
- предупреждение правонарушений со стороны других лиц.

9. Различают шесть видов юридической ответственности:
- уголовная;
  - административная;
  - дисциплинарная;
  - гражданская (имущественная);
  - финансовая;
  - семейная.

## Глава 3

# УПРАВЛЕНИЕ ГОСУДАРСТВОМ

### 3.1. Конституция Российской Федерации

Искусство строительства и сохранения государства подобно арифметике и геометрии и основано на определенных правилах, а не только на практике.

*Т. Гоббс*

**Немного об истории российских конституций.** Первые в мире конституции появились в конце XVIII в. (в 1787 г. — в США; в 1791 г. — во Франции и в Польше).

В истории России насчитывается пять конституций. Они были приняты соответственно в 1918, 1925, 1937, 1978, 1993 гг. Срок их действия небольшой, соответственно 7, 12, 40 и 15 лет. Для сравнения: Конституция США действует уже более 200 лет. Для первых четырех российских конституций был характерен декларативный характер: они провозглашали принципы, многие из которых фактически не претворялись в жизнь (власть трудящихся, полновластие советов, многочисленные права и свободы личности и др.).

Ныне действующая Конституция РФ существенно отличается от предыдущих. Она была принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. Каждый российский гражданин обязан знать Конституцию РФ. Этот документ должен быть в каждой семье.

Рассмотрим некоторые особенности Конституции России.

1. В Конституции РФ высшей ценностью объявляются не интересы государства, как это было ранее, а *права и свободы человека*. Все люди, согласно Конституции РФ, равны. Классовый подход к оценке личности полностью исключен.

2. В отличие от прежней, действующая Конституция РФ провозглашает *принцип разделения властей*. Вместе с тем в ней устанавливается сильная роль президента. И это не случайно. Наш парламент, являющийся представительным органом народа, еще очень молод и пока не имеет достаточного опыта, чтобы взять на себя основную нагрузку по управлению государством.

3. Конституция РФ устанавливает *юридическое равенство всех 83 субъектов Федерации* (республик, краев, областей, автономных округов, автономной области). Понятно, что фактическое положение субъектов различно, ведь возможности, например, Москвы или Ставропольского края отличаются от возможностей Республики Тыва или Ненецкого автономного округа.

4. В Конституции РФ устанавливается довольно *сложный порядок изменения и пересмотра ее положений* (глава 9). Это сделано с целью обеспечения стабильного развития государства, добиться которого при постоянно меняющемся основном законе просто невозможно.

5. Конституция РФ — это *документ, рассчитанный на перспективу*. Отдельные ее положения (например, о том, что Россия — правовое государство) пока еще не претворены в жизнь полностью, но общество должно видеть путь, по которому оно движется. Конституция РФ — не однодневный документ, а нормативный акт длительного пользования.

**Конституция как главный нормативный акт.** Юридические свойства, присущие Конституции, позволяют выделить ее в ряду других нормативных актов. К числу этих свойств относятся следующие.

1. *Верховенство (высшая юридическая сила)*. Это означает, что Конституция занимает первое место или верхнюю ступеньку в иерархии нормативных актов Российской Федерации. Все нормативные акты, издаваемые в России, не должны ей противоречить, иначе они признаются недействительными.

Но Конституция — это еще и правовая база существования всех ветвей власти. С нормами, ею установленными, должны сверять свои действия все государственные органы.

2. *Прямое действие*. Большинство конституционных положений находят дальнейшее развитие в других нормативных актах. Так, в Конституции РФ отмечается, что президент избирается народом. Но процесс выдвижения кандидатов в президенты, в какие сроки это происходит и т.п. регулируется специальным актом: Федеральным законом

от 10 января 2003 г. № 19-ФЗ «О выборах Президента Российской Федерации».

Если для разрешения какой-либо жизненной ситуации не находится конкретной нормы права либо есть противоречие между нормами права, тогда нормы Конституции могут применяться прямо и непосредственно.

*3. Конституция РФ — это ядро системы права.* Ее принципы и положения играют направляющую роль при обновлении текущего российского законодательства. Она является как бы путеводной звездой в процессе правотворчества. Законодательные органы, принимая тот или иной нормативный акт, всегда должны задавать себе вопрос, не противоречит ли он Конституции. Именно этот закон и обеспечивает единство всей системы права.

Обобщив рассмотренные выше черты Конституции, можно дать ее определение.

**Конституция РФ — это юридический документ, закрепляющий устройство государства и обладающий высшей юридической силой.**

Конституция РФ — это относительно небольшой нормативный документ, и в ней не могут быть отражены все положения, касающиеся устройства государства. Задача Конституции РФ — изложить основные принципы государственного устройства, которые затем конкретизируются в других нормативных актах.

**Конституционный строй Российской Федерации.** Это понятие носит комплексный характер и, вместе с тем, является одним из основополагающих.

**Конституционный строй — это совокупность принципов устройства государства.**

Рассмотрим основные принципы устройства (или элементы конституционного строя) Российской Федерации.

*1. Россия — демократическое государство.* Это означает, что источником государственной власти в России является ее многонациональный народ. Государственная власть, в отличие от других видов (например, экономической, производственной, школьной, семейной власти), осуществляется с помощью государственных органов и располагает специальным аппаратом принуждения. В демократическом государстве народ сам формирует высшие органы власти в процессе свободных выборов. Некоторые вопросы, принципиальные для жизни общества, могут быть вынесены на референдум (всенародное голосование). Демократия проявляется, помимо этого, и в работе органов местного самоуправления.

2. *Россия — это государство, основанное на принципе разделения властей.* Этот принцип закреплён в ст. 10 Конституции РФ. Законодательная, исполнительная и судебная власть — это три самостоятельные ветви власти. Каждая ветвь власти наделяется компетенцией (полномочиями в определенной сфере деятельности), и они не должны вмешиваться в дела друг друга. Помимо этого, разделение властей осуществляется между центром нашего государства (федеральными органами власти) и субъектами РФ.

Принцип разделения властей был введен в Конституцию РФ только в 1992 г. До этого в нашей стране провозглашался прямо противоположный принцип: «Вся власть — Советам!»

Достоинства принципа разделения властей несомненны. Он помогает:

- предотвратить злоупотребления со стороны лиц, располагающих государственной властью;
- повысить профессионализм или качество осуществления государственной власти (задумайтесь, может ли человек быть специалистом сразу во всех областях?);
- установить контроль за действиями властей и выявлять ошибки в государственном управлении;
- привлечь к ответственности должностных лиц, допустивших в своей работе ошибки.

3. *Россия — правовое государство.* Конституция РФ это просто констатирует, однако в действительности установить правовое государство нам еще только предстоит.

Дело в том, что под правовым государством нельзя понимать любое государство, в котором для управления обществом используется право. Все государства имеют в своем арсенале право, но только очень немногие из них могут назвать себя правовыми. К ним относятся некоторые промышленно развитые страны (такие как США, Великобритания, Франция, Германия, Италия).

Правовому государству присущи следующие признаки:

- верховенство (господство) права, означающее, что законы должны выражать свободу людей, а не прихоти власти, отвечать их жизненным потребностям. Но самое главное — *законам должна подчиняться и сама государственная власть.* Именно это является индикатором правового государства;
- разделение властей, не только провозглашенное, но и претворенное в жизнь;



- широкие и реальные права и свободы граждан;
- взаимная ответственность государства и личности.

К ответственности личности перед государством мы привыкли, и большинство из нас считают это своим долгом. Но и государство должно отвечать перед нами за свои ошибки, иначе не исключен административный произвол. Подчиняясь праву, государственные органы не могут нарушать его предписания, а за свои ошибки должностные лица любого уровня должны нести ответственность.

4. *Россия — федеративное государство*, т.е. государство, состоящее из частей, которые имеют определенную самостоятельность и называются субъектами РФ. В Россию входят республики, края, области, города федерального значения (Москва и Санкт-Петербург), одна автономная область (Еврейская) и автономные округа. Всего в России 83 субъекта.

5. *Россия — это республика*. Республиканский строй в России означает, что:

- управление государством является коллективным, а не единоличным, как в монархии;
- высшие должностные лица и законодательные органы избираются народом, причем выборы носят не формальный характер, а являются свободными;
- государственные органы и высшие должностные лица избираются только на определенный срок, а не выполняют свои функции пожизненно;
- осуществление государственной власти основано на принципе разделения властей;
- высшие должностные лица несут ответственность за злоупотребления и ошибки, допущенные ими в своей государственной деятельности (например, уходят в отставку, освобождаются от занимаемой должности, не переизбираются на новый срок, привлекаются к уголовной и иной юридической ответственности).

Россия является президентской республикой (хотя ей присущи и некоторые черты парламентской республики).

6. *Россия — социальное государство*. Это государство, в котором все люди могут вести вполне достойную жизнь. Конечно, фактического равенства всех людей абсолютно во всем добиться в принципе невозможно в силу их разной одаренности, работоспособности, здоровья и т.п. Задача государства состоит в другом, а именно:

- дать каждому человеку возможность зарабатывать;

— обеспечить нормальный жизненный стандарт всем нетрудоспособным (детям, больным, инвалидам, пенсионерам, безработным и т.п.).

Только долгая и кропотливая работа всех граждан, проживающих в России, сможет создать условия, при которых наша страна в полной мере станет социальным государством.

### Это надо запомнить

1. Первые в мире конституции появились в XVIII в.
2. В России первая конституция была принята в 1918 г. За всю историю России было принято пять конституций.
3. Ныне действующая Конституция РФ была принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г.
4. Конституция РФ как нормативный акт обладает следующими особенностями: верховенством (высшей юридической силой); прямым действием; является базой для изменения и обновления законодательства.
5. Конституция РФ — это юридический документ, обладающий высшей юридической силой, закрепляющий устройство государства.
6. Конституционный строй — это совокупность основных принципов устройства государства.
7. Принципами устройства России являются:
  - демократизм;
  - разделение властей;
  - верховенство (господство) права;
  - федерализм;
  - республиканская форма правления;
  - социальное государство.

## 3.2. Конституционные права и обязанности граждан

Чтобы сделать из людей хороших граждан, им следует дать возможность проявить свои права и исполнять обязанности граждан.

*С. Смайлс*

**Конституционный статус.** Согласно Конституции РФ, высшей ценностью в нашем государстве признается *человек, его права и свободы*.

О правах и свободах человека впервые заговорили в XVIII в., во времена Французской буржуазной револю-

ции, которая проходила под лозунгом: «Свобода, равенство, братство!» Но только в XX в. проблема прав и свобод была всемирно озвучена. В 1948 г. Генеральной Ассамблеей ООН была принята Всеобщая декларация прав человека. В последующем были подписаны и другие международные документы, касающиеся прав человека. На основе этих документов в России только в 1991 г. была принята Декларация прав и свобод человека.

Каждый человек, проживающий в государстве, обладает множеством юридических прав и обязанностей, закрепленных в законодательстве, которые в совокупности составляют его правовой статус. Все мы имеем право пользоваться общественным транспортом, а вот право на получение своего вклада в банке имеют только те, кто этот вклад сделал, и т.д. Как видим, набор прав у каждого человека разный, но существует категория прав и свобод, присущих каждому гражданину и являющихся самыми важными, определяющими все остальные. Без них ни один человек не будет чувствовать себя в обществе комфортно. Именно они и закрепляются в Конституции, составляя в своей совокупности наш конституционный статус (рис. 3.1).



Рис. 3.1. Соотношение правового и конституционного статуса

**Конституционный статус — это совокупность прав, свобод и обязанностей гражданина, закрепленных в Конституции.**

Из приведенного определения видно, что конституционный статус граждан состоит из трех элементов (частей):

— *конституционные права* (право на жилище, охрану здоровья и медицинскую помощь, образование и др.) — это возможности человека в разных сферах жизни, которые мо-

гут быть реализованы посредством соответствующих обязанностей со стороны государства или других лиц. Например, каждый из вас может выбрать школу, но посещать ее вы сможете только после зачисления директором;

— *конституционные свободы* — это такие правомочия человека, которые он может реализовать самостоятельно (свобода слова, вероисповедания, право на достоинство и т.п.). В корректной форме, не оскорбляя чью-либо честь и достоинство, каждый может публично высказать свой взгляд на проводимую Президентом РФ и Правительством РФ политику. Воспрепятствовать этому нельзя;

— *конституционные обязанности* — это уже не желаемое, а должное или необходимое поведение (платить налоги, сохранять окружающую среду, защищать Отечество).

Отличие конституционных прав, свобод и обязанностей принципиально: за неисполнение обязанностей могут быть применены санкции, нежелание использовать принадлежащие человеку права и свободы по закону не преследуется.

**Классификация прав и свобод гражданина Российской Федерации.** Правам и свободам гражданина Российской Федерации посвящена гл. 2 Конституции. Попробуем обобщить все права и свободы и классифицировать их (табл. 3.1).

Таблица 3.1

### Конституционные права и свободы гражданина

Гражданские	Политические	Экономические	Социальные	Культурные
<ul style="list-style-type: none"> <li>• Право на жизнь</li> <li>• Право на защиту чести и достоинства</li> <li>• Право на свободу и личную неприкосновенность</li> </ul>	<ul style="list-style-type: none"> <li>• Право на участие в управлении делами государства</li> <li>• Право на объединение, свобода союзов, партий и т.п.</li> </ul>	<ul style="list-style-type: none"> <li>• Право на частную собственность и ее наследование</li> <li>• Свобода экономической деятельности</li> <li>• Свобода труда</li> </ul>	<ul style="list-style-type: none"> <li>• Право на труд в нормальных условиях</li> <li>• Право на отдых</li> <li>• Право на социальное обеспечение</li> </ul>	<ul style="list-style-type: none"> <li>• Свобода творчества и преподавания</li> <li>• Право на участие в культурной жизни</li> <li>• Право на пользование культурными учреждениями</li> </ul>

Окончание табл. 3.1

Гражданские	Политические	Экономические	Социальные	Культурные
<ul style="list-style-type: none"> <li>• Право на неприкосновенность личной жизни</li> <li>• Право на неприкосновенность жилища</li> <li>• Право на свободу передвижения и выбор места жительства</li> <li>• Свобода совести, вероисповеданий</li> <li>• Свобода мысли, слова</li> </ul>	<ul style="list-style-type: none"> <li>• Право на собрания, митинги, демонстрации, шествия, пикетирования</li> <li>• Право избирать и быть избранным</li> <li>• Равное право доступа к любым должностям</li> <li>• Право обращений в государственные органы</li> <li>• Право на информацию</li> </ul>		<ul style="list-style-type: none"> <li>• Право на жилище</li> <li>• Право на охрану здоровья и медицинскую помощь</li> <li>• Право на благоприятную окружающую среду</li> <li>• Право на образование</li> </ul>	<ul style="list-style-type: none"> <li>• Право на доступ к культурным ценностям</li> </ul>

**Личные (гражданские) права и свободы** — это такие права и свободы, которые необходимы для охраны жизни, свободы, достоинства личности.

**Право на жизнь.** Российское государство гарантирует каждому гражданину сохранение его жизни. Каким образом? Во-первых, путем создания правоохранительных органов, поддерживающих общественный порядок, пресекающих преступления против жизни. Во-вторых, путем установления уголовной ответственности за убийство. В-третьих, само государство отказывается убивать своих граждан. В Конституции РФ закреплено, что наше государство планирует отказаться от смертной казни. Теперь в нашей стране Указом Президента РФ от 16 мая 1996 г.

№ 724 «О поэтапном сокращении применения смертной казни в связи с вхождением России в Совет Европы» введен мораторий на применение смертной казни.

*Право на свободу и личную неприкосновенность.* Это означает, что человек может совершать любые действия, не противоречащие закону, не подвергаясь при этом никаким ограничениям. Но даже если лицо и нарушило норму права, оно не может быть произвольно наказано, лишено свободы. Все санкции и процедура их применения определяются законом.

*Право на охрану государством достоинства личности.* Государство признает достоинство человека особым благом, а потому защищает его с помощью мер уголовной ответственности. Уголовный кодекс РФ содержит наказания за клевету и оскорбление. Безусловно, в нашей стране запрещены пытки, насилие, а также наказания, унижающие человеческое достоинство.

*Право на неприкосновенность частной жизни, личную, семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени.* Некоторые государственные органы по роду своей деятельности обязаны собирать и хранить информацию о гражданах (например, органы ЗАГС, милиция и др.). Каждый гражданин имеет право знать, какой информацией о нем обладают эти органы. С другой стороны, они обязаны хранить эти сведения в тайне от посторонних лиц.

*Свобода передвижения, выбора места жительства.* В последнее время в России отменены многие ограничения для выезда за границу и передвижения внутри страны, институт прописки (заменен регистрацией).

*Свобода совести* означает право исповедовать любую религию или не исповедовать никакой.

*Свобода мысли и слова.* Согласно Конституции РФ государство не преследует своих граждан за инакомыслие, высказывание своего мнения. Главное, чтобы гражданин не призывал к свержению конституционного строя РФ, развязыванию войны, не оскорблял других лиц.

**Политические права и свободы гражданина** призваны обеспечить ему участие в управлении делами государства. Это право на создание политических партий и других общественных объединений, демонстрации, митинги, шествия, право избирать и быть избранным и др.

**Экономические права и свободы** — это такие возможности человека, которые позволяют ему обеспечить достойный уровень благосостояния и удовлетворить физические, материальные, духовные и другие потребности. Они очень важны, поскольку в своей основе связаны с правом собственности, охватывают свободу человеческой деятельности в сфере производства, обмена, распределения и потребления товаров и услуг, от них во многом зависит реализация всех других прав и свобод.

*Право на предпринимательскую и иную не запрещенную экономическую деятельность* (ч. 1 ст. 34 Конституции РФ). В советские времена предпринимательская деятельность была запрещена, и только в настоящее время Конституция РФ установила возможность свободно использовать свои способности и имущество в целях регулярного получения прибыли (именно такая деятельность, согласно Гражданскому кодексу РФ, и называется предпринимательской). Для этого граждане могут под свою ответственность создавать предприятия, заключать договоры с другими предпринимателями, приобретать и распоряжаться собственностью.

*Право на частную собственность* (ст. 35 Конституции РФ). Это новый для нас вид права, ранее за гражданином признавалось только право на личную собственность, т.е. собственность на вещи, приобретенные на трудовые доходы и используемые для домашнего обихода и личного потребления (дом, подсобное домашнее хозяйство, мебель и т.п.). Сегодня все ограничения по объектам собственности и возможностям использования имущества отменены.

Стремление обладать собственностью и иметь защищенное право на нее — это естественное стремление большинства людей. И не случайно. Собственность есть основа реальной независимости человека и его уверенности в завтрашнем дне.

Право частной собственности лежит в основе предпринимательской деятельности и предполагает право индивида использовать свое имущество для любых, не запрещенных законом целей, например для создания предприятия. В свою очередь, государство берет на себя защиту частной собственности, обеспечение ее неприкосновенности с помощью уголовного, административного, гражданского и иного законодательства.

Каждый гражданин может иметь имущество в собственности, в отношении оборотоспособности которого государством не установлены ограничения. Никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда. Принудительное отчуждение возможно только по решению суда и только в предусмотренных законом случаях (например, конфискация за совершенное преступление, изъятие для государственных нужд при условии равноценного возмещения). Собственность наследуется, и это право гарантируется государством.

*Право иметь в частной собственности землю и иные природные ресурсы* специально оговорено в Конституции РФ. Статья 36 не устанавливает каких-либо предварительных условий для его осуществления. Однако последующее использование земли должно соответствовать ее категории и целевому назначению. Так, например, не допускается строительство промышленных предприятий на землях сельскохозяйственного назначения.

Возможности собственника земли и других природных ресурсов не безграничны. Статья 36 Конституции РФ устанавливает два таких ограничения: собственники не должны наносить ущерб окружающей среде и нарушать права и законные интересы других лиц.

**Социальные права.** Они сформировались позже других — в течение XX в. и, как правило, затрагивают область наемного труда. К ним можно отнести следующие права.

1. *Право на труд* (ст. 37 Конституции РФ). Это довольно многогранное право, включающее следующие элементы:

а) *право свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию*. В этом случае речь главным образом идет о реализации права на труд по найму, т.е. на работу, выполняемую на основании трудового договора между работником и предприятием. Право свободно распоряжаться своими способностями к труду означает и право вообще не заниматься трудовой деятельностью. В Конституции РФ нет указания на всеобщую обязанность граждан трудиться, из УК РФ исключена статья об ответственности за так называемое тунеядство. Принудительный труд запрещен;

б) *право трудиться в условиях, отвечающих требованиям безопасности и гигиены*;



в) *право получать вознаграждение за труд* без какой-либо дискриминации и не ниже установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда;

г) *право на защиту от безработицы*: бесплатное содействие в подборе подходящей работы и трудоустройстве Федеральной службы занятости России; бесплатное обучение новой профессии, пособия по безработице и др.;

д) *право на индивидуальные и коллективные трудовые споры* с использованием установленных федеральным законом способов их разрешения, включая право на забастовку.

Право на труд не означает чьей-то обязанности предоставлять работу всем желающим. В условиях рыночной экономики государство не в состоянии ее предписывать частным собственникам или брать на себя, поскольку оно уже не управляет всеми предприятиями. Поступление на работу в основном определяется договором с работодателем. Однако государство обязано создавать условия для подъема экономики, увеличения количества рабочих мест и снижения уровня безработицы.

2. *Право на отдых* (ч. 6 ст. 37 Конституции РФ). Оно тесно связано с правом на труд. Право на отдых позволяет работнику восстановить затраченные усилия и сохранить здоровье, которое является социальной ценностью. Большую роль играет и поведение самого работника. Одно дело — лежать в свободное время на диване и бездумно смотреть в потолок, другое — выехать на природу, побродить по лесу и т.п. Задача государства в этой сфере заключается в установлении в законодательстве разумной продолжительности рабочего времени, выходных и праздничных дней, оплачиваемого ежегодного отпуска.

3. *Право на материнство и детство* (ч. 1 ст. 38 Конституции РФ). По существу, в данной статье сформировано два права, но одно касается родителей, а другое — детей. Обеспечивается это право развитой системой гарантий, предусмотренных в федеральном законодательстве: пособия, денежные и другие выплаты, связанные с беременностью, родами, воспитанием детей, потерей кормильца, многодетностью и др. Конституция РФ определяет и взаимные права родителей и детей. Забота о детях, их воспитание возлагается на обоих родителей, но и трудоспособные дети,

достигшие 18 лет, должны заботиться о нетрудоспособных родителях.

4. *Право на социальное обеспечение (в случае старости, болезни, инвалидности, потери кормильца, для воспитания детей и др.)* (ст. 39 Конституции РФ). Эти трудные обстоятельства встречаются в жизни почти каждого человека. Что делать, если он теряет способность прокормить себя? Общество не может бросить на произвол судьбы таких людей, поэтому государство устанавливает систему их обеспечения (пенсии и пособия). В этом проявляется человеческая солидарность и гуманизм.

5. *Право на жилище* (ч. 1 ст. 40 Конституции РФ). Дает возможность пользоваться имеющимся у человека на законных основаниях жилым помещением без опасения, что кто-то сможет его лишить. Однако это не означает, что любой человек, не имеющий жилья или проживающий в стесненных жилищных условиях, может требовать от государства немедленного предоставления жилья. В настоящее время государство играет в этой области принципиально иную роль, чем раньше. Оно, как правило, не обеспечивает (не наделяет) жилой площадью (исключение сделано в отношении малоимущих), а только содействует гражданам в осуществлении своего права на жилище (например, поощряет жилищное строительство, выделяет кредиты, компенсации и др.).

6. *Право на охрану здоровья и медицинскую помощь* (ч. 1 ст. 41 Конституции РФ). Охрана здоровья включает в себя и подготовку медицинских кадров, и лечение в поликлиниках и больницах, и просвещение населения в области медицины и другие меры, направленные на сохранение и укрепление здоровья каждого человека, поддержание его долголетней активной жизни. Медицинская помощь включает в себя профилактическую, лечебную, лечебно-диагностическую, реабилитационную, протезно-ортопедическую и зубопротезную помощь, а также меры социального характера по уходу за больными, нетрудоспособными и инвалидами, выплату пособий по временной нетрудоспособности. Помощь в государственных и муниципальных учреждениях оказывается бесплатно за счет средств госбюджета. Дополнительно развивается частная система здравоохранения, становлению которой способствует государство.

7. *Право на образование* (ст. 43 Конституции РФ). Развитое общество не жалеет средств на образование, поскольку от этого выигрывают все: образованный человек не будет обузой ни себе, ни обществу. Более того, он наверняка принесет пользу другим людям. Образование в нашей стране общедоступное, бесплатное (дошкольное, основное общеобразовательное и среднее профессиональное). Бесплатное, но на конкурсной основе и высшее образование. В настоящее время параллельно развивается и сеть платных учебных заведений (частные школы, колледжи, университеты, институты, академии). Государство и в этом случае сохраняет за собой право требовать соблюдения образовательных стандартов. Помимо этого, можно получать семейное образование, заниматься самообразованием, заканчивать учебные заведения экстерном.

8. *Право на благоприятную окружающую среду* (ст. 42 Конституции РФ). В настоящее время актуальной проблемой является экологическая безопасность. Радиационное воздействие, загрязнение воздуха, водоемов и т.п. — это то, что снижает уровень благополучия, подрывает здоровье, а иногда угрожает жизни людей. Человек сам не в состоянии определить состояние окружающей среды (нет соответствующих приборов, нужной информации), а тем более не способен защитить себя от вредного влияния. Это является обязанностью государства, которое должно строго наказывать за экологические нарушения, применяя уголовную или административную ответственность. Граждане в случае причинения вреда здоровью или имуществу вследствие экологического правонарушения могут использовать при этом свое право на обращение в суд.

**В культурной сфере** гражданину предоставляется свобода литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, преподавания, право на участие в культурной жизни, пользование культурными ценностями, учреждениями культуры (музеями, театрами, концертными залами и др.).

**Конституционные обязанности гражданина Российской Федерации.** Конституция РФ 1993 г. делает акцент на права и свободы гражданина, поэтому обязанности в ней представлены достаточно скупо.

*Обязанность соблюдать Конституцию РФ и законы РФ* возлагается не только на граждан Российской Федерации, но и на иностранцев и на лиц без гражданства.

*Обязанность платить налоги и сборы.* Именно налоги составляют основной источник средств государства, которые необходимы для выполнения его функций. Поэтому для обеспечения исполнения данной обязанности установлена уголовная ответственность за неуплату налогов.

*Обязанность сохранять природу и окружающую среду, бережно относиться к природным богатствам.*

*Обязанность родителей содержать и воспитывать своих детей до достижения ими возраста 18 лет.*

*Обязанность трудоспособных детей, достигших 18 лет, заботиться о нетрудоспособных родителях.*

*Обязанность получения детьми основного общего (девяти классов) образования.*

*Обязанность защищать Отечество.* Каждый мужчина, являющийся гражданином Российской Федерации, обязан пройти срочную военную службу в вооруженных силах страны сроком от одного до двух лет.

У государства, в свою очередь, существует только одна всеохватывающая обязанность — признавать, соблюдать и защищать права и свободы человека и гражданина (ст. 2 Конституции РФ).

### **Это надо запомнить**

1. Правовой статус гражданина — это совокупность всех его юридических прав и обязанностей.

2. Конституционный статус гражданина — это совокупность прав, свобод и обязанностей гражданина, закрепленных в Конституции.

3. Конституционный статус состоит из трех элементов (частей):

- конституционные права;
- конституционные свободы;
- конституционные обязанности.

4. Конституционные права и свободы делятся на пять групп:

- личные (гражданские);
- политические;
- экономические;
- социальные;
- культурные.

5. Конституционные обязанности — это должное поведение, за неисполнение которого применяются санкции.

### 3.3. Президент Российской Федерации

Для того чтобы быть хорошим главой государства, достаточно иметь справедливый ум и железную волю.

*А. Тьер*

**Положение Президента РФ в системе государственных органов.** Вам известно, что республики бывают президентские и парламентские. Положение президента в зависимости от формы устройства республики — различно. В парламентской республике президент только номинально является главой государства, не имеет реальной власти и является как бы символом нации. В президентской республике президент возглавляет исполнительную власть и поэтому является достаточно сильной фигурой, в компетенцию которого входит организация непосредственного управления государством.

Российская Федерация, строго говоря, не является ни парламентской, ни президентской республикой. В России установилась смешанная форма правления, хотя явно просматривается превалирование президентской формы правления. Для России, где парламентаризм еще не достаточно развит, это следует считать достоинством. Президент в России, обладая реальными и «сильными» полномочиями, формально не возглавляет исполнительную власть, вообще не входит ни в одну из ветвей власти, а занимает особое место. Это обусловлено тем, что при последовательном проведении принципа разделения властей все равно необходима координация деятельности ветвей власти. В России этим занимается Президент.

**Функции Президента РФ.** Касаются важнейших сторон жизни государства и общества. Перечислим их.

Во-первых, Президент РФ является главой государства. Он воплощает единство государства, государственной власти в целом, а не какой-то одной ее ветви. Представляет Россию на международной арене.

Во-вторых, Президент РФ является гарантом Конституции РФ, прав и свобод человека и гражданина. Может организовывать согласительные процедуры при возникновении конфликтов между государственными органами или субъектами РФ, принимает другие меры для защиты Конституции РФ, суверенитета страны, прав и свобод гражд-

дан Российской Федерации. Например, может послать войска для защиты территории государства (как это было в Чечне) или государственного строя России (вспомним вооруженный мятеж Верховного Совета РСФСР в октябре 1993 г.).

В-третьих, Президент РФ определяет основные направления внутренней и внешней политики Российской Федерации в соответствии с Конституцией РФ и законами РФ. О том, какую политику намеревается проводить Президент, мы узнаем из программы, с которой он идет на выборы.

В-четвертых, координирует работу всех ветвей власти, для чего ему предоставляются полномочия по отношению к другим государственным органам. Президент РФ формирует Правительство РФ, отправляет его в отставку, может отменить акты органов исполнительной власти, назначает выборы в Государственную Думу, в некоторых случаях может ее распустить, вносит законопроекты на обсуждение, подписывает принятые Федеральным Собранием законы, назначает на должности судей всех судов, кроме Конституционного, Верховного и Высшего Арбитражного.

Таким образом, Президент РФ, сконцентрировав в своих руках важнейшие полномочия, является своего рода арбитром в государственном аппарате. Его место в государстве можно сравнить с дирижером оркестра, где музыкантами являются ветви власти.

**Конституционные гарантии от всевластия Президента РФ.** Понятно, что такое положение Президента может побудить его к узурпации власти, подмене своей персоной всей системы государственных органов. Конституция РФ содержит гарантии от такой подмены.

Во-первых, Президент РФ должен *переизбираться народом каждые шесть лет* путем всеобщих равных прямых выборов при тайном голосовании, причем на выборах должно быть представлено как минимум две кандидатуры.

Во-вторых, один и тот же человек *не может занимать пост Президента более двух сроков подряд, т.е. более 12 лет.*

В-третьих, Конституционный Суд РФ может *признать акты Президента не соответствующими Конституции РФ.*

В-четвертых, за совершение тяжкого преступления Президент *может быть отрешен от должности с помощью процедуры импичмента.* Государственная Дума <sup>2</sup>/<sub>3</sub> голосов выдвигает обвинение против Президента. Затем

оно должно быть подтверждено заключением Верховного Суда РФ. Конституционный Суд РФ должен установить, что порядок выдвижения обвинения был соблюден. После этого Совет Федерации решает дело по существу. Для принятия решения об отстранении Президента от должности необходимо набрать  $\frac{2}{3}$  голосов членов Совета Федерации.

**Компетенция Президента РФ.** Объем компетенции (или круг полномочий) Президента довольно обширен, что определяется его особым местом в системе государственных органов.

Президент РФ, осуществляя координацию деятельности ветвей власти, имеет значительные *кадровые полномочия* и принимает участие в формировании высших государственных органов РФ. Так, он назначает главу Правительства РФ (с согласия парламента), заместителей главы Правительства, министров, принимает решение об отставке Правительства, его членов, предлагает парламенту кандидатуры судей Конституционного, Верховного и Высшего Арбитражного судов, Генерального прокурора РФ, высшее командование Вооруженных Сил, послов и др.

*В сфере законодательной власти* Президент РФ также обладает серьезными полномочиями. Он назначает выборы в Государственную Думу РФ, распускает ее в установленных законом случаях, подписывает и обнародует федеральные законы. Если Президент отклонил принятый парламентом закон, то для вступления закона в силу парламент должен проголосовать за него  $\frac{2}{3}$  голосов. Кроме того, Президент РФ обладает правом законодательной инициативы.

*В военной сфере* Президент РФ может вводить военное положение, является Верховным Главнокомандующим Вооруженными Силами страны.

*Во внешнеполитической сфере*, определяя основные направления внешней политики, он может заключать международные договоры, назначает послов в другие государства.

*По отношению к гражданам* Президент РФ решает вопросы гражданства, предоставляет политическое убежище, награждает государственными наградами РФ, осуществляя помилование.

Решения Президента РФ по всем этим вопросам облакаются в форму указов (как правило, они носят нормативный

характер) или распоряжений (индивидуальные решения) Президента РФ.

**Требования, предъявляемые к кандидату в Президенты.** Должность Президента ко многому обязывает, и далеко не каждый может на нее претендовать.

В Конституции РФ отмечаются только некоторые, наиболее важные качества, необходимые Президенту РФ.

1. Кандидат в Президенты РФ должен быть *гражданином России*.

2. Президент РФ должен обладать значительным жизненным опытом, и поэтому на эту должность может претендовать человек *не моложе 35 лет*. Предельный возраст для занятия должности Президента РФ законом не установлен, ведь и в зрелом возрасте человек может отличаться здоровьем, работоспособностью и эффективно использовать свой потенциал.

3. Кандидат в Президенты РФ должен хорошо знать Россию (ее возможности, особенности, ситуацию, в которой она находится), и поэтому к нему выдвигается требование *постоянно проживать в России не менее 10 лет*.

Безусловно, Президент РФ должен обладать такими ярко выраженными личностными качествами, как интеллект, воля, организаторские способности и др. Некоторые качества приобретаются в процессе обучения (например, эрудиция), другие относятся к числу врожденных, хотя в какой-то степени и их можно развить в себе с помощью упорных тренировок (например, волевые).

**Прекращение полномочий Президента РФ.** Предусмотрено ст. 92 Конституции РФ. Существуют два варианта прекращения полномочий Президента.

1. *Нормальный порядок*. Полномочия прекращаются с момента принесения присяги вновь избранным Президентом РФ.

2. *Досрочное прекращение полномочий*. Оно может иметь место в трех случаях:

- отставки, т.е. инициативы самого Президента;
- стойкой неспособностью осуществлять свои полномочия по состоянию здоровья;
- отрешения от должности. Основанием для возбуждения данной процедуры может быть только обвинение в совершении государственной измены или иного умышленного тяжкого преступления, за которое предусматривается наказание свыше пяти лет лишения свободы.



Процедура отрешения от должности Президента очень сложна, ведь смена главы государства — это всегда политическое потрясение для всего общества.

### **Это надо запомнить**

1. В России установилась смешанная форма правления, хотя существует явное превалирование президентской формы правления.

2. Президент РФ обладает широкими и реальными полномочиями, не входит ни в одну ветвь власти, а занимает особое место.

3. Функции Президента РФ состоят в том, что он:

- является главой государства;

- является гарантом Конституции РФ, прав и свобод граждан;

- определяет основы внутренней и внешней политики;

- координирует работу всех ветвей власти.

4. Гарантисми общества от всевластия Президента являются:

- возможность переизбирать Президента каждые шесть лет;

- невозможность Президента сохранять этот пост более двух сроков подряд;

- возможность признания его актов Конституционным Судом РФ не соответствующими Конституции РФ;

- возможность отрешения от должности (импичмент).

5. Компетенция Президента РФ весьма обширна и касается законодательной, военной сферы, внешней политики, проявляется в его участии в формировании высших органов государственной власти и др.

6. Президент РФ может принимать указы и распоряжения.

7. Согласно Конституции РФ Президент должен:

- иметь российское гражданство;

- быть не моложе 35 лет;

- постоянно проживать в России не менее 10 лет.

8. Полномочия Президента РФ прекращаются в момент принесения присяги вновь избранным Президентом. Возможно досрочное прекращение его полномочий в результате:

- отставки;

- болезни;

- отрешения от должности (импичмента).

### 3.4. Парламент Российской Федерации

Без общих выборов, свободы печати и собраний, свободной борьбы мнений в любом общественном институте жизнь затихает, становится лишь видимостью, и единственным активным элементом этой жизни становится бюрократия.

*Р. Люксембург*

**Немного об истории парламентаризма.** Родиной парламента является Англия, где начиная с XIII в. власть короля была ограничена собранием крупнейших феодалов, высшего духовенства и представителей городов и графств. Затем парламенты появились и в других европейских странах. В современном мире они существуют в несколько измененном виде во многих государствах мира.

В России это «изобретение» человечества прижилось не сразу. Вспомним, что 17 октября 1905 г. царь Николай II подписал Манифест, в котором было заявлено о создании парламента, только под сильнейшим давлением демократически настроенной общественности России.

Судьба первых Государственных Дум была печальна, а после Революции 1917 г. парламентаризм в России долгое время и вовсе существовал только формально (согласно Конституции СССР законодательным органом страны был Верховный Совет СССР).

Возродиться парламентаризм стал только в 1990 г. Разумеется, наладить работу парламента за такой короткий срок невозможно, и пока парламента в России находится в стадии становления. Называется наш парламента *Федеральным Собранием*.

**Общая характеристика Федерального Собрания.** Отметим главные черты российского парламента.

1. Федеральное Собрание — это *представительный орган*. Это означает, что он должен выражать интересы и волю всего народа, а не только лиц, участвовавших в избрании депутатов. Справедливо говорят, что парламента — это срез общества (население выбирает тех, кому доверяет представлять свои интересы).

2. Парламент — это *законодательный орган*. Принятие законов и бюджета — его основная задача.

3. Федеральное Собрание — *постоянное действующий орган*, где депутаты работают на профессиональной основе, т.е. участие в работе парламента является их основной работой. Депутаты имеют короткие зимние каникулы и более продолжительные летние.

4. Федеральное Собрание *состоит из двух палат* — *Совета Федерации* и *Государственной Думы*. Совет Федерации утверждает или отклоняет законы, принятые Государственной Думой, поэтому часто его называют верхней палатой парламента, хотя в Конституции РФ термины «верхняя палата» и «нижняя палата» не употребляются.

5. Совет Федерации и Государственная Дума *заседают раздельно*. Совместные заседания проводятся для заслушивания посланий Президента, посланий Конституционного Суда и выступлений руководителей иностранных государств.

**Совет Федерации** — одна из палат законодательного органа РФ — Федерального Собрания. В отличие от Государственной Думы, которую с полным правом можно назвать органом, представляющим в парламенте весь народ России, Совет Федерации прежде всего представляет интересы субъектов РФ. Дело в том, что в Совет Федерации входят по два представителя от каждого субъекта РФ.

Основной функцией Совета Федерации как палаты парламента является участие в законодательной деятельности. Хотя все законопроекты попадают сначала в Государственную Думу, одобренный ею законопроект обязательно в дальнейшем поступает в Совет Федерации. В течение 14 дней эта палата может одобрить или отклонить законопроект. Если в течение этого срока она не выскажется по поводу законопроекта, он считается принятым. Однако Совет Федерации должен обязательно собраться и обсудить федеральные конституционные законы, законы о государственном бюджете, о налогах, вопросы о международных договорах, о войне и мире и др.

Кроме того, Совет Федерации:

- утверждает изменения границ между субъектами РФ;
- утверждает указы Президента РФ о введении военного и чрезвычайного положения на территории России;
- назначает выборы Президента РФ;
- решает вопрос об отрешении Президента РФ от должности;
- назначает судей Конституционного, Верховного и Высшего Арбитражного Судов РФ, Генерального прокурора РФ.

**Государственная Дума РФ.** Государственная Дума является одной из двух палат Федерального Собрания. Согласно Конституции РФ Государственная Дума состоит из 450 депутатов.

**Депутат — это посланник народа, его представитель в законодательном органе государства.**

Депутатом Государственной Думы может быть человек, *достигший 21 года*. Необходимо отметить, что депутат представляет не народ округа, который его избрал, а народ всего государства. Поэтому никто не может давать депутату обязывающих наказов, при решении всех вопросов он должен руководствоваться только своей совестью.

Чтобы депутат мог выполнять свои функции, ему предоставляются *права на*:

- участие в работе своей палаты, ее комитетов и комиссий;
- выступление на заседаниях;
- получение всей необходимой информации;
- законодательную инициативу;
- голосование по вопросам, рассматриваемым палатой;
- безотлагательный прием руководителями, должностными лицами государственных органов и организаций;
- неприкосновенность. Так, депутат не может быть привлечен к уголовной ответственности без разрешения палаты, не могут быть досмотрены его личный транспорт, квартира, служебный кабинет и т.п. Эти меры необходимы для того, чтобы оградить законодательную власть от произвола и посягательств исполнительной и судебной власти, соблюсти принцип разделения властей, обеспечить независимость депутата.

Выборы депутатов Государственной Думы производятся каждые пять лет. Участие в них — дело сугубо добровольное.

В нашей стране избирательное право является *всеобщим*, т.е. к выборам депутатов парламента, президента и других допускается практически все взрослое население государства независимо от пола, национальности, религии, политических взглядов, наличия имущества, образования и т.п. Исключение делается только для:

- несовершеннолетних;
- психически больных лиц, признанных судом недееспособными;
- преступников, отбывающих наказание в местах лишения свободы (в колониях, тюрьмах и др.);
- иностранцев и лиц без гражданства.

Избирательное право должно быть равным. Это означает, что каждый гражданин, участвующий в выборах, имеет одинаковое количество голосов, которые имеют и одинаковый вес. Равенство обеспечивается и тем, что в каждом избирательном округе голосует приблизительно равное количество населения.

Голосование в Российской Федерации прямое, т.е. избиратели голосуют на выборах «за» или «против» кандидатов непосредственно и лично.

Голосование должно быть тайным, т.е. исключать возможность какого-либо контроля за волеизъявлением избирателей.

**Избирательный процесс.** Как же проходят выборы в нашей стране? Процесс выборов нельзя свести к простому голосованию, как может показаться со стороны. Выборы — длительный процесс, проходящий в определенном порядке и состоящий из нескольких стадий.

1. Прежде всего, *составляется список избирателей*, другими словами — список лиц, имеющих право принимать участие в голосовании, т.е. обладающих избирательным правом. Этим занимаются специальные государственные органы, создаваемые для проведения выборов, — избирательные комиссии. Избирательные комиссии составляют списки избирателей на основании сведений, полученных с использованием государственной системы регистрации (учета) избирателей. Сведения об избирателях формирует и уточняет глава местной администрации муниципального района, городского округа, руководитель территориального органа исполнительной власти города федерального значения.

Если в эти списки закрадется ошибка (например, фамилия написана неправильно или ее вообще не будет в списках), гражданин может в любой момент заявить об этом в избирательную комиссию, а если не найдет там поддержки — в суд.

2. Вся территория государства *делится на избирательные округа и участки*. Главное требование — они должны быть равными по численности голосующих в них избирателей.

3. Затем следует очень важная стадия избирательного процесса — *выдвижение кандидатов в депутаты, в президенты*. Действительно, ведь потом избиратели могут выбирать только из числа тех, кто был выдвинут в кандидаты. Формально кандидатом может стать любой гражданин. Однако реально им становится только тот, кто обладает зна-

чительной общественной поддержкой, ведь, чтобы быть зарегистрированным, кандидат должен набрать определенное количество подписей в свою поддержку.

4. После регистрации кандидаты могут начинать *предвыборную агитацию*, чтобы привлечь на свою сторону как можно больше избирателей. Кандидаты могут агитировать через телевидение, радио, путем проведения митингов, демонстраций, с помощью плакатов, листовок и т.п. При использовании государственных средств агитации очень важно соблюсти принцип равного доступа к ним.

Агитация ни в коем случае не может проводиться в день выборов, чтобы решения принимались обдуманно, а не скоропалительно.

5. Центральной частью выборов является *голосование*, которое проводится в один из выходных дней. Голосование должно быть тайным, для чего предусмотрено заполнение бюллетеней в особой кабине, в которую в этот момент никто не может входить. Затем бюллетень опускается в избирательный ящик.

6. Заключительной стадией выборов является *подсчет голосов*. Подсчет начинается сразу после окончания голосования (в 20 часов) и продолжается без перерыва. Итоги голосования на участке заносятся в протокол, который отправляется в вышестоящую избирательную комиссию. Подсчет голосов по всей России может длиться несколько дней, даже недель. Потом Центральная избирательная комиссия объявляет итоги выборов и публикует их в печати.

**Компетенция Государственной Думы.** Государственная Дума является одной из палат законодательного органа и, следовательно, обладает *законодательными полномочиями*. Именно в принятии законов состоит ее главное назначение. Государственная Дума принимает федеральные конституционные законы и федеральные законы. Проект любого закона прежде всего направляется именно в Государственную Думу, где проходит сложную процедуру принятия, после чего он направляется для одобрения в Совет Федерации, а потом — на подпись Президенту РФ. Таким образом, принятие закона Государственной Думой еще не означает принятие закона в целом и его вступления в силу.

Государственная Дума может принимать законы по любому вопросу. Однако сферу интересов палаты высшего законодательного органа должны представлять только наиболее важные проблемы.

### Это надо запомнить

1. Парламент как государственный орган зародился в Англии в XIII в.

2. Российский парламент называется Федеральным Собранием. Он состоит из двух палат: Совета Федерации и Государственной Думы.

3. Совет Федерации представляет интересы субъектов РФ: республик, краев, областей и др. В него входят по два представителя от каждого субъекта РФ.

4. Государственная Дума состоит из 450 депутатов и представляет интересы всего российского народа.

5. Депутатом Государственной Думы может быть человек, достигший 21 года.

6. Выборы депутатов Государственной Думы являются всеобщими, равными, прямыми, тайными.

7. Избирательный процесс состоит из нескольких стадий:

- составление списков избирателей;
- определение избирательных округов;
- выдвижение кандидатов в депутаты (президенты);
- предвыборная агитация;
- голосование;
- подсчет голосов.

8. Главное назначение Государственной Думы состоит в принятии законов.

## 3.5. Правительство Российской Федерации

Власть должна принадлежать личностям, на которых возлагается великая ответственность и которые возлагают на себя великие обязанности.

*Н. Бердяев*

Высшим исполнительным органом власти является Правительство РФ. Это коллегиальный орган, хотя от имени Правительства всегда выступает его Председатель. Правительству подчиняются практически все министерства и государственные комитеты.

**Состав Правительства РФ.** Согласно ст. 110 Конституции РФ, Правительство РФ состоит из Председателя Правительства, заместителей Председателя Правительства и министров.

Председатель Правительства РФ назначается Президентом РФ после получения согласия Государственной Думы на предложенную им кандидатуру. Если Государственная Дума не утвердит эту кандидатуру, Президент может предложить рассмотреть эту кандидатуру еще раз или предложить другую. Если Государственная Дума в третий раз отказывается утвердить кандидатуру Председателя Правительства РФ, предложенную Президентом, Конституция РФ устанавливает особое правило.

После трехкратного отклонения кандидатур Президент РФ своим указом назначает Председателя Правительства РФ и распускает Государственную Думу, назначив новые выборы. Это сделано для того, чтобы положить конец политическому кризису, исключительно опасному для всего общества.

Заместители Председателя Правительства РФ и министры назначаются и освобождаются от должности Президентом РФ по представлению Председателя Правительства РФ.

Заседания Правительства систематически (но не реже одного раза в месяц) проводятся его Председателем (а в его отсутствие — заместителем) и носят открытый характер, на них может присутствовать пресса. Отдельные вопросы могут рассматриваться и на закрытых заседаниях.

**Компетенция Правительства РФ.** В любом государстве правительство обладает общей компетенцией. Правительство РФ, занимаясь в основном социально-экономическими вопросами, не является исключением. В Конституции РФ компетенция Правительства определена только в самом общем виде путем указания на направления его деятельности. Более подробно его компетенция определена в Федеральном конституционном законе от 17 декабря 1997 г. № 2-ФЗ «О Правительстве Российской Федерации».

В чем же заключается деятельность Правительства РФ?

Правительство РФ, возглавляя исполнительную власть в стране, осуществляет управление в сфере экономики и финансов.

*В экономике* Правительство РФ регулирует ход экономических процессов в стране путем издания постановлений по этим вопросам, разрабатывает и обеспечивает исполнение бюджета РФ, реализует налоговую политику, управляет государственной собственностью и др.



*В социальной сфере* Правительство РФ принимает меры по реализации трудовых прав граждан, прав на охрану здоровья, на образование, на социальное обеспечение (пенсии, пособия).

*В области развития науки, культуры, образования* Правительство РФ осуществляет поддержку науки, образования, культуры.

*В области внешней политики* Правительство РФ может заключать международные договоры, представлять интересы страны в международных организациях.

Кроме того, Правительство РФ обладает *правом законодательной инициативы*, а также осуществляет руководство всеми органами исполнительной власти РФ.

Акты Правительства РФ принимаются простым большинством голосов его членов. Решения Правительства РФ оформляются в виде постановлений, которые носят нормативный характер, и распоряжений конкретного характера.

Правительство РФ состоит из Председателя, его заместителей и федеральных министров.

Нормальным вариантом прекращения полномочий Правительства РФ является сложение полномочий перед вновь избранным Президентом РФ. Кроме того, Правительство РФ может прекратить свои полномочия досрочно, если:

- оно само подаст в отставку и Президент РФ ее примет;
- Президент РФ сочтет нужным отправить Правительство РФ в отставку, причем перечень оснований для этого нигде не определен;
- Президент РФ примет решение об отставке Правительства РФ после того, как оно получит вотум недоверия Государственной Думы.

### **Это надо запомнить**

1. Правительство РФ — это высший исполнительный орган страны.
2. Правительство РФ работает на основе принципа коллегиальности.
3. Руководит деятельностью Правительства РФ его Председатель.
4. Правительству подчиняются все министерства.
5. В состав Правительства входят председатель, его заместители, министры.
6. Председатель Правительства назначается Президентом РФ с согласия Государственной Думы.

7. Заседания Правительства проводятся не реже одного раза в месяц.

8. Правительство РФ обладает широкой компетенцией в решении социально-экономических вопросов.

9. Правительство РФ принимает большинством голосов постановления и распоряжения.

10. Полномочия Правительства РФ прекращаются в момент избрания Президента РФ. Возможна досрочная отставка Правительства РФ по собственной инициативе, инициативе Президента РФ, а также Государственной Думы (при согласии Президента).

### **3.6. Министерства Российской Федерации, федеральные службы и агентства: понятие и правовой статус**

**Государственный орган** — это часть государственного аппарата, наделенная собственной компетенцией и выполняющая функции на благо общества. Главная задача органов исполнительной власти заключается в осуществлении государственного управления во исполнение законов. С этой целью исполнительные органы наделяются распорядительными (властными) полномочиями, т.е. правом давать указания, обязательные для всех.

Конституция РФ установила самостоятельность всех ветвей власти, в том числе исполнительной. Это означает, что формально нет жесткой зависимости органов исполнительной власти как от представительного органа (парламента), так и от Президента РФ. Однако особенность Российской Федерации заключается в том, что, формально закрепляя самостоятельность исполнительной ветви власти, Конституция РФ предоставляет такие полномочия Президенту РФ, которые позволяют ему определять содержание и сущность деятельности исполнительной власти. Более того, некоторые федеральные органы исполнительной власти непосредственно подчинены Президенту РФ. Поэтому о самостоятельности исполнительной власти можно говорить только с большой долей условности.

Система федеральных органов исполнительной власти состоит из Правительства, министерств, федеральных агентств и федеральных служб. Президент РФ не входит в систему федеральных органов исполнительной вла-

сти. Деятельность Правительства РФ была рассмотрена в предыдущем параграфе.

**Министерства РФ.** Определяя правовой статус министерства, совсем недавно было принято говорить, что его основной отличительной чертой является управление порученной ему отраслью народного хозяйства или сферой деятельности. Сейчас экономика страны существенно изменилась, что потребовало новой структуры органов исполнительной власти. Министерства отвечают за порученные им **сферы экономики**, определяя относительно их государственную политику и разрабатывая необходимые нормативно-правовые акты для их упорядочения. Всего существует не более двух десятков министерств.

Министерство РФ — федеральный орган исполнительной власти, *проводящий государственную политику и осуществляющий управление в определенной сфере деятельности*. Министерство возглавляет входящий в состав Правительства РФ *министр* (федеральный министр), обладающий решающей властью в своем министерстве и несущий персональную ответственность за его деятельность. Министерства РФ являются единоначальными органами (например, Министерство финансов РФ, Министерство транспорта РФ). Гарантией от произвола министра чаще всего является коллегия министерства, которая, в общем, имеет совещательное значение и не может принимать обязательные решения, однако разногласия между министром и коллегией докладываются Правительству РФ.

Перечень министерств устанавливается указом Президента РФ (табл. 3.2), и действуют они в масштабах всей страны под непосредственным руководством Правительства РФ (кроме министерств обороны, внутренних, иностранных дел, юстиции, а также по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий, которые подчинены Президенту РФ).

**Федеральные службы** осуществляют *контрольные и надзорные, а также некоторые специальные функции* (например, Федеральная служба по надзору в сфере образования и науки).

**Федеральные агентства** призваны оказывать государственные услуги, управлять государственным имуществом в различных сферах (например, Федеральное агентство по образованию).

Федеральные службы и агентства находятся в ведении соответствующих министерств или напрямую подчиняются Президенту РФ или Правительству РФ. Именно такая трехзвенная система федеральных органов исполнительной власти установлена Указом Президента РФ от 12 мая 2008 г. № 724.

Таблица 3.2

### Система министерств Российской Федерации

Министерства, подчиненные Президенту РФ	Министерства, подчиненные Правительству РФ
1. Министерство внутренних дел РФ 2. Министерство РФ по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных действий 3. Министерство иностранных дел РФ 4. Министерство обороны РФ 5. Министерство юстиции РФ	1. Министерство здравоохранения и социального развития РФ 2. Министерство культуры РФ 3. Министерство образования и науки РФ 4. Министерство природных ресурсов и экологии РФ 5. Министерство промышленности и торговли РФ 6. Министерство сельского хозяйства РФ 7. Министерство транспорта РФ 8. Министерство финансов РФ 9. Министерство экономического развития РФ 10. Министерство связи и массовых коммуникаций РФ 11. Министерство регионального развития РФ 12. Министерство спорта, туризма и молодежной политики РФ 13. Министерство энергетики РФ

### Это надо запомнить

1. Главная задача органов исполнительной власти состоит в осуществлении государственного управления в исполнение законов.

2. Исполнительные органы наделяются властными, распорядительными полномочиями.

3. Система федеральных органов исполнительной власти состоит из Правительства, министерств, федеральных служб и агентств.

4. Министерства РФ — органы исполнительной власти, проводящие государственную политику и осуществляющие управление в определенной сфере деятельности.

5. Федеральные службы — это органы исполнительной власти, осуществляющие специальные контрольные и надзорные функции.

6. Федеральные агентства — это органы исполнительной власти, оказывающие государственные услуги, управляющие государственным имуществом.

### 3.7. Административные правонарушения

Любая социальная система нуждается в управлении. Государственные служащие, осуществляющие управленческую деятельность, должны оказывать упорядочивающее воздействие на людей, обеспечивать согласованность их действий, оберегая общество от нежелательных последствий. Представьте себе следующую ситуацию: вы едете на работу в автобусе, одевшись специально для проведения деловых переговоров. На одной из остановок в автобус входит гражданин с собакой. Даже если это собака не агрессивна, возникает угроза того, что ваша одежда будет выглядеть совсем не так, как вы рассчитывали. Возможно, кто-то скажет, что это мелочь и на это не стоит обращать внимания, однако иногда именно мелочь может существенно сказаться на репутации человека.

Чтобы люди чувствовали себя в обществе комфортно, в Кодексе РФ об административных правонарушениях устанавливаются запреты на совершение определенных действий в различных сферах нашей жизни (всего их около четырехсот). Нарушение запрета рассматривается как административное правонарушение, за которое налагается административная ответственность.

В *Общей части* Кодекса РФ об административных правонарушениях перечисляются виды административных наказаний, порядок привлечения к административной ответственности и исполнения санкций.

В его *Особенной части* предусмотрен перечень составов административных правонарушений, за которые установ-

ливается определенное административное наказание. В отличие от Кодекса РФ об административных правонарушениях в Уголовном кодексе РФ перечисляются наиболее опасные и вредные антиобщественные деяния, за которые устанавливаются очень жесткие санкции.

**Понятие административного правонарушения.** Укажем на основные признаки административного правонарушения.

1. *Прежде всего это деяние, которое во вне может выражаться в виде действия (активное поведение) или бездействия (пассивное поведение).* Мысли, убеждения не составляют правонарушения. За желание ехать со скоростью больше допустимой нельзя наказать до тех пор, пока вы не претворите его реально. Кроме того, у лица должен быть хоть какой-то выбор между антисоциальным и правомерным поведением, иначе говорить о наличии деяния нельзя. Например, если вы сами не можете пройти через турникет в автобусе из-за крупногабаритной коробки, то вполне можно попросить сделать это кого-либо другого за вас.

2. *Это антисоциальное деяние.* Антисоциальность административных проступков проявляется в том, что они наносят вред общественным отношениям. Характер и степень антисоциальности деяний определяется объектом посягательства, величиной ущерба, особенностями способа посягательства, формой и степенью вины, местом, временем совершения правонарушения и др. Личность правонарушителя также влияет на степень общественной опасности правонарушения.

3. *Это противоправное деяние.* Это означает, что данное деяние нарушает нормы права, которые в основном сосредоточены в Кодексе РФ об административных правонарушениях.

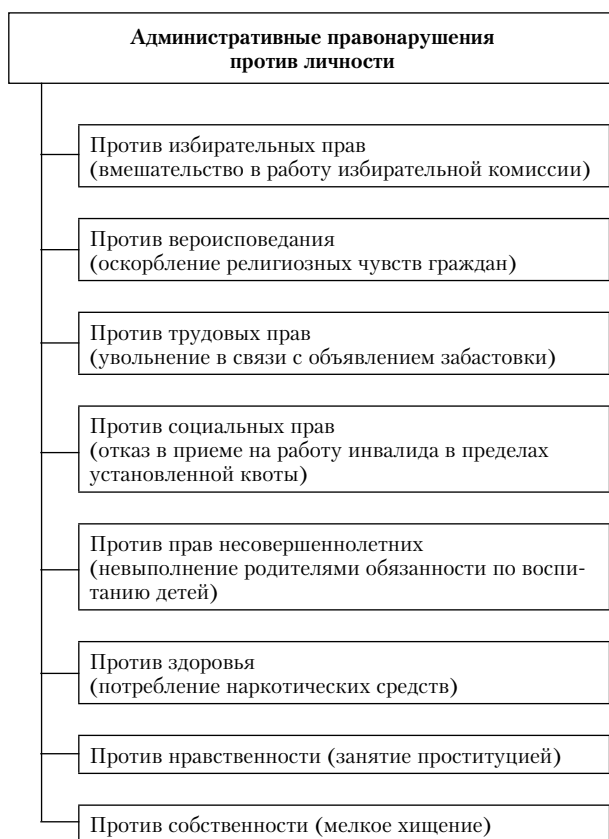
4. *Это виновное (умышленное или неосторожное) деяние,* т.е. деяние, совершенное при достаточном контроле своего поведения со стороны сознания.

5. *Субъектом административного правонарушения* могут быть граждане (иностранцы, лица без гражданства), достигшие 16-летнего возраста.

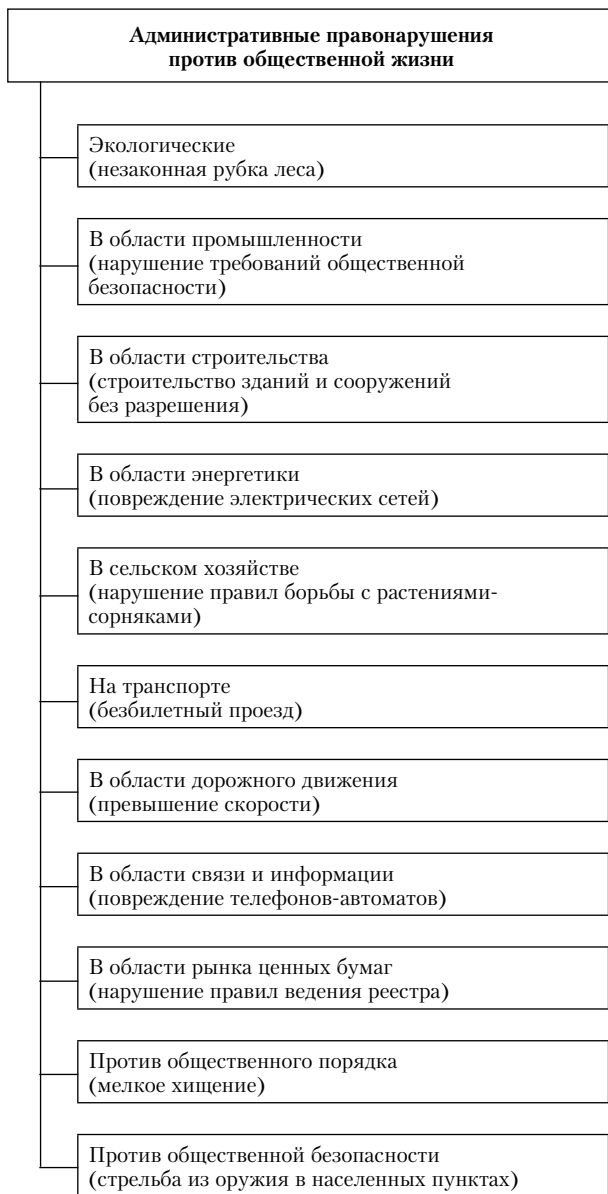
**Административное правонарушение (проступок)** – это антисоциальное, виновное (умышленное или неосторожное), противоправное действие или бездействие, посягающее на государственный или общественный порядок, собственность, права и свободы граждан, а также на установленный порядок управления.

**Виды административных правонарушений.** Достаточно большое количество составов административных правонарушений содержит Особенная часть Кодекса РФ об административных правонарушениях. Однако этот перечень не является исчерпывающим (субъекты РФ и муниципальные образования также обладают правом нормотворчества в этой сфере). Система административных правонарушений включает административные правонарушения против:

- личности (рис. 3.2);
- общественной жизни (рис. 3.3);
- государства (рис. 3.4).

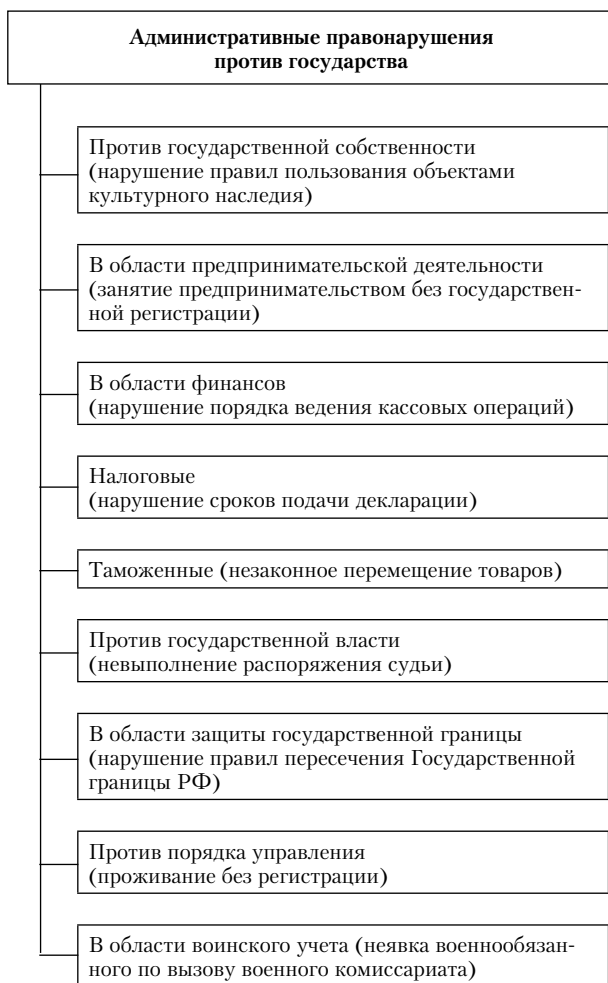


**Рис. 3.2. Виды административных правонарушений против личности**



**Рис. 3.3. Виды административных правонарушений против общественной жизни**





*Рис. 3.4. Виды административных правонарушений против государства*

#### **Это надо запомнить**

1. Кодекс РФ об административных правонарушениях устанавливает запреты на совершение определенных действий в различных сферах нашей жизни.
2. Административная ответственность налагается с 16 лет.

3. Административное правонарушение (проступок) — это антисоциальное, виновное (умышленное или неосторожное), противоправное действие или бездействие, посягающее на государственный или общественный порядок, собственность, права и свободы граждан, а также на установленный порядок управления.

4. Административные правонарушения делятся на три группы:

- против личности;
- против общественной жизни;
- против государства.

### 3.8. Административные наказания

**Административное наказание** — это мера государственного принуждения, применяемая от имени государства по решению уполномоченных органов к лицу, совершившему административное правонарушение.

*Целями административного взыскания* являются:

- воспитание лица, совершившего административное правонарушение;
- предупреждение совершения новых правонарушений самим правонарушителем (специальная превенция);
- предупреждение совершения новых правонарушений другими лицами (общая превенция).

Административное право пытается воздействовать на правонарушителя разными методами. Прежде всего, используется метод морального воздействия, затем — материального. В наиболее серьезных случаях правонарушитель может быть лишен отдельных прав. Достаточно часто административное взыскание сочетает в себе эти методы.

За совершение административных правонарушений предусмотрено достаточное количество **административных взысканий**. Перечень их составлен по принципу перечисления от менее тяжкого к более тяжкому.

1. **Предупреждение** оказывает в основном моральное воздействие. Кроме того, возможна иная смысловая нагрузка предупреждения: иногда государственные органы в предупреждении разъясняют противоправный характер действий нарушителя, который не является для него очевидным.

Данный вид административных взысканий применяется за совершение незначительных административных право-

нарушений и может налагаться только путем издания письменного постановления. Устные предупреждения, которые должностные лица делают гражданам, хотя и оказывают определенное моральное воздействие, но не могут рассматриваться в качестве административного взыскания.

**2. Штраф** — это денежное взыскание в пользу государства. Данная мера воздействует на материальные интересы нарушителя, что чаще всего не является для него безразличным. Административный штраф выражается в рублях и устанавливается для граждан в размере, не превышающем 5 тыс. руб.; для должностных лиц — 50 тыс. руб.; для юридических лиц — 1 млн руб.

**3. Возмездное изъятие предмета** (который является орудием совершения проступка) состоит в его принудительном изъятии и последующей реализации с передачей вырученной суммы бывшему собственнику за вычетом расходов по реализации изъятых предметов (например, охотничьих ружей). Возмездное изъятие огнестрельного оружия и боевых припасов не может применяться к лицам, для которых охота является основным источником существования. На практике эта санкция используется очень редко.

**4. Конфискация предмета** состоит в принудительном безвозмездном обращении предмета совершения административного правонарушения в собственность государства. Конфискованным может быть только предмет, находящийся в личной собственности нарушителя.

**5. Лишение специального права**, предоставленного гражданину государственным органом, если он грубо и систематически нарушает порядок его использования. Речь идет о праве управления транспортными средствами, праве охоты.

По общему правилу лицо может быть лишено специального права на срок *от одного месяца до трех лет*.

**6. Дисквалификация**, т.е. лишение права управлять организацией, занимать руководящие должности, применяется на срок *от шести месяцев до трех лет*.

**7. Административное приостановление деятельности** применяется ко всей организации, осуществляющей предпринимательскую или иную деятельность, в случае угрозы жизни или здоровью людей, возникновения эпидемии, наступления радиационной аварии или техногенной катастрофы и т.д. Может устанавливаться на срок *до 90 суток*.

**8. Административный арест** может применяться только в исключительных случаях и только по решению суда.

Такой вид административного взыскания целесообразен только в тех случаях, когда исчерпаны все другие возможности воздействия на нарушителя. Срок административного ареста не может превышать 15 суток, а за нарушение требований режима чрезвычайного положения или правового режима контртеррористической операции — до 30 суток.

Административный арест не может применяться к беременным женщинам, женщинам, имеющим детей в возрасте до 14 лет, к лицам, не достигшим 18 лет, и инвалидам.

**9. Административное выдворение за пределы Российской Федерации иностранных граждан и лиц без гражданства.** Законодательство предусматривает два способа административного выдворения:

- самостоятельный выезд выдворяемых из Российской Федерации под контролем соответствующих органов;
- принудительное перемещение указанных лиц через Государственную границу РФ за пределы Российской Федерации.

### Это надо запомнить

1. Административное наказание — это мера государственного принуждения, применяемая от имени государства по решению уполномоченных органов к лицу, совершившему административное правонарушение.

2. Целями административного взыскания являются:

- воспитание лица, совершившего административное правонарушение;
- предупреждение совершения новых правонарушений самим правонарушителем (специальная превенция);
- предупреждение совершения новых правонарушений другими лицами (общая превенция).

3. За совершение административных правонарушений могут применяться следующие административные взыскания:

- предупреждение;
- штраф;
- возмездное изъятие предмета, явившегося орудием совершения административного правонарушения;
- конфискация предмета, явившегося орудием совершения административного правонарушения;
- лишение специального права, предоставленного гражданину (права управления транспортным средством, права охоты);

- 
- дисквалификация;
  - административное приостановление деятельности;
  - административный арест;
  - административное выдворение за пределы Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства.

## Глава 4

# ПРАВООХРАНИТЕЛЬНЫЕ ОРГАНЫ

### 4.1. Правоохранительная система и ее задачи

Бесполезна власть, которая никогда не употребляется.

*Латинская формула*

Право без принуждения — ничто. Это аксиома. Вот почему в системе государственного аппарата, наряду с органами законодательными и исполнительными, выделяется особая группа органов: *правоохранительные*. Их насчитывается десять: Конституционный Суд, общие суды, арбитражные суды, прокуратура, милиция, уголовно-исполнительные органы, органы государственной безопасности, внешняя разведка, нотариат, таможенные органы. Их работе помогает адвокатура.

Правоохранительные органы также образуют систему, и эффективность их работы зависит от слаженности действий между ними.

**Правоохранительная система — это система государственных органов, обеспечивающих защищенность граждан и организаций от противоправных действий.**

Особую группу органов в этой системе составляют **судебные органы** (судебная власть). К ним относятся *Конституционный Суд РФ, суды общей юрисдикции, арбитражные суды* (рис. 4.1).

Конституционный Суд РФ занимает особое место в структуре судебной власти. Он решает дела *о соответствии Конституции РФ нормативных актов федеральной власти и власти субъектов РФ*. Предметом его рассмотрения являются документы, а не люди и их судьбы. Кроме того, Конституционный Суд РФ занимается толкованием Конституции РФ. Решения Конституционного Суда РФ обязательны

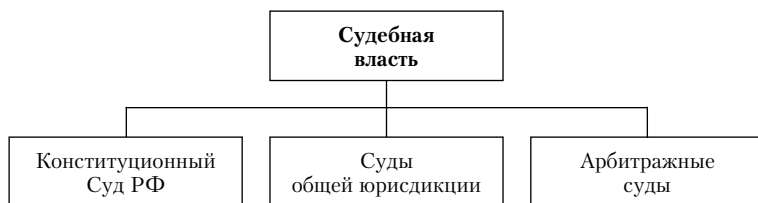


Рис. 4.1. Органы судебной власти

для всех, в том числе и для любых государственных органов, обжалованию и пересмотру не подлежат.

Суды общей юрисдикции и арбитражные суды выполняют правоохранительные функции только в той части, когда они защищают права человека от противоправных посягательств. Однако круг их задач значительно более широкий. Суды рассматривают любые споры о праве и выступают органами правосудия, контролируют исполнительную власть, когда рассматривают жалобы на незаконные действия государственных органов.

В отличие от законодательных органов суды не создают новых правил. Они также не управляют обществом, как исполнительные органы. Судебная власть осуществляет правосудие, т.е. занимается разрешением споров на основе действующего законодательства, рассматривает уголовные, административные, гражданские дела. Главным принципом, на основе которого суд применяет общие нормы к конкретным ситуациям, является принцип справедливости. Можно сказать, что суд и справедливость — понятия неразделимые. Этот принцип означает, что человек должен получить от общества (быть наказан) то, что он ему дал (совершил).

Существует и другие правоохранительные органы. Рассмотрим их.

**Прокуратура** — это орган, который осуществляет надзор за исполнением законов всеми государственными органами, юридическими и должностными лицами, общественными объединениями, гражданами. Раньше прокуратуру называли «око государево». Возможно, это было справедливо. Сейчас перед прокуратурой поставлена задача в равной мере защищать интересы как государства, так и граждан, организаций.

**Милиция** — это орган, который призван охранять законность и общественный порядок. На нее возлагаются

также обязанности по пресечению и предупреждению преступлений, розыску скрывшихся лиц, производству дознания и расследования некоторых преступлений. Практически все имущественные преступления или преступления против собственности относятся к компетенции милиции, и она проводит по ним следствие.

**Уголовно-исполнительные учреждения** могут быть выделены в особую группу. К ним относятся различные виды колоний, тюрьмы, следственные изоляторы и т.п. Они выполняют специфические задачи: организуют работу по исправлению и перевоспитанию осужденных, содержанию лиц, находящихся под следствием.

**Органы государственной безопасности**, объединенные в Федеральную службу безопасности РФ, стоят на страже национальной безопасности страны: выявляют посягательства на конституционный строй, защищают экономическую безопасность России. В определенных случаях злоупотребление такими конституционными правами и свободами со стороны граждан, как право частной собственности, право на занятие предпринимательской деятельностью, может затрагивать государственные интересы и по этой причине попасть в их поле зрения. В основном органы государственной безопасности используют негласные методы работы, и это является их особенностью. Гласные методы выявления правонарушений не всегда способны дать нужный эффект.

**Внешняя разведка** — государственный орган, который совсем недавно стал самостоятельным. Его задача — обеспечение безопасности России и, соответственно, с этой целью выявление информации, затрагивающей жизненно важные интересы страны, а также информации о реальных и потенциальных возможностях и намерениях иностранных государств.

**Нотариат** — это система нотариальных учреждений, в задачу которых входит придание законной формы различным фактическим обстоятельствам, например наследованию, купле-продаже дома (квартиры) и т.п. Совершая эти действия от имени государства, нотариусы, таким образом, содействуют утверждению правового порядка в общественной жизни.

**Таможенные органы** — это органы, которые в определенной мере ответственны за экономическую безопасность страны, с одной стороны, и, с другой, органы, способству-



ющие пополнению государственной казны. Их эффективная работа по контролю за перевозкой товаров через границу и сбору таможенных пошлин способна принести стране ощутимую пользу. Чтобы лучше оценить их необходимость, представьте себе, как бы решалась проблема с сохранностью вашего личного имущества, если бы в квартире не было надежного замка.

**Адвокатура** — это не государственная организация, а добровольное объединение лиц, профессионально занимающихся адвокатской деятельностью, осуществляемой за вознаграждение. Хотя адвокатура и не является государственным органом, без нее бывает трудно обеспечить законность в работе других правоохранительных органов.

Должностные лица и работники правоохранительного аппарата — это люди, которые, хотя непосредственно и не заняты в производстве материальных благ, выполняют важные социальные функции. Однако, осуществляя деятельность по защите прав и свобод граждан и организаций, государственные служащие требуют на свое содержание немалых финансовых средств.

Однако существует еще большая опасность. Общепризнано, что, если правоохранительные органы бездействуют или работают не в полную силу, общество может погрязнуть в анархии и коррупции. Когда у них много работы, это также говорит о неполадках, имеющих место в социальном организме: это свидетельствует о том, что законодательство не отражает потребности людей, а навязывает им неприемлемые правила поведения. Как правило, такая ситуация складывается в тоталитарном государстве. В либеральном государстве правоохранительные органы не доминируют над обществом, не внушают страх людям, а, напротив, защищают их права и свободы, в том числе и право на частную собственность, на занятие предпринимательской деятельностью.

Одним словом, мера нужна во всем, и в деле определения объема правоохранительного аппарата в том числе.

### **Это надо запомнить**

1. Насчитывается десять правоохранительных органов: Конституционный Суд РФ, суды общей юрисдикции, арбитражные суды, прокуратура, милиция, уголовно-исполнительные органы, органы государственной безопасности, внешняя разведка, нотариат, таможенные органы. Их работе помогает адвокатура.

2. Правоохранительная система — это система государственных органов, обеспечивающих защищенность граждан и организаций от противоправных действий.

3. Судебная власть в России имеет три ветви: Конституционный Суд РФ, суды общей юрисдикции, арбитражные суды.

4. Конституционный Суд решает дела о соответствии Конституции РФ нормативных актов органов федеральной власти и власти субъектов РФ.

5. Прокуратура — это орган, который осуществляет надзор за исполнением законов всеми государственными органами, организациями и гражданами.

6. Милиция — это орган, который призван охранять законность и общественный порядок, пресекать преступления и расследовать дела об их совершении.

7. Уголовно-исполнительные органы организуют работу по исправлению и перевоспитанию осужденных, содержанию лиц, находящихся под следствием.

8. Внешняя разведка имеет своей целью выявление информации, затрагивающей жизненно важные интересы России, а также информации о реальных и потенциальных возможностях и намерениях иностранных государств.

9. Органы государственной безопасности выявляют посягательства на конституционный строй, защищают экономическую безопасность.

10. Нотариат — это система нотариальных учреждений, в задачи которых входит придание законной формы различным фактическим обстоятельствам, например наследованию, купле-продаже дома (квартиры) и т.п.

11. Таможенные органы осуществляют контроль за перевозкой товаров через границу и уплатой таможенных пошлин.

## 4.2. Суды общей юрисдикции и арбитражные суды

Фемиде без меча чаши в голову бросают.

*Л. Берне*

**Суды общей юрисдикции.** В первую очередь рассмотрим термин «юрисдикция». Это латинское слово происходит от «jus» — право и «dico» — говорю. Его использовали еще древние римляне. Означает оно право государственных

органов разрешать правовые споры, а также дела о правонарушениях и применять санкции к правонарушителям.

**Суды общей юрисдикции — это такие судебные органы, которые рассматривают юридические дела между гражданами или между гражданами и организациями.**

Почему суды, рассматривающие споры, участниками которых являются граждане, называют судами общей юрисдикции?

Дело в том, что споры между гражданами (гражданами и организациями) могут носить самый разнообразный характер. И не случайно: наша жизнь настолько многогранна, что порой закон не может предусмотреть все. И тогда суд, руководствуясь принципами права, в частности принципом справедливости, а также здравым смыслом, должен рассматривать и такие ситуации. По любым спорным вопросам любой человек (российский или иностранный гражданин, лицо без гражданства) вправе обратиться в суд, и ему нельзя отказать в судебном разбирательстве. Именно потому, что четкого перечисления юридических дел, рассматриваемых судом, нет и его компетенция в этом отношении жестко не определена, эти суды и называют судами общей юрисдикции.

**Система судов общей юрисдикции.** Суды общей компетенции — это наиболее разветвленная сеть судебных органов: в стране проживает более сотни миллионов людей и у каждого из них есть собственные интересы. В настоящее время разрешение споров осуществляет специальный государственный, независимый орган — суд. За ним стоит авторитет государства. Рассматривая конкретные споры и при этом руководствуясь законом, суд выносит по ним решения не от своего имени, а от имени государства.

Система судов состоит из четырех звеньев (рис. 4.2).

Общие суды являются стержнем судебной системы в России.

Самым нижним звеном системы общих судов являются *мировые судьи*. Они рассматривают простые и незначительные споры (например, возмещение имущественного ущерба, вызванного протечкой воды, нанесение побоев и др.).

Основным звеном судебной системы следует считать *районные (городские) суды*. Им подсудны практически все дела, кроме тех, которые относятся к компетенции мировых судей и вышестоящих судов. Кроме того, эти суды занимаются исполнением решений всех судов в части имущественных взысканий, а также контролируют деятельность



Рис. 4.2. Система судов общей юрисдикции

органов следствия в части обеспечения прав подозреваемого, обвиняемого.

Суды среднего звена — это *суды субъекта РФ*. В эти суды поступают дела о наиболее тяжких преступлениях, а также они принимают и рассматривают жалобы участников разбирательства в районном (городском) суде на несправедливость его решения.

Возглавляет систему общих судов *Верховный Суд РФ*. В этот суд поступают особо сложные и важные дела, он может проверять законность и обоснованность решений районных (городских) судов и судов субъекта РФ. Помимо этого, Верховный Суд РФ обобщает практику судов всех уровней и на ее основе дает судам руководящие разъяснения закона, где объясняются ошибки в его применении и его отдельные положения.

**Арбитражные суды.** В нашей стране экономические споры, сторонами в которых являются организации, рассматриваются не общими судами, а специальным видом судов — арбитражными. Обоснованно ли их выделение? Заметим, что во многих странах, например в Англии или США, такого деления судов нет, и все виды правосудия осуществляют суды общей юрисдикции. Представляется, что выделение арбитражных судов или специальных «судов для организаций» вполне справедливо. Это соответствует общей закономерности: по мере развития общества углубляется специализация во всех сферах человеческой деятельности.

**Арбитражные суды — это суды, разрешающие споры, субъектами которых являются юридические лица, граждане-предприниматели, государственные органы.**

**Система арбитражных судов.** Она также состоит их четырех звеньев (рис. 4.3).



**Рис. 4.3. Система арбитражных судов**

Основную нагрузку в рассмотрении дел, относящихся к ведению арбитражных судов, несут *арбитражные суды субъектов РФ*. Они являются нижним звеном в системе арбитражных судов.

*Арбитражные апелляционные суды* повторно рассматривают дела по существу, если какая-либо из сторон не довольна решением арбитражного суда субъекта РФ.

*Федеральные окружные арбитражные суды* (создаются на несколько областей, краев или целый регион) проверяют законность и обоснованность решений арбитражных судов субъектов РФ в кассационной инстанции.

*Высший Арбитражный Суд РФ* в основном занимается рассмотрением дел в порядке надзора. В обязанности Высшего Арбитражного Суда РФ входит изучение и обобщение судебной практики, разработка предложений по совершенствованию законов, он может выступать с законодательной инициативой и др.

В целом следует отметить, что судебная власть — это главенствующий инструмент разрешения конфликтных ситуаций, посредством которого право воздействует на общественные отношения.

**Особенности судебной власти** подчеркивают ее специфическое положение в системе государственной власти. Оно заключается в следующем.

1. *Судебная власть осуществляется только судом.* Это означает, что в России нет и не может быть никаких иных, кроме судов, государственных, общественных и иных органов, которые бы разрешали и рассматривали гражданские, административные, уголовные и другие дела. Существующие в нашей стране различные товарищеские, третейские суды, суды чести, информационные суды и прочие, не предусмотренные Конституцией РФ и федеральными законами, не входят в судебную систему, судебной властью не обладают и не могут применять меры государственного принуждения.

2. *Исполнять обязанности судьи могут граждане, достигшие 25 лет, имеющие высшее юридическое образование и стаж работы по юридической профессии не менее пяти лет.* Закон предъявляет к судьям и дополнительные требования — они должны избегать действий, умаляющих авторитет судебной власти: не могут быть избраны депутатами, принадлежать к политическим партиям и движениям, заниматься предпринимательской деятельностью или другой оплачиваемой работой, кроме научной, преподавательской, литературной и иной творческой деятельности.

3. *Судьи независимы и подчиняются только закону.* Независимость судей позволяет им беспристрастно, объективно, справедливо рассматривать правовые конфликты. Гарантиями независимости судей являются:

- исключение постороннего воздействия на судей в момент вынесения судебного решения (тайна совещательной комнаты);

- преследование по закону любого вмешательства в деятельность по осуществлению правосудия;

- освобождение судей от обязанности отчитываться перед кем бы то ни было о своей деятельности;

- предоставление судье за счет государства материального и социального обеспечения, соответствующего его статусу;

- особая защита государством судьи, членов его семьи и их имущества и др.

4. *Судьи несменяемы.* Это означает, что после наделения судьи полномочиями в установленном порядке действительность данных полномочий судьи не ограничивается определенным сроком, судья не подлежит переводу на дру-

ую должность или в другой суд без его согласия, его нельзя освободить от должности без его доброй воли.

5. *Судьи неприкосновенны.* Согласно закону неприкосновенность распространяется на личность судьи, его жилище, служебное помещение, корреспонденцию, имущество и документы, используемые им транспорт и средства связи. Судья не может быть привлечен к уголовной, административной, дисциплинарной ответственности иначе, чем в особом порядке, установленном федеральным законом. Здесь велика роль квалификационной коллегии судей, которая предварительно разбирается в том, не является ли обвинение судьи ложным, и выступает заградительным барьером на пути лишения судьи неприкосновенности.

6. *Судебная деятельность осуществляется в особой судебной форме.* Судебный порядок разрешения дел отнимает много времени именно потому, что судебная процедура является очень сложной. Процессуальная форма судебной деятельности — еще один барьер на пути принятия скороспелого и несправедливого решения. Судебное разбирательство не только сложное, длительное, но и дорогое. И государство оплачивает его только частично, относя расходы на лиц, участвующих в процессе (судебные пошлины, штрафы и т.п.). Несмотря на то что правосудие имеет немалую цену, оно позволяет обществу обрести ценности более высокого порядка (свободу, справедливость и т.д.).

7. *Судебное разбирательство является открытым.* Любые граждане могут свободно войти в здание, где проводится судебное заседание и находиться в нем во время слушания дела. Рассмотрение дела в закрытом заседании может допускаться только в случаях необходимости, в строгом соответствии с законом, например если существует возможность разглашения государственной тайны, или в целях предотвращения разглашения сведений об интимных сторонах лиц, участвующих в деле, или по делам об изнасиловании. Но даже по этим делам приговор провозглашается публично.

8. *Судопроизводство осуществляется на основе состязательности и равноправия сторон.* Оно может быть начато только при наличии заявления истца, обвинительного акта прокурора или жалобы потерпевшего, настаивающих перед судом на удовлетворении своих требований. Но другая сторона (ответчик, подсудимый) вправе приводить аргументы в свою защиту либо самостоятельно, либо используя спе-

циалистов в области права (адвокатов). Обе стороны равноправны, т.е. пользуются одинаковыми правами для защиты своих прав. Решение по разбираемому делу выносит суд, который не связан доводами сторон и свободен в оценке представленных ими доказательств, а также независим от любых посторонних влияний.

Деятельность судьи, например, в Великобритании или США считается очень значимой и даже почетной. В СССР судьи играли крайне незначительную роль. По существу, они были простыми чиновниками, поскольку партийные органы определяли политику страны и могли «командовать» судьями. В настоящее время суды обретают свою самостоятельность.

Крайне важно и то, как граждане относятся к судебной власти. Сейчас продолжает доминировать сложившееся в советский период мнение о том, что суд — это карательный орган, а лица, обратившиеся в суд за рассмотрением спора, — сутяжники. А ведь отстаивать свои права и свободы — это конституционная прерогатива любого гражданина. В цивилизованном обществе все споры решаются не силой, а с помощью суда.

### **Это надо запомнить**

1. Суды общей юрисдикции — это такие судебные органы, которые рассматривают юридические дела между гражданами (или между гражданами и организациями).

2. Арбитражные суды — это суды, разрешающие споры, субъектами которых являются юридические лица, граждане-предприниматели, государственные органы.

3. Исполнять обязанности судьи могут граждане, достигшие 25 лет, имеющие высшее юридическое образование и стаж работы по юридической профессии не менее пяти лет.

4. Судебная власть имеет следующие особенности:

- осуществляется только судом;
- судьи независимы и подчиняются только закону;
- судьи несменяемы;
- судьи неприкосновенны;
- судебная деятельность осуществляется в особой процессуальной форме;
- судебное разбирательство является открытым;
- судопроизводство осуществляется на основе состязательности и равноправия сторон.



### 4.3. Прокуратура

Прощая слишком много виноватому, совершаешь несправедливость по отношению к невиновному.

*Б. Кастильоне*

**Компетенция прокуратуры.** Прокуратура — это правоохранительный орган, который, в отличие от суда, может более оперативно реагировать на нарушение прав и свобод граждан и организаций, в том числе носящих имущественный характер. Это результат того, что прокурор не связан такой жесткой процедурой, как суд, и его реакция может быть незамедлительной.

В связи с нарушением своего права в прокуратуру может обратиться любой гражданин или организация. Собственно Федеральный закон от 17 января 1992 г. № 2202-1 «О прокуратуре Российской Федерации», возлагая на прокуратуру обязанность осуществлять от имени Российской Федерации надзор за исполнением законов, не подразумевает, что прокуроры должны ходить по пятам каждого гражданина, подглядывать, подслушивать и выискивать с его стороны нарушение законов. Это походило бы на жизнь в тоталитарном государстве. Кроме того, это потребовало бы увеличения налогов и значительного расширения штата прокуратуры.

Можно выделить несколько направлений деятельности прокуратуры.

**1. Надзор за исполнением законов органами государственной власти и их должностными лицами.** Это очень важный участок надзора, поскольку государственные органы распоряжаются значительными материальными, финансовыми и людскими ресурсами и имеют при этом большую долю свободы. Дать лицензию на экспорт нефти или нет, допустить ли к участию в аукционе по продаже предприятий, принадлежащих государству, устанавливать ли торговую палатку и другие подобные ситуации, решаются государственными служащими. Вполне понятно, что и среди них находятся люди, далеко не всегда законопослушные.

**2. Надзор за соблюдением прав и свобод человека и гражданина** со стороны государственных органов и юридических лиц. Это объявлено в настоящее время приори-

тетным участком работы прокуратуры, поскольку в Конституции РФ отмечается, что человек, его права и свободы являются высшей ценностью (ст. 2).

**3. Надзор за исполнением законов органами, ведущими оперативно-розыскную деятельность, а также исполняющими наказание и обеспечивающими содержание задержанных.** Например, органы внутренних дел ведут многогранную работу. Перечень участков работы милиции является достаточно широким: предупреждение преступлений, пресечение преступлений, оперативно-розыскная деятельность, дознание, расследование преступлений, организация дорожного движения (служба Государственной инспекции безопасности дорожного движения (ГИБДД)), содержание камер предварительного заключения и т.п. И все это прокуроры должны держать в своем поле зрения и пресекать нарушения законности.

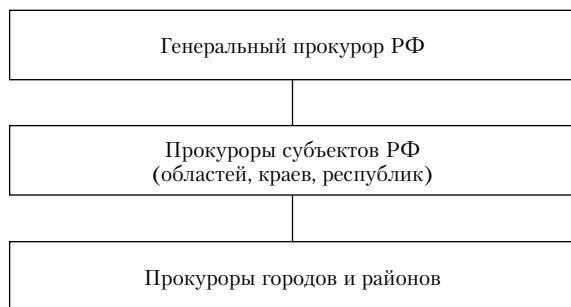
**4. Следственный комитет при прокуратуре РФ ведет расследование наиболее опасных преступлений,** таких как убийство, изнасилование, взяточничество и др. Для этого в нем есть следователи, старшие следователи и следователи по особо важным делам. Следователи Следственного комитета при прокуратуре РФ занимаются наиболее сложными, запутанными и трудоемкими уголовными делами. Также следует учитывать, что в последнее время мы наблюдаем увеличение наиболее опасных преступлений.

**5. Прокуроры участвуют в рассмотрении дел судами.** В судах прокуроры представляют интересы государства. Если по уголовным делам прокурор выступает в качестве государственного обвинителя (вспомним, что наказание назначается от имени государства и поэтому в уголовном процессе обязательно участвует прокурор!), то по гражданским делам прокурор представляет и отстаивает государственные интересы. Например, если будет известно, что приватизация была проведена с нарушением закона, в гражданском процессе по поводу признания результатов приватизации недействительными обязательно будет участвовать прокурор и выскажет видение проблемы с государственной точки зрения, предложив соответствующее решение. Но даже если прокурор не участвует в гражданском процессе, он может опротестовать решение суда, противоречащее закону.

Кто может стать прокурором или следователем? В принципе любой гражданин, получивший высшее юридическое

образование. Но работнику прокуратуры, кроме профессиональных знаний, нужно обладать особыми свойствами личности: решительностью, целеустремленностью, принципиальностью, бескомпромиссностью и т.п.

**Система органов прокуратуры.** Имеет строгую иерархию: нижестоящие прокуроры подчиняются вышестоящим и Генеральному прокурору РФ (рис. 4.4).



*Рис. 4.4. Система иерархии в органах прокуратуры*

Генеральную прокуратуру РФ возглавляет Генеральный прокурор РФ, который назначается на должность сроком на пять лет Советом Федерации по представлению Президента РФ.

Прокуроры субъектов РФ назначаются на должность сроком на пять лет Генеральным прокурором РФ по согласованию с органами власти субъектов РФ.

Прокуроры городов и районов также назначаются Генеральным прокурором РФ.

**Полномочия прокурора.**

1. Прокурору дается право беспрепятственно входить на территории и помещения организаций и проверять информацию, поступившую в прокуратуру.

2. Он может требовать предоставления ему необходимых документов, проводить проверки, вызывать должностных лиц и граждан для объяснений по поводу нарушений законов.

3. Прокурор может приносить протесты на незаконные акты должностных лиц, а также представления об устранении нарушений закона. Соответствующая реакция со стороны нарушителей закона на протесты и представления

прокурора должна последовать обязательно и незамедлительно.

Как видим, прокуратура — это правоохранительный орган, который может активно способствовать возрождению демократической России.

### **Это надо запомнить**

1. Деятельность прокуратуры осуществляется в следующих направлениях:

- надзор за исполнением законов органами государственной власти и их должностными лицами;
- надзор за соблюдением прав и свобод человека и гражданина;
- прокуроры участвуют в рассмотрении дел судами.

2. Система органов прокуратуры имеет жесткую иерархию и включает в себя:

- Генеральную прокуратуру РФ;
- прокуратуры субъектов РФ (областей, краев, республик);
- городские и районные прокуратуры;
- Следственный комитет при прокуратуре РФ.

3. Прокурор имеет следующие полномочия:

- беспрепятственно входить на территорию и в помещения предприятий;
- производить проверки;
- требовать представления необходимых документов;
- вызывать лиц для дачи объяснений по поводу нарушений законов;
- приносить протесты и представления.

## **4.4. Нотариат**

Право — это формализованный гуманизм.

*А. Круглов*

**Понятие нотариата и его задачи.** Нормы права отличаются от других социальных норм (моральных, религиозных, политических, эстетических и др.) формальной определенностью. Это означает, что они не только четкие, определенные по содержанию, но и всегда находят письменное выражение (нормативный акт, решение суда, договор

и др.). Это же правило относится и ко всем другим важным юридическим действиям, к числу которых принадлежат купля-продажа недвижимого имущества, распоряжение собственностью и др. Формализованность, т.е. письменная фиксация прав гражданина или организации, гарантирует им стабильность, уверенность в жизни, в частности то, что в будущем они могут беспрепятственно пользоваться своим имуществом. При наличии соответствующей письменной формы или надлежащего документа не требуется никому доказывать, что имущество принадлежит этому гражданину (организации), а не кому-то другому. И в этом следует усматривать формализованный гуманизм.

Для письменной фиксации прав граждан и организаций существует специальный правоохранительный орган — нотариат. Основы законодательства Российской Федерации о нотариате от 11 февраля 1993 г. № 4462-1 — основной нормативный акт, регулирующий его деятельность.

**Нотариат осуществляет защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц путем совершения нотариусами от имени Российской Федерации нотариальных действий.**

Нотариальные действия в равной степени могут совершать как нотариусы, работающие в государственных нотариальных конторах, так и нотариусы, занимающиеся частной практикой. Если в населенном пункте нет нотариуса, то нотариальные действия совершают должностные лица исполнительных органов власти (например, местная администрация).

Работа нотариуса очень престижна не только потому, что она довольно хорошо оплачивается, но и потому, что требует от нотариуса высоких профессиональных знаний и ответственности за благосостояние людей, с которыми ему приходится иметь дело.

Кто может стать нотариусом?

Лицо, имеющее юридическое образование, прошедшее стажировку у нотариуса сроком не менее одного года, сдавшее квалификационный экзамен и получившее разрешение на право совершения нотариальных действий.

Нотариус обязан быть беспристрастным и никогда не должен забывать, что **действует от имени государства, а не от собственного имени.**

Он также должен быть независим и помнить, что интересы его клиентов могут не совпадать с интересами

других людей (родственников, соседей, знакомых), а поэтому не должен поддаваться ни на какие угрозы со стороны незаинтересованных в фиксируемой нотариусом сделке лиц.

Деятельность нотариуса регулирует законодательство, в первую очередь Конституция РФ. Однако нотариус может найти ответы не на все вопросы в законодательстве, и в таких случаях он должен руководствоваться принципами гуманизма и уважения к людям, обратившимся к нему за помощью.

**Обязанности нотариуса** достаточно серьезные и подчеркивают тот факт, что нотариат является именно правоохранительным органом. К ним относятся:

- содействие гражданам и организациям в осуществлении и защите их прав и законных интересов;
- разъяснение им прав и обязанностей;
- предупреждение о последствиях нотариальных действий, поскольку многие из них имеют необратимый характер (например, купля-продажа недвижимости);
- сохранение сведений в тайне;
- отказ в регистрации сделки, если она не соответствует закону;
- представление в налоговый орган справки о стоимости имущества, переходящего в собственность граждан, для исчисления налога на имущество.

Но выполняя нотариальные действия и заботясь об их соответствии закону, а также о том, чтобы права и свободы других лиц не были ущемлены, нотариус вправе истребовать от граждан и организаций сведения и документы. Юридическая чистота нотариальной сделки должна быть безукоризненной.

**Полномочия нотариуса.** Нотариус имеет широкий круг полномочий. Однако наиболее важными среди них, непосредственно затрагивающими имущественные права и интересы граждан и организаций, являются: удостоверение сделок с недвижимостью, завещаний и ведение наследственных дел. По желанию граждан нотариус может регистрировать и другие сделки.

*А. Удостоверение сделок с недвижимостью.* К недвижимому имуществу относятся предприятия, земельные участки, дома, квартиры, дачи, садовые домики, гаражи, т.е. то, что прочно связано с землей и простое перемещение чего невозможно. Все остальное имущество признает-

ся движимым и для его отчуждения нотариальная форма не требуется. Такая разница применительно к разным категориям имущества существует потому, что, во-первых, стоимость недвижимых вещей, как правило, весьма значительна. Но не только. Во-вторых, пользование ими зачастую вызывает необходимость производить такие изменения, которые становятся от них неотделимыми, да и, возможно, потребуют немалых капиталовложений. Например, евроремонт квартиры иногда превышает ее стоимость. Собственник может делать с недвижимостью все, что считает нужным. Если его устраивает земельный участок, заросший бурьяном, это его дело. Свой дом (квартиру) он может сдать в аренду, может разрешить бесплатно пользоваться своей дачей. Его гараж может служить складом ненужных вещей. Однако, когда речь идет *об отчуждении и залоге* недвижимых вещей, вмешательство нотариуса становится обязательным.

Удостоверение сделок с недвижимостью производится *по месту нахождения указанного имущества*. Перед тем как удостоверить сделку, нотариус должен *тщательно проверить документы, подтверждающие право собственности* на отчуждаемое имущество, и, если имущество принадлежит нескольким лицам, сделка может быть совершена только с их участием, а если это невозможно, с их письменного согласия, удостоверенного в надлежащем порядке.

Особое требование закона состоит в том, чтобы нотариус детально разъяснил смысл и значение представленного сторонами проекта сделки. Бывает, что граждане не знают закона и поэтому до конца не осознают последствия своих действий. Но ведь нотариальные действия не имеют возврата, и если сделка совершена клиентом по ошибке или незнанию закона, отменить ее будет невозможно.

Есть и более сложные ситуации. Речь идет о таких случаях, когда одна сторона скрывает свои истинные намерения с целью обмануть другую. Здесь нотариус обязан проверить действительные намерения сторон и, если обнаружит их расхождение, отказаться от удостоверения сделки.

Установив личность и дееспособность участников сделки, нотариус вслух зачитывает нотариальные документы, еще раз разъясняет последствия сделки и требует подписать документы, фиксирующие сделку, в его присутствии.

Если гражданин вследствие физических недостатков, болезни или по каким-либо иным причинам не может расписаться лично, по его поручению, в его присутствии и присутствии нотариуса документ подписывает другой гражданин (с указанием причин этого факта).

Б. *Удостоверение завещаний.* Смерть неизбежна для каждого человека. На случай смерти закон устанавливает порядок передачи имущества, основанный на веками подтвержденной закономерности: имущество умершего по закону передается близким родственникам. Однако отношения с ними не всегда складываются хорошо. Впрочем, в любом случае у собственника есть неограниченное право передавать свое имущество тому, кому он сочтет нужным. Вот почему закон дает возможность завещать свое имущество.

Завещание имущества на случай смерти — важный акт и требует для своего удостоверения нотариальной формы неслучайно. Воля наследодателя должна быть выражена точно и определенно, ведь после своей смерти он уже ничего не сможет пояснить.

При удостоверении завещания закон требует соблюдения следующих условий:

а) завещание должно быть составлено дееспособным лицом, т.е. лицом, понимающим смысл и значение своих действий;

б) заочное удостоверение завещания или через представителя не допускается;

в) завещание можно изменить, а также отменить в нотариальном порядке.

В. *Ведение наследственных дел.* Это очень важное направление деятельности нотариуса, требующее много сил и времени. И вот почему. Здесь сталкиваются интересы многих людей — родственников умершего. Кроме того, имущество, оставшееся без присмотра собственника, имеет свойство утрачиваться как по объективным свойствам (например, скотина, имевшаяся в собственности наследодателя, без надзора может погибнуть, продукты питания — испортиться), так и в результате чьих-либо действий (имущество может быть украдено, разграблено и т.п.).

Какие действия обязан предпринять нотариус?

1. Известить об открывшемся наследстве наследников по получении сообщения об открывшемся наследстве.



2. Зарегистрировать от них заявление о принятии или об отказе от наследства.

3. Принять письменные претензии от кредиторов.

4. Принять меры, когда это необходимо, к охране имущества (закрыть, опечатать, отдать на хранение, а также описать его).

5. По истечении шести месяцев (срок принятия наследства) по письменному заявлению наследников выдать свидетельство о праве на наследство.

Как видим, нотариусы непосредственно участвуют в защите права собственности граждан и организаций, составляющего основу их благосостояния и уверенности в завтрашнем дне.

### **Это надо запомнить**

1. Основы законодательства РФ о нотариате — нормативный акт, регулирующий деятельность нотариата.

2. Нотариат осуществляет защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц путем совершения нотариусами от имени Российской Федерации нотариальных действий.

3. Нотариус обязан быть беспристрастным и независимым, действовать в соответствии с законом, руководствоваться принципами гуманизма и уважения к людям, обратившимся к нему за помощью, а также помнить, что он действует от имени государства, а не от собственного имени.

4. Обязанности нотариуса:

- содействовать гражданам и организациям в осуществлении и защите их прав и законных интересов;

- разъяснять их права и обязанности;

- предупреждать о последствиях нотариальных действий;

- сохранять сведения в тайне;

- отказать в регистрации сделки, если она не соответствует закону;

- представлять в налоговый орган справку о стоимости имущества, переходящего в собственность граждан, для исчисления налога на имущество.

5. Нотариусы удостоверяют сделки с недвижимостью, завещания и ведут наследственные дела и др.

## 4.5. Адвокатура

Прекрасно сказано, что в споре двух сторон суд обе стороны обязан выслушать.

*Еврипид*

**Понятие и задачи адвокатуры.** Адвокатура как одно из правоохранительных учреждений имеет свои специфические черты.

**Адвокатура — это не государственная организация, а добровольное объединение лиц, профессионально занимающихся адвокатской деятельностью, которая осуществляется за вознаграждение.**

Задача адвокатуры — оказание юридической помощи гражданам и организациям.

Когда такая помощь становится необходимой?

Многие думают, что защитник (так еще называют адвоката) необходим в таких тяжелых ситуациях, как привлечение гражданина к уголовной ответственности или взыскание с организации по требованию кредиторов крупной суммы денег. Это верно, но не совсем. Услугами адвоката желательно воспользоваться еще раньше, чтобы не попадать в подобные ситуации. При малейшей неуверенности в своем поведении с точки зрения закона лучше проконсультироваться у адвоката. Если ваши права и законные интересы нарушены, нельзя молчать. Адвокат поможет вам защитить себя. И если ваше дело доведено до суда и с ответчиком приходится выяснять отношения в суде, адвокат становится необходим. Как правило, адвокаты объединяются в коллегии (юридические консультации, фирмы, бюро и т.п.), хотя сейчас не запрещено вести юридическую практику и индивидуально (необходимо только получить лицензию на право занятия деятельностью по оказанию правовых услуг).

Кто может стать адвокатом? Любой человек, имеющий высшее юридическое образование и стаж работы по юридической специальности не менее двух лет либо прошедший стажировку у адвоката.

**Обязанности адвоката.** Понятно, что адвокат должен действовать в интересах лица, обратившегося к нему за юридической помощью. Но так ли уж безоглядно? Нет, и еще раз нет.

1. Адвокат обязан *руководствоваться в своей деятельности законом*, знать его и соблюдать. Неправильно поступают те клиенты, которые требуют от адвоката невозможного, например своего оправдания в уголовном процессе, если есть убедительные доказательства совершения ими преступления, или освобождения от возмещения вреда, если вред доказан. Адвокат может действовать в определенных границах, и таковыми являются нормы права.

2. Адвокат обязан *использовать все средства для защиты* своего подопечного. Но опять-таки здесь есть пределы. Если адвокат будет угрожать кому-либо (следователю, судье, потерпевшему, ответчику или истцу), его деятельность будет признана не соответствующей званию. Выбор средств защиты адвокат выбирает вместе со своим подзащитным.

3. Адвокат обязан *не разглашать сведения*, которые стали ему известны по роду его деятельности и в связи с ведением дела. Он должен помнить, что люди доверяют ему. Не случайно до революции адвоката называли не иначе как поверенным в делах.

4. Адвокат должен быть *образцом безукоризненного поведения и моральной чистоты*, а в противном случае вряд ли найдутся люди, желающие довериться ему.

5. Адвокат обязан *совершенствовать свои знания*. Конечно, люди, которые имеют с ним дело, постепенно могут разобратся в его истинной квалификации, но на это уйдет драгоценное время и для клиента уже могут наступить неблагоприятные последствия (например, иск будет отвергнут судом).

**Виды юридической помощи.** Здесь можно провести параллель с видами медицинской помощи. Легкое недомогание может лечиться амбулаторно. Для определения причины более серьезного заболевания необходимо провести обследование, сдать анализы. Бывают ситуации, когда не обойтись без лечения в стационаре.

Точно так же виды юридической помощи различаются по степени юридического вмешательства, по той доле труда, которую затрачивает адвокат.

I. *Оказание юридических консультаций, разъяснения по вопросам права.* Как правило, люди обращаются к адвокату, когда не знают, как лучше поступить, и им требуется информация по вопросам права. Именно для этой цели в любой юридической консультации всегда есть дежурный

адвокат, который по первому же требованию ответит на интересующие вас вопросы.

Бывают ситуации, когда правовые нормы известны, но понимают их по-разному. Например, истец (издательство) утверждает, что нарушением своих договорных обязательств (задержкой перечисления платежей на неделю) ответчик (банк) причинил ему существенный ущерб, при наличии которого санкции должны быть удвоены (согласно договору). Но что значит «существенный» ущерб и как это доказать в арбитражном суде? Здесь адвокат дает разъяснение по интересующему клиента вопросу.

К сожалению, не все государственные органы, а тем более организации и граждане, с которыми приходится спорить, имеют в наличии необходимые нормативные акты, хотя и утверждают, что поступают согласно закону. Как им доказать, что они не правы? Адвокат может помочь и в этих случаях: не просто дать устную консультацию, а подготовить письменное заключение или справку по вопросам применения законодательства. В настоящее время техническое оснащение адвокатских контор (и отдельных адвокатов) постоянно улучшается и уже становится нормой использование адвокатами компьютеров, снабженных юридическими системами «Гарант» или «Консультант-Плюс».

II. *Составление жалоб, заявлений и других документов юридического характера.* С такой просьбой к адвокатам обращаются лица, которые считают, что их права нарушены. Они хотят защитить себя. Но как? Нужны веские аргументы, доказательства, подкрепленные положениями законодательства. Готовя исковое заявление, адвокат отсечет информацию, не относящуюся к делу, аргументы он постарается систематизировать и изложит требование, обращенное к ответчику, четко и определенно. Помимо этого, он обязательно продумает вопрос о доказательствах и документах, которые необходимо приложить к исковому заявлению. Конечно, можно и самому попытаться составить жалобу, заявление, договор, завещание, доверенность и т.д. Но в случае возникновения спора может выясниться, что в полной мере защитить свои права невозможно (допустим, составляя договор, стороны «забыли» предусмотреть санкции на случай его нарушения).

III. *Представительство в суде или других организациях по гражданским делам.* Судебное разбирательство ведется

по определенным, достаточно сложным правилам, изложенным в Гражданском процессуальном кодексе РФ<sup>1</sup>. Их знают только юристы, профессионалы своего дела. Нарушение процессуальных правил (допустим, суд не предоставил истцу право на возражения после выступления ответчика) может привести к проигрышу дела. Граждане или организации выясняют споры в суде отнюдь не часто и поэтому этих правил не знают либо не придают им большого значения. Кроме того, в судебном процессе используется юридическая терминология, которая не всегда понятна. Поэтому приходится обращаться к адвокату, который представит интересы гражданина (организации) в судебном процессе в выгодном свете и поможет их отстоять.

IV. *Участие в предварительном следствии и в судебном процессе по уголовным делам.* Конечно, вряд ли стоит вести свои дела так, чтобы в конце концов оказаться в роли обвиняемого или подсудимого, однако, как говорится в русской пословице: «От сумы и от тюрьмы не зарекайся». В связи с этим показателен следующий пример: известная всему миру итальянская киноактриса Софи Лорен более месяца просидела в тюрьме за неуплату налогов. В этой ситуации адвокат участвует в качестве защитника. Участие его начинается уже на стадии предварительного расследования затем, чтобы, наблюдая за его ходом, выявлять малейшие нарушения законности. Адвокат присутствует и при предъявлении обвинительного заключения. Закон также требует обязательного участия адвоката и при рассмотрении уголовного дела в суде.

В уголовном процессе защитник играет значительную роль. Его задача преподнести своего подзащитного в выгодном свете, обратить внимание на его положительные черты, вынужденные обстоятельства при совершении им деяния, причины и условия преступления. Конечно, и сам подсудимый может сказать, что он — хороший, но, возможно, это будет выглядеть сумбурно, ему могут и не поверить. Из уст защитника это будет звучать более убедительно. Кроме того, не любая «хорошая» информация заинтересует суд, а только та, которая имеет отношение к делу.

Если подсудимый совместно с адвокатом избирают линию доказательства невиновности и оправдания, роль адвоката многократно возрастает. В этом случае может потребо-

---

<sup>1</sup> См.: Федеральный закон от 14 ноября 2002 г. № 138-ФЗ.

ваться сбор дополнительных доказательств и опыт адвоката по выстраиванию их в определенную систему.

Адвокаты могут оказывать и другие виды помощи. В определенных случаях адвокатская помощь оказывается бесплатно (по алиментным, пенсионным, трудовым и другим делам, а также малоимущим).

### **Это надо запомнить**

1. Адвокатура — это не государственная организация, а добровольное объединение лиц, профессионально занимающихся адвокатской деятельностью, которая осуществляется за вознаграждение.

2. Задача адвокатуры — оказание юридической помощи гражданам и организациям.

3. Адвокатом может стать любой человек, имеющий высшее юридическое образование и стаж работы по юридической специальности не менее двух лет либо прошедший стажировку у адвоката.

4. Обязанности адвоката:

- руководствоваться законом;
- использовать все средства защиты лиц, обратившихся к нему за юридической помощью;
- не разглашать сведения, ставшие известными ему в связи с ведением дела;
- быть образцом моральной чистоты и безукоризненного поведения;
- совершенствовать свои профессиональные знания.

5. Виды юридической помощи, оказываемые адвокатами:

- юридические консультации, разъяснения по вопросам права;
- составление жалоб, заявлений и других документов юридического характера;
- представительство в суде, арбитражном суде или других организациях по гражданским делам;
- участие в предварительном следствии и в судебном процессе по уголовным делам.

# Глава 5

## ФИНАНСЫ

### 5.1. Бюджетная система Российской Федерации

Лучше сначала дать возможность народу получить выгоду и лишь затем отобрать часть ее, чем совсем не давать народу возможности получить выгоду и отнимать ее у него.

*Сюнь-Цзы*

**Понятие бюджета.** Государство само по себе не является бесспорной ценностью. Его существование оправдывается определенными функциями, которые оно выполняет. Любому государству свойственны такие виды деятельности, как защита территории от внешней агрессии, правовое регулирование общественных отношений, поддержание правопорядка, участие в экономической жизни, разрешение споров между гражданами и юридическими лицами и др. Государство осуществляет свою деятельность с помощью государственных органов, учреждений и предприятий, а в конечном счете — конкретных людей, работающих в них, т.е. чиновников, технических работников, рабочих, военнослужащих. Для успешной работы этим лицам необходимы определенные материальные средства: автомобили, здания, компьютеры, бумага, мебель, автоматы, танки, самолеты и т.п. Не следует забывать о том, что всем этим людям необходимо платить зарплату. Таким образом, очевидно, что для успешного осуществления своих функций государству требуются значительные денежные средства.

Государство по мере сил старается их изыскать. Существует несколько традиционных источников денежных средств, используемых в любой стране. Важнейшим из них являются **налоги**. Немаловажным источником являются **за-**

имствования государства на внешнем и внутреннем рынке. **Экономическая деятельность** государства также приносит ему определенные доходы.

Получаемые государством доходы, однако, не складываются в один огромный денежный мешок или копилку, из которых каждый берет по потребностям, т.е. сколько ему заблагорассудится. Расходование государственных средств является настолько принципиальным вопросом, что подвергается жесточайшему законодательному регулированию.

**Основным правовым средством, с помощью которого регулируется процесс образования и расходования государственных денежных средств, является государственный бюджет.**

Понятие «государственный и муниципальный бюджет» используется в различных смыслах. Так, в *материальном смысле бюджет* — это централизованный денежный фонд, формируемый Российской Федерацией, субъектами РФ, муниципальными образованиями для осуществления функций этих государственных и муниципальных образований. Такое понимание бюджета является обыденным и имеется в виду в тех случаях, когда говорят о средствах бюджета, финансировании из бюджета и т.п.

Кроме того, существует *экономическое понимание* категории бюджета. В этом смысле **бюджетом** является система экономических отношений, возникающих по поводу создания, распределения и использования средств бюджетных фондов различных уровней.

В *юридическом смысле бюджет* — это финансовый план образования и расходования денежных средств бюджетных фондов различного уровня, утверждаемый соответствующими представительными государственными и муниципальными органами для обеспечения функций государственных и муниципальных образований.

Почему бюджет все-таки, строго говоря, не является центральным денежным фондом, а представляет собой именно финансовый план поступления и расходования денежных средств? Дело в том, что средства бюджета никогда не аккумулируются государством в натуре. Нельзя сначала собрать весь годовой доход государства, а затем распределить его в соответствии с потребностями. На самом деле средства бюджета расходуются *по мере их поступления*, таким образом, что денежного фонда как такового не образуется.



Поэтому бюджет скорее представляет собой предполагаемую, расчетную схему поступления и расходования государственных средств, т.е. финансовый план государства. Кстати, именно тем, что бюджет является предполагаемой схемой поступления и расходования средств, объясняется частое его неисполнение.

В государственном бюджете аккумулируются почти все поступающие средства. Через государственный бюджет финансируются почти все направления деятельности государства.

Существует еще одно значение этого термина.

**Под бюджетом также понимается юридический документ, принимаемый соответствующим представительным органом.** Государственный бюджет принимается Федеральным Собранием РФ в форме федерального закона о бюджете на предстоящий год. Бюджеты субъектов РФ и муниципальных образований принимаются их представительными органами.

Закон о бюджете не тождествен бюджету как финансовому плану, так как он, во-первых, отражает только основные показатели бюджета, а во-вторых, решает некоторые вопросы, не относящиеся к самому финансовому плану. Поэтому, говоря о бюджете как о нормативном акте, лучше употреблять понятие «закон о бюджете».

Финансовый год в Российской Федерации продолжается с 1 января по 31 декабря каждого года. Соответственно, и бюджеты, как правило, ежегодно утверждаются на этот срок. Однако в условиях инфляции практикуется принятие бюджета на более короткий срок (квартал и т.п.).

**Бюджетное устройство** — это организация бюджетной системы и принципы ее построения.

**Бюджетная система** — это основанная на экономических отношениях и юридических нормах совокупность бюджетов государственных и муниципальных образований, существующих на территории страны. Как видно из определения, структура бюджетной системы государства зависит от государственного и административно-территориального устройства страны. Одно дело, если это унитарное государство, другое — если федеративное.

Российская Федерация является федеративным государством, признающим права местного самоуправления.

**Бюджетную систему РФ можно определить как совокупность федерального бюджета РФ, бюджетов субъек-**

тов РФ, местных бюджетов и бюджетов государственных внебюджетных фондов.

**Принципы построения бюджетной системы.** Бюджеты различных уровней не изолированы друг от друга, а, напротив, достаточно тесно взаимосвязаны. Это проявляется в принципах построения бюджетной системы.

Закон устанавливает, что бюджетное устройство в Российской Федерации основывается на принципах единства, полноты, реальности, гласности, самостоятельности всех бюджетов, входящих в бюджетную систему РФ, и др.

**Принцип единства** бюджетной системы означает, что бюджеты различных уровней не являются изолированными друг от друга, а находятся в постоянном взаимодействии, которое, однако, не приводит к единству государственного бюджета. Бюджеты всех уровней остаются **самостоятельными**, так как каждый из них обладает собственными источниками доходов и правом самостоятельно определять направления использования этих средств.

Взаимодействие бюджетов проявляется в возможности финансирования из вышестоящего бюджета самых необходимых расходов бюджета нижестоящего.

**Принцип полноты** бюджетной системы имеет два аспекта.

1. В бюджетную систему должны включаться бюджеты всех государственных и муниципальных образований, существующих в Российской Федерации.

2. Принцип полноты бюджетной системы означает требование включения в соответствующие бюджеты практически всех видов источников государственных доходов, а также отражения всех направлений расходов.

**Принцип реальности** бюджетной системы прежде всего относится к доходной части бюджетов, которая должна обеспечиваться реальными поступлениями денежных средств в бюджет, основываться на достоверных прогнозах экономического развития страны (**принцип достоверности бюджета**). В этом смысле особую важность приобретает налоговое законодательство РФ: бюджет должен основываться на конкретных источниках доходов, закрепленных в специальном законодательстве.

Немаловажное значение в этом отношении имеет и **принцип сбалансированности бюджета**, в соответствии с которым объем предусмотренных бюджетом расходов должен соответствовать суммарному объему доходов бюджета. Превышение расходной части над доходной должно ком-

пенсироваться дополнительными поступлениями средств (например, от выпуска в обращение государственных ценных бумаг).

**Принцип гласности** обеспечивается открытым обсуждением бюджетов и итогов их исполнения на сессиях представительных органов, опубликованием законов о бюджете на предстоящий год, а также отчетов об их исполнении.

**Структура бюджета.** Любой бюджет состоит из двух частей: доходной и расходной.

**А. Доходы бюджета** — денежные средства, поступающие в безвозмездном и безвозвратном порядке в соответствии с законодательством РФ в распоряжение органов государственной власти РФ, субъектов РФ и органов местного самоуправления.

Источники доходов можно классифицировать по различным основаниям.

*По социально-экономическому признаку* все доходы можно разделить на доходы от хозяйственной деятельности физических и юридических лиц, внешнеэкономической, банковской и страховой деятельности, приватизации и т.д.

*По юридическим формам* доходы различных элементов бюджетной системы можно разделить на налоговые и неналоговые. Особое значение на сегодняшний день имеют налоговые поступления, так как в этой форме бюджет получает около 75% всех доходов.

Кроме того, источники доходов бюджета можно разделить на *внутренние* и *внешние*. К внешним источникам относятся средства, предоставляемые иностранными государствами и международными организациями. Необходимо отметить, что данные средства чаще всего предоставляются на возвратной основе, т.е. по своей сути являются процентными ссудами.

Финансирование нижестоящего бюджета вышестоящим (это ведь тоже источник доходов) происходит в форме дотаций, субвенций и ссуд.

**Дотация** — это денежная сумма, выделяемая из бюджета вышестоящего уровня бюджету нижестоящего уровня на безвозмездной и безвозвратной основе, а ее использование не имеет целевого назначения.

**Субвенция** — это денежная сумма, предоставляемая бюджету другого уровня бюджетной системы РФ или юридическому лицу на безвозмездной и безвозвратной основе на осуществление определенных *целевых* расходов. Други-

ми словами, субвенции имеют строгое целевое назначение и должны быть использованы в определенный срок.

*Бюджетный кредит (ссуда)* — это бюджетные средства, предоставляемые другому бюджету на *возвратной и возмездной основе* на срок в течение финансового года.

**Б. Расходы бюджета** — это денежные средства, направляемые на финансовое обеспечение задач и функций государства и местного самоуправления. Расходы бюджета могут быть классифицированы по различным основаниям.

Функциональная классификация расходов бюджета РФ отражает направление бюджетных средств на выполнение основных функций государства (на содержание и ремонт жилищно-коммунального хозяйства, учреждений здравоохранения, образования, выплату заработной платы бюджетникам и т.п.).

Ведомственная классификация расходов федерального бюджета является группировкой расходов по главным распорядителям средств федерального бюджета (конкретным министерствам, службам, агентствам).

Бюджет должен быть **сбалансированным**. Превышение расходной части над доходной составляет **дефицит бюджета**. Существенный, постоянно растущий бюджетный дефицит неизбежно ведет к росту государственного долга, усиливает инфляционные процессы. Однако в умеренных размерах дефицит бюджета страны представляется нормальным явлением: даже многие высокоразвитые капиталистические страны имеют дефицитные бюджеты.

### Это надо запомнить

1. Осуществление государственных функций требует значительных материальных затрат. Именно этим обусловлено существование государственного и муниципального бюджетов.

2. Основным правовым средством, с помощью которого регулируется процесс образования и расходования государственных денежных средств, является государственный бюджет.

3. В юридическом смысле бюджет — это финансовый план образования и расходования денежных средств бюджетных фондов различного уровня, утверждаемый соответствующими представительными государственными и муниципальными органами для обеспечения функций государственных и муниципальных образований.

4. Под бюджетом также понимается юридический документ, принимаемый соответствующим представительным органом. Государственный бюджет принимается Федеральным Собранием РФ в форме федерального закона о бюджете на соответствующий год. Бюджеты субъектов РФ и муниципальных образований принимаются их представительными органами.

5. Бюджетное устройство — это организация бюджетной системы и принципы ее построения.

6. Бюджетная система РФ — это основанная на экономических отношениях и юридических нормах совокупность федерального бюджета РФ, бюджетов субъектов РФ, местных бюджетов и бюджетов государственных внебюджетных фондов.

7. Бюджетное устройство в Российской Федерации основывается на принципах единства, полноты, реальности, гласности, самостоятельности всех бюджетов, входящих в бюджетную систему РФ, и др.

8. Любой бюджет состоит из доходной и расходной части. Доходы и расходы, в свою очередь, подразделяются на определенные виды.

## 5.2. Налоговая система Российской Федерации

Неясности и сомнения относительно права обложения налогами были причиной крупных и достойных порицания враждебных выступлений со стороны населения и вынужденных строгостей со стороны государства.

*У. Петти*

**Понятие налога.** На сегодняшний день человеческий опыт не знает более эффективного способа собирания государством денежных средств, чем налоги. В любом государстве налоги составляют большую часть доходов бюджета.

1. С точки зрения экономической науки налоги есть особая форма перераспределения собственности, узаконенное изъятие имущества у собственника в пользу государства. Как же это необходимое насилие соотнобразуется с тезисом о нерушимости, неприкосновенности собственности? Снять это противоречие призван парламент, чьей исторически

первой функцией являлось одобрение, а позднее — установление налогов. С тех пор существует принцип, отраженный в конституциях большинства государств, гласящий, что *только парламент правомочен устанавливать налоги*. Итак, **законодательное оформление** является первым признаком налога.

2. Налоги взимаются государством без какого-либо встречного предоставления с его стороны лицу, уплачивающему налог. Поэтому можно говорить о другой черте налога — это **безвозмездные платежи**.

3. Налог является **обязательным платежом**. Это означает, что он взимается вне зависимости от желания налогоплательщика. Кроме того, его обязательность поддерживается **государственным принуждением**. Ведь без угрозы применения государственного принуждения налог превращается в добровольное пожертвование.

4. Необходимо отметить, что налог **не носит характера наказания** за совершенное правонарушение. Этот признак позволяет отличить его от конфискации имущества, штрафа.

**Налог — это обязательный, безвозмездный платеж, взимаемый с организаций и физических лиц в форме отчуждения принадлежащих им денежных средств, установленный законодательным органом власти в целях финансового обеспечения деятельности государства и муниципальных образований, обеспечиваемый государственным принуждением и не носящий характер наказания.**

**Функции налогов.** Исторически первой функцией налогов была функция сбора денежных средств в пользу государства, т.е. *фискальная*, которая доминировала в течение долгого времени. Однако в XX в. на первый план выходит *регулирующая функция*: путем перераспределения денежных средств, предоставления налоговых льгот возможно стимулирование определенных отраслей народного хозяйства, поддержка неимущих слоев населения и др. С помощью налогов возможно регулирование структуры потребления и уровня доходов населения.

Налогам присуща и *контролирующая функция*: неуплата налогов может свидетельствовать о неблагоприятном финансовом положении хозяйствующего субъекта. В ходе налогообложения возможен контроль за законностью получения денежных средств гражданами и юридическими лицами, рациональным, законным использованием имущества.

**Виды налогов.** Существуют различные основания, которые могут быть положены в основу классификации налогов.

**По форме возложения налогового бремени** налоги делятся на прямые и косвенные.

*Прямые налоги* взимаются в процессе накопления материальных благ и непосредственно обращены к налогоплательщику, его имуществу, доходам и т.п. Типичным примером прямого налога является подоходный налог, который установлен в форме обязанности уплатить определенный процент с полученного дохода.

*Косвенные налоги* (их еще называют налогами на потребление) взимаются в процессе расходования материальных благ. Налог устанавливается в виде надбавки к цене реализуемых товаров и поэтому незаметен для покупателя, который является фактическим плательщиком, так как не связан напрямую с его доходами или имуществом. Сумма налога, заложенная в цене товара, затем уплачивается государству продавцом, который является юридическим плательщиком. Замечено, что бремя прямых налогов переносится населением гораздо сложнее, поэтому они стимулируют гражданскую активность. Косвенные налоги, наоборот, наиболее приемлемы для государства ввиду своей замаскированности.

С другой стороны, косвенные налоги в гораздо большей степени подрывают имущественное положение слоев населения с низким уровнем дохода, чем богатых, так как, покупая один и тот же товар, они уплачивают одну и ту же сумму налога, что в процентном отношении к их доходу далеко не равнозначно.

**В зависимости от территориального уровня** налоги делятся на:

1) *федеральные*, которые устанавливаются Налоговым кодексом РФ и взимаются на всей территории России;

2) *налоги субъектов РФ* устанавливаются Налоговым кодексом РФ и законами субъектов РФ. Субъекты РФ определяют конкретную ставку налога, порядок и сроки его уплаты, а также вводят установленный налог в действие. Зачисляются эти налоги, как правило, в бюджеты субъектов РФ;

3) *местные налоги и сборы* устанавливаются Налоговым кодексом РФ и нормативными актами представительных органов местного самоуправления. Муниципальные образования определяют конкретную ставку налога, порядок

и сроки его уплаты, а также вводят установленный налог в действие. Суммы налогов зачисляются в бюджеты муниципальных образований.

Некоторые налоги могут взиматься только с *физических лиц* (налог на доходы физических лиц — подоходный налог и др.), другие — только с *юридических лиц* (налог на прибыль организаций). Существует группа налогов, которые взимаются и с *физических*, и с *юридических лиц* (земельный, транспортный налоги).

**Закон о налоге и его элементы.** Выше мы говорили о том, что устанавливать налоги может только представительный орган власти. Однако тогда мы подробно не рассматривали вопрос о том, что значит установить налог. Ведь, вероятно, будет недостаточным просто провозгласить: «В Российской Федерации устанавливается налог на рождение первенца». Чтобы налог действительно можно было взыскать, закон должен содержать некоторый набор информации, который сделает налог определенным. Например, это сведения о лице, обязанном уплачивать налоги, обстоятельствах, при наличии которых возникает эта обязанность, размере налогового обязательства, порядке его исполнения и т.п. Эта информация называется **элементами закона о налоге**. Система элементов закона о налоге составляет налоговую формулу, своего рода каркас закона о налоге. Конкретное содержание элементов определяет своеобразие каждого отдельно взятого налога.

Таким образом, установление налога означает определение всех существенных элементов закона о налоге.

Обычно в законе о налоге содержатся следующие элементы.

**1. Субъект налога (налогоплательщик).** Налогоплательщик — это лицо, которое в соответствии с законом обязано уплатить налог за свой собственный счет (юридический налогоплательщик). Юридического налогоплательщика следует отличать от фактического, т.е. лица, которое, хотя непосредственно налог и не уплачивает, в конечном счете принимает на себя его бремя (например, покупатель товара в отношении косвенных налогов). Когда мы говорим о субъекте налога, то имеем в виду только юридического налогоплательщика.

Иногда исполнение обязанности уплатить налог возлагается не на самого налогоплательщика, а на **налогового агента**, который уплачивает налог из средств налогоплательщика. Так, например, подоходный налог чаще все-



го уплачивается предприятием, производящим выплату гражданину. Соответственно, налогоплательщик получает выплаты за исключением сумм налога. Налоговый агент не является налогоплательщиком.

**2. Объект налогообложения.** Законодательство РФ приняло традиционную точку зрения, согласно которой под объектом понимаются *материальный предмет либо его характеристика* (стоимостная, количественная или физическая), а также операции (юридические действия) с данными предметами, с наличием (совершением) которых законодательство связывает возникновение налоговой обязанности. Соответственно, объектом налогообложения признаются доходы, стоимость определенных товаров, отдельные виды деятельности, операции с ценными бумагами, пользование природными ресурсами, имущество юридических и физических лиц, передача имущества, добавленная стоимость продукции, работ, услуг и др.

Объект налогообложения, выраженный количественно в **единицах налогообложения** (т.е. условных величинах, используемых для исчисления объекта налогообложения: рубли, штуки и т.п.), образует **налоговую базу**. Так, например, при уплате налога с владельцев транспортных средств объектом налогообложения является автомобиль, точнее, факт владения автомобилем, а налоговая база — определенное количество лошадиных сил мощности двигателя (именно в них исчисляется объект обложения данным налогом).

**3. Ставка налога** — это размер денежных отчислений, размер налога на единицу налогообложения. Ставки налога по методу установления подразделяют на твердые и процентные. *Твердые* ставки выражаются в определенной сумме на единицу налогообложения (например, пять рублей за одну лошадиную силу мощности двигателя автомобиля). *Процентные* ставки устанавливаются в процентах от единицы налогообложения и характерны для налогов, где в качестве единицы налогообложения используется денежная единица (например, 25% сумм реализации горюче-смазочных материалов).

**4. Способы уплаты налога.** На сегодняшний день в Российской Федерации существуют три основных способа уплаты налога: по декларации, налоговым (фискальным) агентом и кадастровый способ.

*Уплата налога по декларации.* На налогоплательщика налагается обязанность представить в налоговую инспек-

цию в установленный срок официальное заявление о своих доходах (декларацию).

В Российской Федерации обязанность уплаты налога по декларации установлена, например, для граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица в отношении подходящего налога.

*Уплата налога налоговым (фискальным) агентом.* В данном случае уплата налога предшествует выплате денежной суммы. Налогоплательщик получает часть дохода за вычетом суммы налога, исчисленного и удержанного налоговым агентом.

*Кадастровый способ уплаты налога.* Кадастр — это реестр объектов (земли, сооружений и т.д.), классифицированных определенным способом и устанавливающий среднюю доходность каждой категории объектов. При уплате налогов на основе кадастра размер налогов исчисляется исходя из кадастровой стоимости объектов, а момент уплаты налога никак не связан с моментом получения дохода от объекта. Такой способ уплаты налогов чаще всего применяется при налогообложении недвижимости.

**5. Сроки уплаты налога.** Сложно говорить об установленном налоге, если в законе отсутствует определенность в вопросе о сроке уплаты налога. Вот почему срок — необходимый элемент любого закона о налогах.

**6. Ответственность за нарушение налогового законодательства.** Можно с большой долей уверенности утверждать, что уплата налогов — нежелательная для каждого обязанность, поэтому многие пытаются снизить тяжесть налогового бремени незаконным образом. Именно поэтому закон о налоге не может существовать без системы мер ответственности, гарантирующей уплату налога.

В целом, к лицу, совершившему налоговое правонарушение, возможно применение мер уголовной, административной и финансовой ответственности. Нормы, предусматривающие финансовую ответственность за нарушение налогового законодательства, сконцентрированы в Налоговом кодексе РФ. Рассмотрим основные из них.

Прежде всего, законодательство предусматривает перечень обстоятельств, смягчающих и отягчающих ответственность. К числу смягчающих обстоятельств относятся:

1) совершение правонарушения вследствие стечения тяжелых личных или семейных обстоятельств;

2) совершение правонарушения под влиянием угрозы или принуждения либо в силу материальной, служебной или иной зависимости;

3) тяжелое материальное положение физического лица, привлекаемого к ответственности;

4) иные обстоятельства, которые судом или налоговым органом могут быть признаны смягчающими ответственность.

При наличии хотя бы одного смягчающего ответственность обстоятельства размер штрафа подлежит уменьшению не меньше чем в два раза по сравнению с размером, установленным Налоговым кодексом РФ.

Отягчающим ответственность считается совершение аналогичного налогового правонарушения. При наличии отягчающего обстоятельства размер штрафа увеличивается на 100%.

Налоговый кодекс РФ предусматривает меры ответственности за конкретные правонарушения.

**1. За неуплату или уплату налога не в полном размере** в результате занижения налогооблагаемой базы (объекта налогообложения), иного неправильного исчисления налога или других неправомерных действий (бездействия) налогоплательщик несет ответственность в виде *штрафа в размере 20% неуплаченных сумм налога*.

То же деяние, совершенное умышленно, влечет взыскание штрафа в размере 40% неуплаченной суммы налога.

**2. За уклонение от постановки на учет в налоговых органах** на организацию либо индивидуального предпринимателя налагается штраф в размере 10–20% доходов, полученных от ведения предпринимательской деятельности без постановки на учет, но не менее 20 тыс. руб.

**3. Непредставление** налогоплательщиком в установленный законодательством о налогах и сборах срок **налоговой декларации** в налоговый орган по месту учета влечет взыскание штрафа в размере 5% суммы налога, подлежащей уплате (доплате) на основе этой декларации, за каждый полный или неполный месяц со дня, установленного для ее представления, но не более 30% указанной суммы и не менее 100 руб.

Непредставление налогоплательщиком налоговой декларации в налоговый орган в течение более 180 дней по истечении установленного законодательством о налогах срока представления такой декларации влечет взыскание штрафа в размере 30% суммы налога, подлежащей уплате на основе этой декларации, и 10% суммы налога, подлежащей уплате

на основе этой декларации, за каждый полный или неполный месяц начиная со 181-го дня.

**4. Неправомерное несообщение (несвоевременное сообщение) лицом сведений**, которые это лицо должно сообщить налоговому органу, влечет взыскание штрафа в размере 1 тыс. руб. При совершении этого правонарушения повторно сумма штрафа увеличивается до 5 тыс. руб.

**5. Льготы по налогу.** Как правило, в любом законе о налоге устанавливаются те или иные льготы по налогу в форме освобождения от налога, права уменьшения налоговой базы на определенные суммы, установления налогооблагаемого минимума и др.

**Налоговая система РФ.** Налоги и сборы, взимаемые на территории РФ, не существуют изолированно друг от друга, а объединяются в налоговую систему.

**Налоговая система — это совокупность налогов, сборов и пошлин, установленных на федеральном уровне и введенных в действие законами РФ, субъектов РФ, актами органов местного самоуправления.**

Налоговый кодекс РФ закрепляет исчерпывающий перечень налогов, сборов и других платежей, отнесенных к налоговой системе. Органы государственной власти всех уровней не вправе устанавливать дополнительные налоги и обязательные отчисления, не предусмотренные законодательством РФ, равно как и повышать ставки установленных налогов и налоговых платежей. Схема налоговой системы формируется на федеральном уровне.

Однако установление налогов не означает обязательное их взимание на определенной территории. Орган представительной власти того уровня, в соответствующий бюджет которого поступает введенный налог, может посчитать излишним его взимание. Поэтому к его полномочиям относится введение данного налога в действие.

Все налоги налоговой системы РФ можно разделить на федеральные налоги, налоги субъектов РФ и местные налоги (табл. 5.1).

### Это надо запомнить

1. Налог — это обязательный, безвозмездный платеж, взимаемый с организаций и физических лиц в форме отчуждения принадлежащих им денежных средств, установленный законодательным органом власти в целях финансового

Таблица 5.1

**Налоговая система РФ**

<b>Федеральные налоги и сборы</b>	<b>Региональные налоги</b>	<b>Местные налоги</b>
1. Налог на добавленную стоимость 2. Акцизы 3. Налог на прибыль организаций 4. Налог на доходы физических лиц 5. Государственная пошлина 6. Налог на добычу полезных ископаемых 7. Сборы за пользование объектами животного мира и водных биологических ресурсов 8. Водный налог	1. Налог на имущество организаций 2. Транспортный налог 3. Налог на игорный бизнес	1. Земельный налог 2. Налог на имущество юридических лиц

обеспечения деятельности государства и муниципальных образований, обеспечиваемый государственным принуждением и не носящий характер наказания.

2. Выделяются фискальная, регулирующая и контролирующая функции налогов.

3. Налоги можно подразделить на прямые и косвенные; федеральные, региональные и местные; взимаемые с физических, юридических лиц, общие для физических и юридических лиц.

4. Установление налога предполагает определение всех существенных элементов закона о налоге.

5. К элементам закона о налоге относятся субъект налогообложения (налогоплательщик), объект налогообложения, единица налогообложения, налоговая база, ставка налога, метод налогообложения, сроки уплаты налога, способ уплаты налога и др.

6. В Российской Федерации налоги могут устанавливаться только Налоговым кодексом РФ. Введение в действие региональных и местных налогов зависит от воли субъектов РФ или муниципальных образований.

### 5.3. Финансово-кредитные организации, банковская система и банковская деятельность

Все делалось просто в те давние дни. Если у кого-либо было много денег, то он просто клал их в банку, закапывал ее под забором, говорил: «У меня деньги в банке» и больше ни о чем не беспокоился.

*Л. Кэрролл*

**Понятие банка и кредитного учреждения.** При осуществлении предпринимательской деятельности время от времени у хозяйствующих субъектов появляется потребность в дополнительном денежном капитале. Так, например, предприниматель решает расширить свое производство, предприятие временно испытывает финансовые затруднения из-за партнеров, несвоевременно оплачивающих поставленную продукцию, оказанные услуги, и т.п. Подобные проблемы можно решить путем предоставления субъекту предпринимательской деятельности денежных средств с условием их возврата по истечении определенного времени.

В то же время другие лица могут обладать свободными деньгами, не имея возможности или желания использовать их в собственной предпринимательской деятельности. Это могут быть, например, обыкновенные граждане или предприниматель, средств которого недостаточно для их эффективного использования. Однако понятно, что деньги должны работать и приносить прибыль.

Выход из создавшейся ситуации очевиден. Лица, имеющие свободный капитал, могут ссудить его лицам, испытывающим потребность в деньгах, получая при этом определенное вознаграждение.

На начальном этапе развития экономических отношений такие сделки совершались напрямую, по договорам займа, что не было удобным: сторонам было сложно найти друг друга, должник зачастую оказывался неплатежеспособным. Поэтому со временем сформировался круг людей, профессионально осуществляющих посредничество между заемщиком и займодавцем. Период, когда подобные функции стали осуществляться юридическими лицами, следует считать временем появления банков (XVII в.).

**Основной задачей банков является посредничество в кредите.**

Если рассматривать деятельность банка более подробно, можно отметить, что, как правило, любой банк осуществляет три вида функций.

1. Собирает чужие деньги, принимая на себя хранение денежных сумм. Деньги, переданные банку, становятся его собственностью. Вкладчики приобретают право требования возврата банком суммы вклада, а также определенного вознаграждения (процентов).

2. Аккумулирует денежные средства с целью предоставить их в пользование тем, кто в них нуждается, т.е. для осуществления банковского кредитования. Осуществление банковского кредитования — вторая основная функция банка. За пользование кредитом банк взимает определенную плату, размер которой, как правило, выше, чем размер процентов по вкладам в банке. Разница составляет прибыль банка.

3. Банк выполняет различного рода поручения клиентов, связанные с осуществлением денежных платежей. Дело в том, что в Российской Федерации расчеты между юридическими лицами, как правило, должны осуществляться в безналичной форме, т.е. путем использования *счетов в банке*. Хозяйствующий субъект открывает в обслуживаемом его банке счет, фиксирующий размер его денежных требований к банку. Реально счет представляет собой запись в книгах банка, указывающую, что банк должен клиенту определенную сумму. Такие счета в банке имеют все юридические лица и индивидуальные предприниматели.

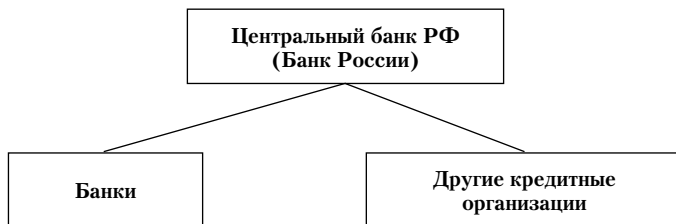
При возникновении потребности в уплате денежной суммы (например, за поставку заводом магазину произведенной продукции) плательщик (в данном случае магазин) дает поручение банку списать указанную сумму с его счета и записать ее на счет получателя денежных средств (т.е. завода). Как видим, платеж был произведен без использования денежных знаков, в безналичной форме. Однако такие платежи невозможны без использования услуг банка.

**Банк — кредитная организация, которая на основании лицензии (специального разрешения), выдаваемой Центральным банком РФ, имеет исключительное право в совокупности осуществлять следующие банковские операции: привлечение во вклады денежных средств физических и юридических лиц, размещение указанных средств от своего имени и за свой счет на условиях воз-**

**вратности, платности, срочности, открытие и ведение банковских счетов физических и юридических лиц.**

**Банковская система РФ.** Банковская система любой страны — это совокупность всех банков, других кредитных организаций, а также отношений между ними. Банковскую систему РФ образуют Центральный банк РФ (Банк России), Сберегательный банк РФ, Банк ВТБ, иные коммерческие банки различных видов, другие кредитные организации.

При этом банковская система РФ, также как и банковские системы большинства других государств, построена по двухуровневому принципу. В первый уровень банковской системы входит Банк России, а во второй — все остальные кредитные организации (рис. 5.1).



*Рис. 5.1. Банковская система РФ*

**А. Центральный банк РФ** выделяется из массы других коммерческих банков тем, что, оставаясь по своей природе банком, он обладает государственно-властными полномочиями по регулированию банковской деятельности в Российской Федерации. Таким образом, Банк России имеет двойственную правовую природу: с одной стороны — это юридическое лицо, являющееся банком, а с другой — государственный орган, властно регулирующий определенную сферу экономических отношений. Именно данная особенность Банка России возводит его на первый уровень банковской системы РФ.

Как *юридическое лицо*, Банк России обладает обособленным имуществом (уставной капитал Банка России составляет 3 млрд руб.), является экономически самостоятельным субъектом, может от своего имени приобретать права и нести обязанности, выступать истцом или ответчиком в суде. Расходы Банка России осуществляются за счет собственных доходов.



В качестве юридического лица Банк России имеет право:

- предоставлять краткосрочные кредиты под обеспечение ценными бумагами;
- покупать и продавать чеки, простые и переводные векселя;
- покупать и продавать другие ценные бумаги;
- проводить расчетные, кассовые и депозитные операции;
- выдавать гарантии и поручительства;
- осуществлять другие банковские операции от своего имени.

Как *орган государственного управления*, Банк России наделен определенными государственно-властными полномочиями.

Основными целями его деятельности являются:

- защита и обеспечение устойчивости рубля, в том числе по покупательной способности, и курса по отношению к иностранным валютам;
- развитие и укрепление банковской системы РФ;
- обеспечение эффективного и бесперебойного функционирования системы расчетов.

В целях достижения этих задач Банк России выполняет следующие *функции*:

- во взаимодействии с Правительством РФ разрабатывает и проводит единую государственную денежно-кредитную политику, направленную на защиту и обеспечение устойчивости рубля;
- имеет монопольное право на эмиссию наличных денег и организацию их обращения;
- устанавливает правила проведения банковских операций, бухгалтерского учета и отчетности для банковской системы;
- обладает очень важными полномочиями в области регулирования деятельности и надзора за кредитными организациями. Во-первых, именно Банк России осуществляется лицензирование всех коммерческих банков. Во-вторых, Банк России устанавливает для коммерческих банков различного рода правила, обязательные для исполнения. В-третьих, Банк России обладает правом применения финансовых санкций по отношению к коммерческим банкам в случае неисполнения норм права, регулирующих банковскую деятельность. В-четвертых, Банк России при обнаружении серьезных нарушений может отозвать лицензию на осуществление банковских операций;

— осуществляет валютное регулирование, организует и осуществляет валютный контроль на территории РФ.

**Б. Коммерческие банки в банковской системе РФ.** Банки, составляющие второй уровень банковской системы РФ, являются коммерческими юридическими лицами. Все банки могут совершать банковские операции и сделки только на основе лицензий (разрешений) Банк России. Кроме того, в своей деятельности коммерческие банки должны следовать обязательным правилам, устанавливаемым Банком России. Однако при принятии ими конкретных решений, связанных с проведением банковских операций, банки независимы от органов государственной власти.

Отношения между банками и клиентами носят договорный характер. Клиенты самостоятельно выбирают банки для кредитно-расчетного обслуживания.

Банки, включая Банк России, обязаны соблюдать тайну по операциям, счетам и вкладам своих клиентов и корреспондентов. Справки по операциям и счетам юридических лиц могут выдаваться самим юридическим лицам, их вышестоящим органам, судам, следственным органам, аудиторским организациям, а также финансовым органам по вопросам налогообложения.

Справки по счетам и вкладам граждан кроме самих клиентов выдаются их представителям, судам и следственным органам по делам, находящимся в их производстве, в случаях, когда на денежные средства и иные ценности клиентов наложен арест, обращено взыскание или произведена конфискация.

**Банковские операции.** Как уже говорилось, совершение банковских операций является прерогативой банков и других кредитных организаций. Остается выяснить, какие сделки относятся к банковским операциям.

В соответствии с законодательством таковыми считаются:

- 1) привлечение денежных средств физических и юридических лиц во вклады (до востребования и на определенный срок);
- 2) размещение привлеченных таким образом средств от своего имени и за свой счет;
- 3) открытие и ведение банковских счетов физических и юридических лиц;
- 4) осуществление расчетов по поручению физических и юридических лиц по их банковским счетам;

5) инкассация денежных средств, векселей, платежных и расчетных документов и кассовое обслуживание физических и юридических лиц;

6) купля-продажа иностранной валюты в наличной и безналичной формах;

7) привлечение во вклады и размещение драгоценных металлов и др.

Кроме того, кредитная организация может оказывать дополнительные, не специфические для банковской деятельности услуги, такие как предоставление в аренду физическим и юридическим лицам специальных помещений или находящихся в них сейфов для хранения документов и ценностей; информационные и консультационные услуги.

Все банковские операции и другие сделки осуществляются в рублях, а при наличии соответствующей лицензии Банка России — в иностранной валюте. Правила осуществления банковских операций, в том числе правила их материально-технического обеспечения, устанавливаются Банком России в соответствии с федеральными законами.

### **Это надо запомнить**

1. Основной задачей банков является оказание посреднических услуг в сфере кредитования.

2. Любому банку свойственны три вида функций: сбор чужих свободных денежных средств; размещение их от своего имени, т.е. осуществление банковского кредитования; и выполнение различного рода поручений клиентов, связанных с осуществлением денежных платежей в безналичной форме.

3. В соответствии с законодательством банком является кредитная организация, которая на основании лицензии (специального разрешения), выдаваемой Банком России, имеет исключительное право на осуществление в совокупности следующих банковских операций: привлечение во вклады денежных средств физических и юридических лиц, размещение указанных средств от своего имени и за свой счет на условиях возвратности, платности, срочности, открытие и ведение банковских счетов физических и юридических лиц.

4. В России существует двухуровневая банковская система.

5. Первый уровень банковской системы составляет Центральный банк РФ (Банк России), обладающий двой-

ственной правовой природой. С одной стороны, это банк, способный совершать все банковские операции. С другой, — государственный орган, обладающий властными полномочиями в сфере банковской деятельности.

6. Все коммерческие банки составляют второй уровень банковской системы РФ.

#### 5.4. Заем, кредит, банковский вклад

Мы все мечтаем в старости туманной  
Найти почет, богатство и покой.  
И к этой цели рвемся неустанно...  
Но жертвовать приходится порой  
То жизнью ради чести, выйдя в бой,  
То честью ради денег, и к могиле  
Столь многих эти деньги приводили.

*У. Шекспир*

Банковские операции — это такие виды деятельности, которые необходимы каждому банку. Употребляя термин «банковские операции», мы как бы смотрим на банк со стороны, описываем его функции, направления деятельности. В реальности банк действует не сам по себе, а работает с реальными субъектами (гражданами, юридическими лицами, публичными образованиями). Отношения между банком и его клиентами регулируются заключаемыми между ними договорами: кредитным, договором банковского вклада, банковского счета. Таким образом, договоры в сфере банковской деятельности — это взгляд на банковские операции с другой стороны, со стороны взаимоотношений банка с клиентом.

Договор займа, кредитный договор и договор банковского вклада — это родственные по правовой природе договоры, в основе которых лежит цель получения в собственность вещей, определенных родовыми признаками, под условием возврата равного количества вещей того же рода. Потребность в договорах этого типа возникла в те времена, когда человек начал осуществлять хозяйственную деятельность. Вполне реально, что первобытный земледelec в случае нехватки зерна для посева занимал его у соседа. В Древнем Риме договор займа был распространен так широко, что государство защищало вытекающие из него права с помощью мер принуждения.

1. **Договор займа** среди договоров рассматриваемого типа исторически возник самым первым. Это и понятно, ведь договор займа является наиболее общей сделкой, устанавливающей обязательство по передаче родовых вещей в собственность с условием возврата.

**По договору займа одна сторона (займодавец) передает в собственность другой стороне (заемщику) деньги или другие вещи, определенные родовыми признаками, а заемщик обязуется возвратить займодатцу такую же сумму денег (сумму займа) или равное количество других полученных им вещей того же рода и качества.**

Следует акцентировать внимание на том, что по договору займа **передаются в собственность вещи, определенные родовыми признаками** (вес, мера, число и др.), например деньги или зерно и т.п. В случае передачи указанных вещей по договору займа внимание на их индивидуальных признаках не акцентируется (ведь деньги имеют индивидуальный номер, можно индивидуализировать и зерно, и картофель, и колбасу), а наоборот, подчеркивается, что данные вещи передаются как часть рода таких же вещей. Почему?

Дело в том, что по договору займа заемщик получает вещи не для того, чтобы положить их на полку, а с целью их хозяйственного использования. Он берет деньги для того, чтобы распорядиться ими, зерно — чтобы посеять или испечь из него хлеб. Понятно, что возвратить те же купюры или зерна он уже не сможет. В его силах принести займодатцу такое же количество денежных знаков, зерна, т.е. равное количество вещей того же рода и качества. Поэтому получение индивидуально-определенных вещей по договору займа невозможно. Пользование ими регулируется другим договором — договором имущественного найма (аренды).

Важно понимать, что по договору займа **заемщик получает вещи в собственность**. В самом деле, как он может распорядиться предметом займа, если не является собственником? Ведь для того, чтобы эффективно использовать вещи, полученные займы, ему необходимы все полномочия собственника. В то же время займодатцу неинтересно, как заемщик распорядится конкретным имуществом, ему важно, чтобы последний возвратил равное количество вещей того же рода. Поэтому в момент передачи вещи, являющейся предметом договора займа, заемщик приобретает право собственности на нее, а займодавец, соответственно, перестает быть собственником,

однако взамен приобретает вытекающее из договора право требования от заемщика возврата того же количества вещей того же рода и качества.

В свете сказанного становится понятным, почему вкладчик банка не является собственником вложенных средств, а обладает только правом требовать от банка возврата вклада.

**Особенностью договора займа** является то, что он, в отличие от большинства договоров, считается заключенным не в момент достижения соглашения по всем существенным условиям договора, а с момента передачи денег или других вещей. Такие договоры получили название реальных (от лат. *res* — «вещь»).

Поэтому, если соглашение о предоставлении имущества по договору займа было достигнуто, оформлено письменно, пусть даже нотариально удостоверено, однако в реальности имущество передано не было, права и обязанности из договора не возникают, а значит, заемщик не может требовать от займодавца предоставления обусловленных соглашением вещей.

Договор займа может быть как **возмездным**, предусматривающим взыскание процентов, так и **безвозмездным**. При этом договор займа, заключенный между гражданами, не являющимися предпринимателями, на сумму, не превышающую 50-кратного установленного законом минимального размера оплаты труда, а также договор, по которому заемщику передаются не деньги, а другие вещи, определенные родовыми признаками, предполагается безвозмездным. В остальных случаях договор займа предполагается возмездным, пусть даже в нем о процентах ничего не сказано. В последнем случае займодавец имеет право на проценты, размер которых исчисляется в зависимости от ставки рефинансирования. Ставка рефинансирования — это размер процентов, которые Банк России взимает с коммерческих банков за пользование предоставленными Банком России кредитами.

Важно знать, в какой **форме** должен быть заключен договор займа. Так, в соответствии с Гражданским кодексом РФ договор займа между гражданами должен быть заключен в письменной форме, если его сумма превышает не менее чем в 10 раз установленный законом минимальный размер оплаты труда, а в случае, когда займодавцем является юридическое лицо, — независимо от суммы. В подтверждение договора займа и его условий может быть представлена

расписка заемщика или иной документ, удостоверяющие передачу ему займодавцем определенной денежной суммы или определенного количества вещей. В случае несоблюдения требования о форме договора займа и отсутствия письменных доказательств его заключения суд не сможет удовлетворить его требования займодавца. Такой договор следует назвать джентльменским соглашением.

Заемщик обязан возвратить займодавцу полученную сумму займа. Сумма беспроцентного займа может быть возвращена досрочно. Сумма займа, предоставленного под проценты, может быть возвращена досрочно с согласия займодавца. Если срок возврата займа не установлен, сумма займа должна быть возвращена в течение 30 дней с момента предъявления займодавцем требования об этом.

**2. Кредитный договор.** На базе обязательства по договору займа возникло обязательство по кредитному договору. В общем-то, кредитное обязательство является разновидностью обязательства по договору займа, о чем говорит то обстоятельство, что к кредитному договору применяются правовые нормы, регулирующие отношения по займу.

Однако, являясь разновидностью договора займа, кредитный договор не может не иметь некоторых особенностей, которые и позволили выделить его в самостоятельный вид договора. Какие это особенности?

Во-первых, **займодавцем по кредитному договору может быть только банк или иная кредитная организация.** Другие лица предоставлять денежные средства по кредитному договору не могут. Займодавец по кредитному договору называется **кредитором.**

Во-вторых, **предметом кредитного договора могут быть только денежные средства,** а не все виды вещей, определяемых родовыми признаками.

В-третьих, **кредитный договор предполагается возмездным.**

В-четвертых, **подобно договору займа кредитный договор не является реальным,** а считается заключенным с момента достижения соглашения по всем существенным условиям договора. Соответственно, с этого момента возникает обязанность банка предоставить кредит. Однако кредитор вправе отказаться от предоставления заемщику предусмотренного договором кредита при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что предоставленная заемщику сумма не будет возвращена в срок. Заемщик так-

же по общему правилу может отказаться от получения кредита, уведомив об этом кредитора.

В-пятых, **кредитный договор должен быть заключен в письменной форме**. Ее несоблюдение этого условия автоматически влечет ничтожность договора.

В-шестых, кредитный договор, как правило, **является срочным договором**.

По кредитному договору банк или иная кредитная организация (кредитор) обязуется предоставить денежные средства (кредит) заемщику в размере и на условиях, предусмотренных договором, а заемщик обязуется **возвратить полученную сумму и уплатить проценты на нее**.

3. **Договор банковского вклада**. Договор банковского вклада, так же как и кредитный договор, регулирует особую разновидность заемного обязательства. Ему также присущи особенности, выделяющие его в самостоятельный вид. Однако его специфика настолько сильна, что многие говорят об утере договором банковского вклада связи с договором займа, что вряд ли является правильным.

По договору банковского вклада (депозита) одна сторона (банк), принявшая поступившую от другой стороны (вкладчика) или поступившую для нее денежную сумму (вклад), **обязуется возвратить сумму вклада и выплатить проценты на нее на условиях и в порядке, предусмотренных договором**.

Стороной, принимающей вклады, может быть только банк. Такое жесткое правило обусловлено желанием законодателя гарантировать осуществление прав вкладчиков (банк в соответствии с законодательством проводит определенные мероприятия, которые в целом повышают его способность отвечать по принятым мероприятиям, например осуществляет обязательное страхование вкладов). В случае принятия вклада от гражданина лицом, не имеющим соответствующей лицензии Банка России, вкладчик может требовать немедленного возврата суммы вклада.

В соответствии с законодательством банк обязан заключать договоры банковского вклада на условия, установленных банком для договоров данного вида, с каждым, кто к нему обратится. Отказ от его заключения не допускается.

Для данного договора **обязательна письменная форма**, несоблюдение этого условия влечет его ничтожность.

Договор может быть заключен как на условиях выдачи по первому требованию (**вклад до востребования**), так



и на условиях возврата по истечении определенного срока (**срочный вклад**), а также на других условиях. Однако независимо от вида договора, **банк обязан выдать вклад любого вида, сделанный гражданином, по первому требованию вкладчика**. Однако при досрочной выдаче срочного вклада по нему выплачиваются проценты, соответствующие процентам по вкладу до востребования, которые обычно бывают ниже. Если вкладчик не требует возврата суммы срочного вклада, договор считается продленным на условиях вклада до востребования.

Данный договор **является возмездным**, по нему выплачиваются проценты, размер которых определяется в договоре, а если такое условие отсутствует, он определяется существующей в месте жительства вкладчика ставкой банковского процента (ставкой рефинансирования). Если иное не предусмотрено договором, банк вправе изменить размер процентов, выплачиваемых на вклады до востребования, причем в случае уменьшения процентов новый их размер применяется по истечении месяца с момента сообщения вкладчикам об уменьшении процентов. По срочным вкладам и вкладам юридических лиц размер процентов не может быть изменен банком в одностороннем порядке.

### Это надо запомнить

1. В основе договоров займа, кредитного договора и договора банковского вклада лежит цель получения в собственность вещей, определенных родовыми признаками под условием возврата равного количества вещей того же рода.

2. По договору займа одна сторона (займодавец) передает в собственность другой стороне (заемщику) деньги или другие вещи, определенные родовыми признаками, а заемщик обязуется возвратить займодатцу такую же сумму денег (сумму займа) или равное количество других полученных им вещей того же рода и качества.

3. По договору займа могут быть переданы только вещи, определенные родовыми признаками.

4. Имущество, являющееся предметом договора займа, передается заемщику в собственность.

5. Договор займа является реальным, т.е. считается заключенным с момента передачи вещей, являющихся его предметом.

6. По кредитному договору банк или иная кредитная организация (кредитор) обязуется предоставить денежные

средства (кредит) заемщику в размере и на условиях, предусмотренных договором, а заемщик обязуется возвратить полученную сумму и уплатить проценты на нее. Кредитный договор не является реальным.

7. По договору банковского вклада (депозита) одна сторона (банк), принявшая поступившую от другой стороны (вкладчика) или поступившую для нее денежную сумму (вклад), обязуется возвратить сумму вклада и выплатить проценты на нее на условиях и в порядке, предусмотренных договором. Банк обязан выдать сумму вклада по первому требованию вкладчика-гражданина.

### 5.5. Договор банковского счета. Современные платежные средства

Кто ищет миллионы, весьма редко их находит, но за то тот, кто их не ищет, — не находит никогда.

*О. Бальзак*

**Понятие расчетных отношений.** В любой экономике отношения по передаче имущества, производству работ и оказанию услуг складываются, как правило, на возмездной основе. Безвозмездность в принципе возможна только между лицами, имеющими особые доверительные отношения, например между родственниками, друзьями и т.п. В отношениях между коммерческими организациями дарение вообще запрещено. Поэтому, как правило, подавляющая часть договоров является возмездными и, соответственно, на лицо, получившее имущество в собственность, пользование, принявшее результат работ, услугу в соответствии с договором возлагается обязанность уплатить установленную договором денежную сумму, т.е. **произвести платеж или осуществить денежные расчеты.**

Денежное обязательство может быть исполнено либо путем передачи кредитору наличных денежных знаков, либо путем перечисления средств через банк или иное кредитное учреждение безналичным путем.

**Законодательство ограничивает возможность совершения платежа наличными денежными знаками, ориентируя участников имущественного оборота на осуществление расчетов в безналичной форме.**

Так, во-первых, законодательством устанавливается предельная величина платежа, который может осуществляться юридическими лицами в наличной форме. Во-вторых, Банком России устанавливаются правила ведения кассовых операций, где, например, определяется, какую сумму юридическое лицо может хранить в кассе, не сдавая в банк. Лимит для конкретной организации устанавливается банком, обслуживающим эту организацию. Это также препятствует осуществлению денежных расчетов в наличной форме. По сути, данное правило представляет собой установленную законом обязанность юридических лиц хранить денежные средства в банке и осуществлять расчеты в безналичной форме.

В большинстве случаев расчеты между участниками хозяйственной деятельности осуществляются через банк в безналичном порядке. В сущности, расчеты в безналичной форме представляют собой списание средств со счета плательщика и зачисление их на счет получателя, осуществляемое банком по их поручению.

Как видим, никакого обращения денежных знаков при этом не происходит. Вы знаете, что клиент банка не имеет права собственности на средства, хранимые в банке, он только может требовать от банка возврата определенной денежной суммы. Однако при осуществлении расчетов в безналичной форме клиент поручает банку перечислить средства, которые тот ему должен, другому, указанному клиентом лицу. Фактически при осуществлении безналичных расчетов долг банка перед одним клиентом уменьшается и увеличивается перед другим.

Осуществление денежных расчетов в безналичной форме невозможно без участия банка. В осуществлении расчетов, таким образом, участвуют, как минимум, три субъекта. Это обуславливает сложность данных отношений и необходимость их отдельного регулирования в Гражданском кодексе РФ.

Проблема расчетов в безналичной форме имеет два аспекта. Во-первых, это вопрос о самих способах и правилах осуществления безналичных расчетов. Однако их осуществление невозможно без наличия у плательщика и получателя счетов в банке. Поэтому договор банковского счета, регулирующий отношения между банком и его клиентом по поводу осуществления расчетов, — это второе, что необходимо рассмотреть в данном параграфе.

**Договор банковского счета.** Счет — это документ, оформленный на имя юридического лица либо гражданина, в котором банковской организацией отражаются данные о начисленных клиенту денежных средствах и производимых платежах. В сущности, данный документ отражает размер долга банка перед клиентом, а также динамику его изменения. Как видим, банковский счет, как правило, используется не только для хранения денежных средств, но и для расчетов.

Условия ведения банком счета клиента, возможности клиента поручать банку осуществление расчетов, оплата услуг и другое регулируется договором банковского счета, заключаемым между банком и его клиентом.

**По договору банковского счета банк обязуется принимать и зачислять поступающие на счет, открытый клиенту (владельцу счета), денежные средства, выполнять распоряжения клиента о перечислении и выдаче соответствующих сумм со счета и проведении других операций по счету.**

Юридическое лицо или гражданин, осуществляющий предпринимательскую деятельность, вправе открывать счет в любом банке. В то же время банковская организация не вправе отказать обратившемуся к ней лицу в открытии банковского счета.

В соответствии с договором банковского счета банк и владелец счета имеют определенные права и несут обязанности.

**На банк возлагаются следующие обязанности:**

- принимать и зачислять поступившие на счет клиента денежные средства не позже дня, следующего за днем поступления в банк соответствующего платежного документа;

- выполнять распоряжения клиента о перечислении и выдаче соответствующих сумм со счета и проведению других операций по счету. Эти операции должны быть произведены банком в тот же срок. Списание денежных средств со счета осуществляется банком на основании распоряжения клиента, а в случаях, предусмотренных законом или договором банковского счета (например, по решению налоговых органов о взыскании суммы недоимки по налогам, по решению суда), — без такого распоряжения;

- за пользование денежными средствами, находящимися на счете клиента, банк обязан уплачивать проценты, сумма которых зачисляется на счет;

— соблюдать тайну банковского счета, операций по счету и сведений о клиенте.

В свою очередь, **клиент обязан** в случаях, предусмотренных договором банковского счета, оплачивать услуги банка по совершению операций с денежными средствами, находящимися на счете. **Основным правом клиента** является его возможность распоряжаться денежными средствами по своему усмотрению, давая банку поручения о перечислении или выдаче сумм со счета и проведении других операций по счету. Банк не вправе определять и контролировать направления использования денежных средств клиента.

**Расчеты.** Выше уже было сказано о том, в чем заключается суть безналичных расчетов. Имея единую сущность, безналичные расчеты отличаются по форме. Имущественный оборот требует существования нескольких форм расчетов, в которых по-разному определены способ списания и зачисления средств на счет, вид расчетного документа, являющегося основанием для осуществления расчетов, и др. Разные формы расчетов по-разному гарантируют интересы плательщика и получателя средств.

В Гражданском кодексе РФ установлены следующие формы расчетов:

- платежными поручениями;
- по аккредитиву;
- по инкассо;
- чеками.

Перечень форм расчетов не является исчерпывающим, а может дополняться другими нормативными актами и обычаями делового оборота.

**А. Расчеты платежными поручениями.** При использовании данной формы расчетов клиент сдает в обслуживающий его банк документ определенной формы (платежное поручение), в котором содержится распоряжение банку о перечислении находящейся на счете плательщика суммы на счет получателя.

Таким образом, при расчетах платежными поручениями банк по поручению плательщика обязуется за счет средств, находящихся на его счете, перевести определенную денежную сумму на счет указанного плательщиком лица в этом или ином банке в предусмотренный законом срок.

Данная форма расчетов достаточно неудобна, так как банк сможет исполнить платежное поручение только при

наличии у клиента необходимых средств на счете. Поэтому положение получателя средств достаточно неопределенно: он не может быть заранее уверен, что получит оплату за предоставленные товары, выполненные работы, оказанные услуги. С другой стороны, при расчетах платежными поручениями плательщик средств также не может быть уверен в том, что он перечисляет средства за обязательство, исполненное надлежащим образом.

**Б. Расчеты по аккредитиву.** Аккредитив — это такая форма расчетов, которая позволяет избежать опасностей, связанных с расчетами платежными поручениями.

При использовании данной формы расчетов плательщик сдает в банк заявление об открытии аккредитива. В соответствии с заявлением банк заранее, еще до исполнения договора получателем средств, выделяет из средств плательщика денежную сумму, которая специально предназначена для оплаты услуг получателя средств, т.е. открывает аккредитив. Открытие аккредитива свидетельствует о том, что у плательщика есть деньги на счете. Кроме того, оно гарантирует получателю средств осуществление платежа, так как средства, выделенные по открытому аккредитиву, не могут быть использованы на цели, иные чем уплата долга по основному обязательству.

Аккредитивная форма расчетов также защищает интересы плательщика, так как банк выплачивает получателю средств сумму аккредитива только в том случае, если тот выполнит условия аккредитива, содержащиеся в заявлении об его открытии. Как правило, это условия о предоставлении банку документов, свидетельствующих о надлежащем выполнении получателем средств основного обязательства, например грузовую квитанцию со штампом железнодорожной станции, с которой был отправлен груз, сертификат качества и др.

Таким образом, аккредитивная форма расчетов защищает интересы как плательщика, так и получателя средств. Однако для плательщика эта форма связана с некоторыми неудобствами, ведь он вынужден изымать из оборота определенную часть средств, в результате чего лишается некоторой части прибыли.

**В. Расчеты по инкассо** — это такая форма расчетов, при которой инициатива по их осуществлению исходит не от плательщика, а от получателя средств. Например, плательщик может просто забыть осуществить пла-

теж. Такая форма расчетов может быть с самого начала предусмотрена в договоре между плательщиком и кредитором.

Кредитор, желающий получить от должника денежные средства, направляет через свой банк в обслуживающий плательщика банк платежное требование-поручение (как правило, с приложением документов, обосновывающих платеж) или платежное требование (к которому коммерческие документы обычно не прилагаются).

Получив платежное требование или требование-поручение, обслуживающий плательщика банк спросит у него, нужно ли производить платеж. Если плательщик согласится с необходимостью его произвести, т.е. акцептует документ, банк перечислит запрашиваемые средства со счета плательщика на счет получателя средств.

В случаях, установленных законом или договором, акцепт требования не является необходимым для осуществления платежа (например, при списании средств в счет оплаты организациями электроэнергии, при взыскании штрафов за простой вагонов, недоимки по налогам и др.).

**Г. Расчеты чеками.** Чек — это ценная бумага, содержащая ничем не обусловленное распоряжение банку чекодателя произвести платеж указанной в нем суммы чекодержателю. Для осуществления расчета в такой форме должник выдает получателю средств (чекодержателю) чек, с которым тот в течение десяти дней приходит в банк, где открыт счет должника и который выдал должнику чековую книжку.

Банк проверяет подлинность чека, предъявлен ли он уполномоченным лицом, после чего производит платеж, списывая со счета должника денежные средства.

При осуществлении расчетов в любой форме обязанность произвести платеж считается исполненной в момент получения денежной суммы кредитором или в момент ее зачисления на его счет.

### **Это надо запомнить**

1. В гражданском обороте большинство обязательств являются возмездными.

2. Денежные расчеты могут производиться как в наличной, так и в безналичной форме. Законодательством устанавливаются ограничения на осуществление юридическими лицами расчетов в наличной форме.

3. Расчеты в безналичной форме представляют собой списание средств со счета плательщика и зачисление их на счет получателя, осуществляемое банком по их поручению.

4. Счет — это документ, оформленный на имя юридического лица либо гражданина, в котором банковской организацией отражаются данные о начисленных клиенту денежных средствах и производимых платежах.

5. По договору банковского счета банк обязуется принимать и зачислять поступающие на счет, открытый клиенту (владельцу счета), денежные средства, выполнять распоряжения клиента о перечислении и выдаче соответствующих сумм со счета и проведении других операций по счету.

6. В Гражданском кодексе РФ установлены следующие формы расчетов: платежными поручениями; по аккредитиву; по инкассо; чеками.

7. При расчетах платежными поручениями банк обязуется по поручению плательщика за счет средств, находящихся на его счете, перевести определенную денежную сумму на счет указанного плательщиком лица в этом или ином банке в предусмотренный законом срок.

8. Аккредитив — форма расчетов, при которой банк принимает на себя обязательство произвести по поручению плательщика платежи его контрагенту на условиях, указанных плательщиком.

9. При расчетах по инкассо банк обязуется по поручению клиента осуществить за счет клиента действия по получению от плательщика платежа.

10. Чеком признается ценная бумага, содержащая ничем не обусловленное распоряжение чекодателя банку произвести платеж указанной в нем суммы чекодержателю.



# Глава 6

## СОБСТВЕННОСТЬ

### 6.1. Законодательство, регулирующее отношения собственности

Закон есть высшее проявление человеческой мудрости, использующей опыт людей для блага человечества.

*С. Джонсон*

**Понятие отношений собственности.** Как и многие другие термины в русском языке, «собственность» имеет несколько значений. В обыденной речи под собственностью чаще всего понимают вещь, определенное имущество. Можно сказать, что собственность — это отношение конкретного человека к вещам как к своим, принадлежащим ему. Однако эти определения не отражают существенных черт такого феномена, как собственность.

Определением понятия собственности в основном занимаются экономическая и юридическая науки. Они исследуют один и тот же предмет (собственность) с разных точек зрения. Соответственно, понятие собственности различается в зависимости от того, изучает ли его экономика или право.

Экономическая наука понимает под **собственностью общественное отношение (отношение между людьми), связанное с присвоением имущества одним субъектом, так что для других это имущество становится чужим.**

Собственность в таком понимании на практике выражается в **экономическом (фактическом) господстве** над вещью, с одной стороны, и проявлении заботы об имуществе — с другой. Иными словами, с экономической точки зрения собственником является тот, кто обладает реальной властью

над вещью, тот, кто решает, как с ней поступить, отстраняя от ее использования всех других. Именно поэтому и говорят об **отношении** собственности, ведь господство над имуществом проявляется в отношении с другими людьми, не собственниками, которых собственник не допускает к вещи.

Однако собственник должен нести и **бремя собственности**, заботиться о ней, ремонтировать, охранять и т.п. (рис. 6.1).

В отношения собственности (или имущественные отношения) каждый человек вступает практически ежедневно. Производство вещи, ее обмен (например, дарение, купля-продажа), использование, потребление, уничтожение, защита от посягательства — все это в действительности есть реальное проявление отношений собственности. Поэтому государство не может оставить эту сферу жизни общества без своего внимания, не урегулировав ее с помощью правовых норм, т.е. правил поведения общеобязательного характера, защищаемых с помощью принудительной силы государства (рис. 6.2).

Государство может регулировать имущественные отношения по-разному. В одном случае при возникновении описанной в правовой норме ситуации (связанной с использованием имущества) предписывает участникам отношений собственности определенный вариант поведения, которому те должны следовать под страхом применения государственного принуждения (императивные нормы права). В другом предусматривает модель поведения, которая должна применяться только в том случае, если стороны

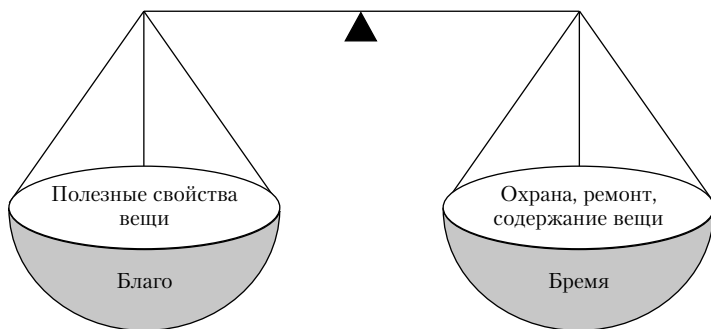


Рис. 6.1. Благо и бремя собственности

не договорятся об ином (диспозитивные нормы права). Так как осуществление экономического господства над вещью предполагает известную свободу собственника, в том числе и свободу от государственного вмешательства, то при регулировании отношений собственности, как правило, применяются диспозитивные нормы.

Имущественные отношения достаточно многообразны. В них могут вступать равноправные, не подчиненные друг другу субъекты, обладающие собственным имуществом и имеющие возможность определять его судьбу самостоятельно. Например, отношения, возникающие при покупке молока или дарении вещи на день рождения. Имущественные отношения (отношения собственности) между равноправными субъектами называются **гражданскими отношениями** и регулируются **гражданским правом**, основным нормативным актом которого является **Гражданский кодекс РФ**.

Необходимо отметить, что подавляющая масса имущественных отношений являются гражданскими. Именно поэтому роль гражданского права в их регламентации наиболее заметна: оно дает понятие права собственности, устанавливает способы его приобретения и прекращения, пределы свободы собственника в использовании имущества, предусматривает определенные способы защиты права собственности, путем регламентации гражданско-правовых договоров регулирует процесс перехода права собственности (или отдельных правомочий собственника) от одних лиц к другим, устанавливает правила перехода права собственника на случай его смерти (наследственное право, являющееся подотраслью гражданского права) и др.

Существуют разновидности имущественных отношений, которые регулируются другими отраслями права. Так, отношения между неравноправными субъектами, например между государством, являющимся собственником определенного имущества, и бюджетной организацией, использующей его регулируются **административным и финансовым правом**.

Основы регулирования права собственности закладывает **конституционное право** (основной нормативно-правовой акт — **Конституция РФ**).

Имущественные вопросы, возникающие в процессе трудовой деятельности, регулируются **трудовым правом**, основой которого составляет **Трудовой кодекс РФ**.

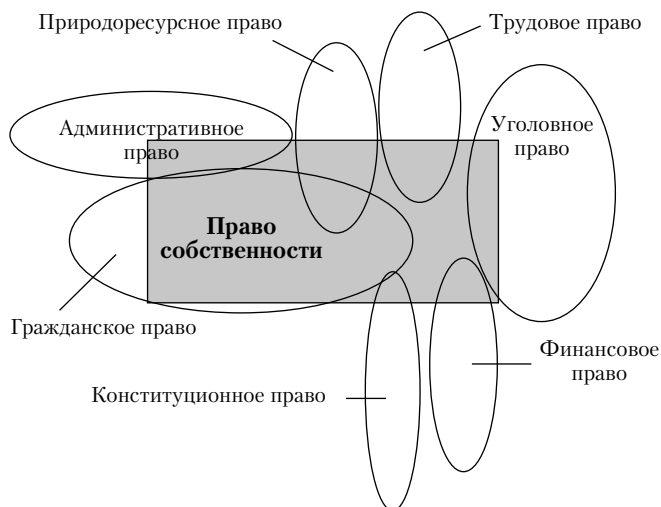


Рис. 6.2. Правовое регулирование отношений собственности

Правила пользования природными ресурсами (землей, водными объектами, лесом, воздухом, недрами, животным миром и др.) ввиду их особой значимости для общества регулируются государством более жестко и детально. Их регламентация — задача **природоресурсного права**, в число актов которого входят **Земельный кодекс РФ, Лесной кодекс РФ, Закон РФ «О недрах», Водный кодекс РФ** и др.

От наиболее вопиющих посягательств (кражи, грабежа, разбоя, мошенничества и др.) отношения собственности защищаются с помощью **уголовного права**, все нормы которого содержатся в **Уголовном кодексе РФ**.

### Это надо запомнить

1. Существуют обыденные (ненаучные) и научные (экономическое и юридическое) трактовки термина «собственность».

2. С экономической точки зрения собственность — это общественное отношение (отношение между людьми), связанное с присвоением имущества одним субъектом, так что для других это имущество становится чужим. Такое присвоение выражается, с одной стороны, в господстве над вещью, отстранении всех остальных от ее использования, а с другой — в несении бремени собственности.

3. Отношения собственности достаточно многообразны. Одно от другого можно отличить по положению субъектов, виду имущества и другим признакам.

4. В зависимости от вида отношений собственности они регулируются разными отраслями права, прежде всего гражданским, а также конституционным, административным, финансовым, природоресурсным, трудовым и уголовным правом.

## 6.2. Понятие права собственности

Когда один молодой хвастун говорил, что он умен, потому что беседовал со многими философами, Эпиктет заметил ему: «Вот у меня много знакомых богачей, а я все же не богач!»

*Эпиктет*

В предыдущем параграфе мы выяснили, какие отношения являются отношениями собственности и что такое собственность в экономическом понимании.

Вместе с тем следует иметь в виду, что право регулирует такие отношения путем установления прав и обязанностей. Поэтому с юридической точки зрения правильнее было бы говорить не о собственности, а о праве собственности.

**В юриспруденции собственность понимается только как право собственности.**

В самом деле, если в экономической науке для определения фигуры собственника доминирующее значение имеет факт *реального, фактического* господства над вещью, то для юриспруденции, формальной по своей природе, собственником будет только тот, кто назван таковым *в соответствии с законом*, пусть он и не обладает реальной властью над имуществом. Таким образом, собственником одного и того же имущества с экономической и юридической точки зрения могут быть разные лица. Поэтому крайне важно иметь в виду, проблема какого рода обсуждается — юридическая или экономическая, — и, естественно, использовать соответствующие понятия.

Что же понимается под термином «право собственности»?

Как вам уже известно, категория «право» имеет два значения. *Правом в объективном смысле* является совокуп-

ность норм (правил, моделей поведения), выполнение которых гарантируется силой государственного принуждения. Термин «право» также может использоваться для обозначения *субъективного права*, т.е. меры возможного поведения конкретного лица, которому оно принадлежит. Когда кто-нибудь говорит: «Я имею право...», речь идет именно о субъективном праве.

О праве собственности, соответственно, можно говорить в объективном и субъективном смысле.

**Понятие права собственности в объективном смысле.**

Регулируя отношения собственности, государство создает набор правовых норм (правил поведения) об обращении с имуществом.

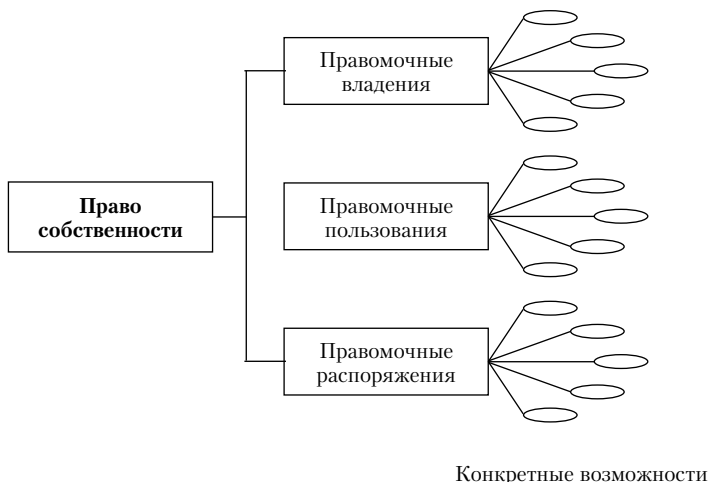
Совокупность правовых норм, регулирующих отношения собственности, образует право собственности в объективном смысле.

Выше мы уже говорили о том, какими отраслями права регулируются имущественные отношения. Все относящиеся к данным отношениям правовые нормы этих отраслей и составляют право собственности в объективном смысле.

**Понятие субъективного права собственности.** Чтобы рассказать о любом субъективном праве, необходимо описать все возможности, которые данное право предоставляет, т.е. определить меру поведения лица, которому данное право принадлежит.

Давайте задумаемся, что мы можем делать со своими собственными вещами? Да почти все, что угодно! Мы можем просто держать их в руках и любоваться ими, положить их на полку, использовать их (например, вскопать лопатой землю), уничтожить, продать, подарить и т.д. И все это входит в понятие *субъективное право собственности*.

Закрепить все эти возможности в законодательстве трудно и не нужно. Поэтому для практических целей они были классифицированы, объединены в определенные группы. После долгих дискуссий в науке сформировалась точка зрения, что категории *владения, пользования и распоряжения*, именуемые *правомочиями*, подходят для этого лучше всего. Таким образом, принято считать, что субъективное право собственности составляется из правомочий владения, пользования и распоряжения, каждое из которых, в свою очередь, включает огромное количество конкретных возможностей собственника (рис. 6.3). Поэтому права владения, пользования и распоряжения имуществом означают



*Рис. 6.3. Субъективное право собственности*

возможность совершать собственником в отношении своего имущества любые действия, не запрещенные законом.

Рассмотрим все три правомочия собственника по порядку.

**Правомочие владения.** Еще в Древнем Риме под владением понимали фактическое обладание вещью. Однако довольно скоро ограниченность такого подхода стала очевидной. Действительно, не все вещи можно физически подержать в руках. Поэтому довольно скоро под владением стали понимать нахождение вещи в хозяйстве ее владельца.

Собственник может передать другому лицу одно или несколько правомочий. Однако, если, уезжая на дачу, я отдал телевизор на лето на хранение другу (передал ему правомочие владения), его владельцем временно стал мой друг, хотя собственником вещи все равно остался я. Другими словами, собственник по своему желанию может временно передавать часть своих правомочий другим лицам, не теряя своего статуса, так как у него остается возможность в любой момент или через некоторое время восстановить свои правомочия, в нашем случае — забрать свое имущество и восстановить правомочие владения.

**Правомочие пользования** — это возможность эксплуатации, использования имущества путем извлечения из него

*полезных свойств, плодов, доходов, его потребления.* В нашем случае собственник телевизора может смотреть телевизионные передачи, слушать их, не глядя на экран, и заниматься другими делами и т.п. Все это является осуществлением правомочия пользования.

Чаще всего правомочие пользования неразрывно связано с правомочием владения. Однако иногда можно пользоваться вещью, не владея ею. Например, проходя по улице, человек узнал время, посмотрев на уличные часы. Собственником этих часов является муниципальное образование (например, г. Новгород), владельцем остается оно же, но воспользоваться часами может кто угодно.

Другой пример. Владелец библиотеки, уезжая на летний отдых, разрешает своему другу приходить к нему на квартиру читать книги. Библиотека, таким образом, не выбыла из владения хозяина, а друг получил правомочие пользования без правомочия владения.

**Правомочие распоряжения** — это возможность определения юридической судьбы вещи путем изменения ее принадлежности, состояния, назначения. Когда считается, что юридическая судьба вещи изменилась? Что такое юридическая судьба вещи?

По отношению к любой вещи можно определить круг лиц, которые обладают правами на нее. Ими могут быть собственник или иное лицо (например, арендатор). Внесение изменений в эту совокупность прав на вещь (изменение фигуры управомоченного лица, системы прав и т.п.) равносильно изменению юридической судьбы вещи.

Например, распоряжением собственника автомобиля право пользования им может быть предоставлено его другу. Собственник может передать свое право собственности другому лицу (продать, обменять, подарить вещь), может уничтожить вещь, соответственно, уничтожив и все права на нее. Заключение любого договора по поводу имущества также является осуществлением правомочия распоряжения.

Правомочие распоряжения — самое «сильное» правомочие в числе трех перечисленных выше правомочий собственника и обладает им, как правило, сам собственник. Однако бывают случаи, когда юридическую судьбу вещи определяет другое лицо. Так, например, собственник дома может выдать доверенность своему знакомому, согласно которой тот может продать дом, сдать его в аренду, отдать в залог, т.е. распорядиться домом.



Как уже упоминалось, все эти правомочия по отдельности, попарно (например, владение и пользование), а иногда и вся триада в целом может принадлежать и лицу, не являющемуся собственником имущества. Так, наниматель государственной или муниципальной квартиры в определенной мере может владеть, пользоваться и распоряжаться своим жилищем. Чем же он отличается от собственника? Во-первых, у собственника эти три правомочия представлены в наибольшем объеме, чем у других лиц. Необходимо помнить, что под этими правомочиями подразумеваются конкретные возможности. Только собственник может обладать всеми ими и по своему усмотрению владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом. Во-вторых, правомочия собственника первичны, а правомочия иных лиц являются производными. В-третьих, правомочия не собственников временны, в то время как собственник не может утратить их навсегда, в противном случае он не будет являться собственником.

Важно помнить, что субъективное право собственности — наиболее широкое, абсолютное право владения, пользования и распоряжения имуществом.

Означает ли все сказанное, что собственник может делать со своими вещами все, что угодно? Нет, закон устанавливает границы права собственности.

Собственник не может совершать в отношении имущества действия, противоречащие закону, иным правовым актам, а также действия, нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц.

Так, собственник садового участка не может использовать его, например, для постройки кирпичного завода, поскольку это запрещено законом, в противном случае он может лишиться своего участка. В данном случае мы видим, что право собственности на земельный участок ограничено. Другой пример: недопустимо сжигать свой дом, стоящий посреди деревни, так как, во-первых, это нарушает права соседей, которые могут пострадать от огня, а во-вторых, напрямую запрещено законом.

**Субъективное право собственности — это возможность по своему усмотрению владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом, совершая в отношении него любые действия, не противоречащие закону и не нарушающие права и интересы других лиц.**

**Это надо запомнить**

1. Собственность в юридическом понимании существует только в форме права собственности. Поэтому, говоря о правовых вопросах, необходимо употреблять только термин «право собственности».

2. Право собственности — многозначный термин. Различают право собственности в объективном смысле и субъективное право собственности.

3. Право собственности в объективном смысле — это совокупность правовых норм, регулирующих отношения собственности.

4. Субъективное право собственности — это возможность по своему усмотрению владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом, совершая в отношении него любые действия, не противоречащие закону и не нарушающие права и интересы других лиц.

5. Все возможности, которыми обладает собственник в отношении своего имущества, условно объединены в три группы, называемые правомочиями владения, пользования и распоряжения. Правомочие собственника — это определенная совокупность возможностей по владению, пользованию или распоряжению имуществом.

6. Владение имуществом означает его нахождение в хозяйстве владельца.

7. Правомочие пользования — это возможность эксплуатации, использования имущества путем извлечения из него полезных свойств, плодов, доходов, его потребления.

8. Правомочие распоряжения — это возможность определения юридической судьбы вещи путем изменения ее принадлежности, состояния, назначения.

9. Часть правомочия, все правомочие, несколько правомочий, а иногда и все три правомочия могут быть временно переданы собственником другому лицу. При этом он остается собственником имущества.

10. Право собственности — наиболее широкое, абсолютное право владения, пользования и распоряжения имуществом.

11. Право собственности имеет свои пределы. Ими являются ограничения прав собственника, установленные в законе, а также права и законные интересы других лиц.

### 6.3. Виды права собственности

Довольно много людей, презирующих богатство, но мало отдающих его.

*Ф. Ларошфуко*

**Причины существования различных видов права собственности.** Вам уже известно, что право собственности в объективном смысле — это совокупность правовых норм (правовой институт), регулирующих отношения собственности.

Однако имущественные отношения, существующие в обществе, достаточно разнородны. Во-первых, собственником могут быть различные по своей форме и статусу лица: граждане, юридические лица, государство, муниципальные образования. Во-вторых, объектом права собственности может быть различное по своей общественной значимости имущество. В самом деле, стол, дом, земля, промышленное предприятие — все это очень разнородное имущество.

Государство, регулируя с помощью права такие неодинаковые по качеству отношения, естественно, не может подходить к ним с единой меркой. Поэтому, помимо общих норм о собственности, для каждой группы отношений устанавливаются особые правила поведения. Соответственно, как правовой институт право собственности подразделяется на отдельные части (подинституты), которые и можно условно назвать видами права собственности.

**Подразделение права собственности на виды в зависимости от категории собственника.** Как вы уже знаете, гражданское право признает самостоятельными участниками имущественного оборота три категории лиц:

- 1) граждан, в том числе индивидуальных предпринимателей;
- 2) юридические лица;
- 3) государственные и муниципальные образования.

Соответственно, собственником имущества может быть каждый из перечисленных субъектов. Однако они сильно отличаются друг от друга.

**Гражданин** — это прежде всего живой человек, которого нельзя оставить без средств к существованию. Соответственно, необходимы правовые нормы, ограничивающие размер ответственности граждан необходимым миниму-

мом имущества; нормы, регулирующие переход имущества к другим лицам на случай смерти собственника.

**Юридическое лицо** — это организация, которая имеет в собственности обособленное имущество и отвечает им по своим обязательствам, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде. Соответственно, если субъектом имущественного оборота является организация, государство не может не предусмотреть в законодательстве особых правил, гарантирующих интересы контрагентов юридического лица, например правил о минимальном размере имущества юридического лица (уставном капитале) и др.

**Государство** как участник имущественного оборота имеет свои особенности. Оно является прежде всего носителем публичной (государственной) власти, само принимает законодательные акты, регулирует имущественный оборот. Соответственно, необходимы правовые нормы, которые, с одной стороны, гарантировали бы остальным собственникам охрану от возможного произвола государства, а с другой — очерчивали строгие рамки применения государственной мощи в имущественном обороте.

Все это предопределяет своеобразие правового регулирования отношений собственности с участием указанных лиц.

Наиболее своеобразными из перечисленных субъектами права собственности являются государственные и муниципальные образования. Граждане и юридические лица сходны в том, что и те и другие являются *частными лицами*, т.е. субъектами, не обладающими публичной властью. Часто право собственности государства и муниципальных образований, государственная и муниципальная формы собственности, противопоставляют праву собственности частных лиц, т.е. частной форме собственности.

Как правило, термин «форма собственности» употребляется при обсуждении экономических проблем, так как в большей степени является экономическим, чем юридическим понятием, и означает вид отношений собственности, связанных с принадлежностью имущества государству или частным лицам.

В юриспруденции понятие «форма собственности» может употребляться только в смысле совокупности правовых норм (вида права собственности, правового субинститута), регулирующих принадлежность имущества государству или частным лицам.

Как установлено в ст. 8 Конституции РФ, в Российской Федерации **равным образом признаются и защищаются частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности**. Это означает, что и гражданин, и юридическое лицо, и государство, и муниципальное образование, выходя в качестве собственника в имущественный оборот, вступая в гражданские отношения (например, заключая гражданско-правовые договоры), признаются равными друг другу, обладают равными возможностями защиты своих прав.

Однако принцип равенства форм собственности не следует понимать в смысле идентичности правового регулирования отношений собственности с участием государства и частных лиц. Особенности данных субъектов, отмеченные выше, неизбежно влекут принятие специфических правовых норм (см. 6.4—6.6).

**Подразделение права собственности на виды в зависимости от категории имущества.** Объектом права собственности может быть любое имущество. Однако давайте представим себе все разнообразие существующих в нашем мире вещей: земля, дома, заводы, мебель, продукты, животные и т.д. Понятно, что, устанавливая правовые нормы о собственности, государство не может не замечать данного многообразия, ведь разные категории вещей имеют неодинаковое значение для общества и конкретного человека. Поэтому в Гражданском кодексе РФ предусмотрены некоторые специфические правила поведения в зависимости от того, какое имущество является объектом права собственности.

Какие же виды права собственности выделяются в зависимости от категории имущества?

1. Наибольшее значение для права имеет деление всех вещей на движимые и недвижимые. К *недвижимым* вещам (недвижимости) относятся земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты, строения и все, что прочно связано с землей, т.е. объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно, в том числе леса, многолетние насаждения, здания, сооружения. Действительно, в принципе можно выкопать пятнадцатилетнюю яблоню и посадить ее в другом месте, однако вряд ли после этого она будет приносить плоды. Таким же образом можно разобрать дом и попытаться перенести его на другое место. Однако его восстановление и при-

ведение в пригодное для проживания состояние потребует серьезных имущественных затрат, соотносимых со строительством нового дома. Другими словами, перемещение данных объектов невозможно без несоразмерного ущерба их назначению.

К недвижимым вещам относятся также подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты.

Вещи, не относящиеся к недвижимости, включая деньги и ценные бумаги, признаются *движимым* имуществом.

Правовые нормы, регулирующие особенности отношений собственности на движимое и недвижимое имущество, соответственно, составляют субинституты права собственности на движимое и права собственности на недвижимое имущество.

2. В Гражданском кодексе РФ особо выделяется такой объект права собственности, как предприятие.

Предприятие не следует путать с юридическим лицом (в том числе государственным или муниципальным унитарным предприятием), являющимся субъектом права собственности, т.е. собственником. Предприятие — это объект права собственности, имущество (имущественный комплекс), принадлежащее предпринимателю на праве собственности.

Почему предприятие является имущественным комплексом? Дело в том, что в состав предприятия входят все виды имущества, предназначенные для его деятельности, включая земельные участки, здания, сооружения, оборудование, инвентарь, сырье, продукцию, права требования, долги, а также права на фирменное наименование, товарные знаки и др. Все это в целом рассматривается как единый имущественный комплекс и признается недвижимостью, является единым объектом права собственности и может быть предметом сделок.

**Право общей собственности.** В имущественном обороте достаточно часто встречаются ситуации, когда одно и то же имущество одновременно принадлежит на праве собственности нескольким лицам, т.е. является общим имуществом. Так, например, собственник может завещать дом сразу нескольким лицам; несколько человек могут совместно купить автомобиль; совместно нажитое в браке имущество также в соответствии с законодательством является общим имуществом супругов. Таким образом, на одно имущество

приходится сразу несколько собственников. Правовые нормы, регулирующие взаимоотношения таких собственников (называемых общими собственниками), их права и обязанности по отношению к общему имуществу, образуют субинститут права общей собственности.

**«Интеллектуальная собственность».** В настоящее время становится достаточно популярным понятие «интеллектуальная собственность», употребляемое в том числе и в Гражданском кодексе РФ.

На самом деле то, что именуется интеллектуальной собственностью, к праву собственности имеет косвенное отношение. Собственно, сложно выделить еще что-нибудь общее между этими двумя явлениями, помимо названия.

Исторически понятие «интеллектуальная собственность» сформировалось после того, как король Франции в качестве особой милости назвал Бомарше собственником его произведения «Фигаро». Однако очень скоро выяснилось, что эта «милость» оказалась медвежьей услугой, а применение правил права собственности к результатам творческой деятельности поставило такого «собственника» в затруднительное положение.

Обычно под термином «интеллектуальная собственность» понимают определенное право на результат творческой деятельности, т.е. на произведения науки, литературы, искусства (литературные, драматические, хореографические, музыкальные произведения, кино-, теле- и видеофильмы, произведения живописи, скульптуры, графики, программы для ЭВМ и др.); изобретение, полезную модель, промышленный образец, а также приравненные к ним фирменное наименование юридического лица, товарный знак и др. Однако пока остается невыясненным, что это за право.

Прежде всего в любом конкретном результате творческой деятельности (например, книге, видеокассете с фильмом) необходимо различать вещественную оболочку (бумага с напечатанными буквами, видеокассета с записанными на нее сигналами) и идею, которая в данном объекте воплощена (само произведение, как совокупность идей, т.е. явление идеального порядка). Соответственно, на материальный объект (например, книгу как предмет, совокупность переплетенных страниц) действительно существует право собственности его владельца. Переход права собственности на них осуществляется по обычным для всех вещей правилам.

Идеи, содержащиеся, например, в книге, — объекты другого плана, и поэтому процесс их создания и использования не может быть урегулирован так же, как и оборот обычных вещей.

1. Прежде всего, невозможно физически обладать идеями, образами, можно обладать только их материальными носителями.

2. Нельзя также говорить о классическом правомочии пользования, так как идеи могут одновременно находиться в пользовании бесконечного круга лиц.

3. Идеи, образы не потребляются, не амортизируются в физическом смысле.

4. Для вещи обязательным свойством является местонахождение, в то время как идеям, образам открыты все границы.

5. Информации присущ особый порядок распространения: появление ее в новом месте не означает утрату прежним обладателем. Поэтому к идеям неприменимы правила о купле-продаже вещи и др.

Давайте представим, что будет, если к обороту результатов творческой деятельности применить правила права собственности. Допустим, автор произведения, напечатав несколько экземпляров книги, продаст один из них другому лицу. Тот, приобретя книгу и (гипотетически) право собственности на идею, решает размножить произведение (ведь он собственник, может пользоваться и распоряжаться идеей!), получив при продаже книги определенную прибыль. В процессе тиражирования новому собственнику могут не понравиться некоторые части книги, которые он, обладая правом распоряжения идеей, решает переделать. В итоге оказываются нарушенными интересы как автора, так и читателей. Как видим, использование конструкции права собственности в данном случае приводит к абсурдной ситуации.

Поэтому на результаты творческой деятельности закрепляется не право собственности, а совсем другое — так называемое исключительное право на результаты творческой деятельности. Содержание этого права составляют не правомочия владения, пользования и распоряжения, а совсем другие, главным из которых является правомочие запуска произведения в оборот, благодаря которому информация становится доступной для неопределенного круга лиц. Только лицо, обладающее исключительным правом, может разрешить публикацию произведения в определенном объеме, его переиздание и т.п.



### Это надо запомнить

1. Вид права собственности — это совокупность правовых норм (правовой подинститут), специфически регулирующих какой-либо вид отношений собственности.

2. Причиной существования видов права собственности является разнородность соответствующих отношений.

3. В зависимости от категории собственника выделяется право собственности граждан, право собственности юридических лиц и право собственности государственных и муниципальных образований.

4. В юриспруденции термин «форма собственности» означает совокупность правовых норм, регулирующих принадлежность имущества государству (муниципальному образованию) или частным лицам. Соответственно, выделяются государственная (муниципальная) и частная формы собственности. В Российской Федерации право государственной, муниципальной и частной собственности защищаются равным образом.

5. В зависимости от категории имущества, принадлежащего на праве собственности, выделяется право собственности на движимое и недвижимое имущество.

6. Принадлежность имущества одновременно нескольким лицам регулируется правом общей собственности.

7. «Интеллектуальная собственность», точнее, исключительные права на результаты творческой деятельности не имеет к праву собственности никакого отношения.

## 6.4. Право собственности граждан

Того, кто опасается обладать каким-либо благом, нельзя считать нравственно прекрасным. Хорош и прекрасен тот, для кого все хорошее — хорошо, и его не портят такие вещи, как, например, богатство, власть.

*Ж. Лабрюйер*

**Общие положения права собственности граждан.** Право собственности граждан — это совокупность правовых норм (правовой подинститут), закрепляющих принадлежность материальных благ отдельным гражданам.

Несмотря на то что в данном параграфе речь прежде всего идет о гражданах Российской Федерации, соответству-

ющие нормы права имеют более широкое значение: они, как правило, в той же мере относятся и к иностранцам, и к лицам без гражданства (апатридам). Данное положение вытекает из более общей правовой нормы, определяющей, что иностранные граждане и лица без гражданства по своему правовому положению приравниваются к гражданам Российской Федерации за исключениями, установленными в законе. Так, например, ограничено право иностранцев участвовать в приватизации государственных и муниципальных предприятий, право собственности на землю и природные ресурсы и др.

В настоящее время ушли многие ограничения права собственности граждан, существовавшие во времена СССР. Какие конкретно?

Исчезло указание на сугубо потребительскую направленность права собственности граждан. Раньше признавалось, что гражданин на праве собственности может иметь только имущество, предназначенное для личного или семейного потребления. Использование его для предпринимательской деятельности признавалось правонарушением. Теперь любой гражданин вправе использовать свое имущество как для предпринимательской, так и любой другой не запрещенной законом деятельности. Поэтому утратили силу все нормы, запрещающие извлечение «нетрудовых доходов».

Устранены количественные ограничения имущества, которое может находиться у граждан на праве собственности (раньше, например, семья могла иметь в собственности только один дом, и его размеры не должны были превышать определенной нормы площади). В соответствии со ст. 213 Гражданского кодекса РФ количество и стоимость имущества, находящегося в собственности граждан, не ограничиваются.

Расширен круг объектов, которые могут находиться в собственности граждан. Теперь граждане могут иметь на праве собственности любое имущество, за исключением отдельных его видов (имущества, изъятого из оборота). Данное исключение сделано в интересах общественной безопасности, поэтому в перечень объектов, изъятых из оборота, в основном входит оружие, сильнодействующие яды, наркотики и т.п. Некоторые виды имущества (имущество, ограниченное в обороте) могут находиться в собственности граждан только на основании специального разрешения, например, охотничье оружие и т.п.

Правовой статус гражданина как собственника имеет мало своеобразных черт. Таким образом, выделение особого раздела «право собственности граждан» во многом утратило смысл, так как осталось совсем немного норм права, которые отличают граждан как собственников имущества от других субъектов имущественных отношений.

Среди них в качестве наиболее важных следует отметить следующие:

1) только в отношении имущества граждан возможно **наследование**;

2) только гражданам может принадлежать имущество на праве **общей совместной собственности** (см. 6.8);

3) только **граждане отвечают по своим обязательствам не всем своим имуществом**. Совсем «раздеть» человека за долги нельзя. В Гражданском процессуальном кодексе РФ есть перечень имущества, на которое не может быть обращено взыскание: жилой дом с хозяйственными постройками, корова, корм для нее, предметы домашней обстановки, утварь, одежда, необходимые для должника, мебель (по одной кровати и стулу на каждое лицо, один стол, один шкаф на семью); топливо на зиму, все детские принадлежности и др.

**Право собственности граждан — индивидуальных предпринимателей.** В соответствии с Конституцией РФ каждый гражданин имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности.

Необходимо отметить, что в соответствии с Гражданским кодексом РФ гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью только с момента его государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя. Так что осуществление данного конституционного права ставится в зависимость от регистрации.

При осуществлении гражданином предпринимательской деятельности без образования юридического лица правовой статус принадлежащего ему на праве собственности имущества не меняется: **имущество, используемое для данных целей, юридически не выделяется в отдельный имущественный комплекс, правовое регулирование прав собственника такого имущества в общих чертах остается тем же, хотя некоторые особенности и существуют**. Конечно, можно говорить о том, что объектами, используемыми для предпринимательской деятельности,

обычно являются средства производства (машины, оборудование, транспортные средства, сырье, материалы и т.п.), произведенная продукция, полученные доходы. Однако это скорее экономические, чем правовые особенности предпринимательства. Законодательство РФ не определяет, какое именно имущество может или должно использоваться для предпринимательской деятельности, потому что она может осуществляться в различных сферах. В конце концов, почти любая вещь, находящаяся у нас в квартире до того, как мы ее купили, была имуществом, вовлеченным в предпринимательский оборот. Установление каких-либо жестких рамок в данном случае означало бы ограничение свободы предпринимательства в Российской Федерации.

Однако, с другой стороны, иногда законодательство определяет **перечень имущества, которое не может использоваться для предпринимательской деятельности**. Прежде всего, это касается многих предметов, изъятых или ограниченных в обороте. Кроме того, некоторые виды имущества могут использоваться только для целей личного потребления.

Основная особенность правового статуса имущества, используемого гражданином для индивидуальной предпринимательской деятельности, следует из возможности признания такого гражданина несостоятельным (банкротом) по решению суда. Основанием для признания индивидуального предпринимателя банкротом является неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по обязательствам, связанным с предпринимательской деятельностью. **При открытии конкурсного производства в конкурсную массу включается не только имущество, используемое для предпринимательской деятельности, но любое имущество гражданина**, за исключением объектов, на которые не может быть обращено взыскание. При этом кредиторы по обязательствам, не связанным с предпринимательской деятельностью, также вправе предъявить свои требования. Расчеты с кредиторами осуществляются в соответствии с очередностью, установленной в Гражданском кодексе РФ. После завершения расчетов предприниматель, признанный банкротом, освобождается от исполнения обязательств, связанных с его предпринимательской деятельностью, и иных требований, предъявленных к исполнению и учтенных при признании предпринимателя банкротом.

**Наследование имущества граждан.** Смерть человека означает прекращение его существования и в физическом, и правовом смысле, как обладателя прав и обязанностей. Поэтому возникает необходимость урегулирования судьбы тех имущественных прав и обязанностей, которые не прекращаются со смертью человека, прежде всего права собственности.

Делается это с помощью наследственного правопреемства, или наследования. При наследовании к наследнику переходит все имущество, весь комплекс прав и обязанностей, которые вообще могут переходить по наследству. Поэтому к наследникам переходит не только право собственности на имущество, но и долги умершего (наследодателя). Не могут наследоваться только те права и обязанности, которые неразрывно связаны с личностью умершего, например право авторства (наследник не может быть признан автором вместо умершего), право на алименты и другие неимущественные права. Такое правопреемство называется универсальным.

**Наследование — это вызванный смертью гражданина (наследодателя) переход имущества умершего в неизменном виде как единое целое и в один и тот же момент (в порядке универсального правопреемства) другим лицам (наследникам).**

*Наследодатель* — тот, чье имущество переходит в порядке наследования после его смерти. Наследодателем могут быть только граждане.

*Наследник* — лицо, к которому переходит имущество умершего в порядке наследования. Им может быть гражданин, юридическое лицо, государство.

*Наследство (наследственное имущество)* — весь комплекс вещей, иного имущества, в том числе имущественных прав и обязанностей (долгов), принадлежащих наследодателю на момент смерти, переходящий по наследству.

*Открытие наследства* — это возникновение отношений по наследованию. Моментом открытия наследства считается день смерти наследодателя. До этого момента, даже если человек смертельно болен, никакого наследования быть не может. Граждане, умершие в один и тот же день, считаются в целях наследственного правопреемства умершими одновременно и не наследуют друг после друга. При этом к наследованию призываются наследники каждого из них.

**Виды наследования.** Каждый дееспособный гражданин имеет право распоряжаться своим имуществом, в том числе и на случай своей смерти. Такое распоряжение называется завещанием. В завещании устанавливается, какое имущество и кому передается после смерти наследодателя.

Если после смерти гражданина завещание отсутствует, закон пытается восполнить этот пробел и отдает имущество умершего близким родственникам: детям, внукам, супругу (супруге), родителям, братьям, сестрам и др., ведь, как правило, именно им человек обычно стремится передать наследство.

Выделяется два вида наследования:

- 1) по завещанию;
- 2) по закону.

**Наследование по завещанию — это переход наследства к лицам, указанным самим наследодателем в особом распоряжении (завещании), которое совершается при жизни на случай смерти.**

Завещание — это акт распоряжения своим имуществом, поэтому его могут составлять только дееспособные люди. Завещание должно составляться лично наследодателем, а не его представителем, а также быть собственноручно подписано составителем. Кроме того, завещание должно быть нотариально удостоверено. Как правило, только в этом случае завещание считается действительным и может породить правовые последствия.

Однако из данного правила есть два исключения. Первое касается вкладов граждан в банках, которые могут быть завещаны путем составления завещательного распоряжения в письменной форме в том филиале банка, в котором находится этот счет. Такое распоряжение имеет силу нотариально удостоверенного завещания.

Второе исключение представляет собой завещание, составленное гражданином, который находится в положении, явно угрожающем его жизни, и в силу сложившихся чрезвычайных обстоятельств лишен возможности удостоверить завещание нотариально. В такой ситуации лицо может изложить последнюю волю в отношении своего имущества в простой письменной форме. Однако юридическую силу такое завещание приобретает при наличии, помимо чрезвычайности обстоятельств, нескольких дополнительных условий.

Завещатель должен собственноручно написать и подписать свое завещание. Он должен сделать это в присутствии

двух свидетелей. По требованию заинтересованных лиц суд впоследствии должен подтвердить факт совершения завещания в чрезвычайных обстоятельствах.

Кроме того, завещание, совершенное в чрезвычайных обстоятельствах, утрачивает силу, если завещатель в течение месяца после прекращения этих обстоятельств не воспользовался возможностью совершить завещание в обычном порядке, т.е. удостоверить его у нотариуса.

В завещании обязательно должно указываться, *какое имущество и кому должно передаваться* в случае смерти наследодателя. Например, оно может звучать следующим образом: «В случае моей смерти все мое имущество передать моей супруге, а библиотеку Московскому государственному университету им. М. В. Ломоносова». По завещанию имущество может быть оставлено любому лицу.

Завещатель не обязан сообщать кому-либо о содержании, совершении, об изменении или отмене завещания. Иные лица (нотариус, свидетели и др.) обязаны соблюдать тайну завещания. Кроме того, гражданин имеет возможность обеспечить тайну своего распоряжения на случай смерти другим способом — составить завещание, не предоставляя при этом другим лицам, в том числе нотариусу, возможности ознакомиться с его содержанием (**закрытое завещание**). Закрытое завещание, написанное завещателем собственноручно, передается им нотариусу в заклеенном конверте в присутствии двух свидетелей. Нотариус, соответственно, удостоверяет такое завещание, не вскрывая конверта.

При жизни завещатель в любой момент может **отменить или изменить завещание**, поскольку наследодатель своим завещанием не связан. Отменить завещание можно:

а) путем подачи в нотариальную контору заявления об отмене;

б) путем удостоверения в нотариальной конторе нового завещания. Новое завещание отменяет старое в целом или в части, в которой оно противоречит последующему завещанию.

На этом праве наследодателя основаны многочисленные ситуации, неоднократно описанные в литературе, когда к нотариусу одновременно приходят несколько человек, рассчитывающие стать наследниками одного и того же имущества. Реальным наследником, соответственно, станет лицо, названное в последнем по времени составлении завещании.

В принципе человек может завещать свое имущество любым лицам, даже ребенку наследодателя, не родившемуся к моменту составления завещания или даже к моменту открытия наследства. Лицо может завещать свое имущество абсолютно посторонним лицам. Однако представьте, что у наследодателя есть несовершеннолетние, или совершеннолетние, но нетрудоспособные дети, или нетрудоспособный супруг (инвалид или пенсионер), нетрудоспособные родители, другие нетрудоспособные иждивенцы. Закон защищает их интересы. Они имеют право на **обязательную долю**. Независимо от содержания завещания они должны получить *половину* той доли, которую они получили бы, если бы завещание отсутствовало (т.е. применяется порядок наследования по закону).

**Наследование по закону — это наследование на условиях и в порядке, определенных законом, и не отмененное волей наследодателя.**

Данный порядок применяется, когда умерший не оставил завещания, или его завещание признано недействительным, или если наследник по завещанию умер раньше открытия наследства, отказался от наследства.

Закон определяет круг лиц, которые имеют право претендовать на наследство (рис. 6.4).

Всех их закон делит на восемь групп, **восемь очередей**. Наследники каждой последующей очереди наследуют только в том случае, если:

- нет наследников предшествующих очередей, т.е. если наследники предшествующих очередей отсутствуют;
- никто из них не имеет права наследовать;
- все они отстранены от наследования;
- все они лишены наследства;
- никто из них не принял наследства;
- все они отказались от наследства.

Наследники одной очереди наследуют в равных долях. Если, например, после смерти наследодателя останутся его жена и ребенок, половина имущества достанется жене, а половина — ребенку.

1. К наследникам **первой очереди** относятся дети, родители и супруг наследодателя. Внуки и их потомки наследуют по *праву представления*, т.е. наследуют за своих родителей, которых ко времени открытия наследства уже нет в живых, как бы представляют своих родителей в наследственном правопреемстве. Они призываются к наследова-





Рис. 6.4. Определение степени родства с наследодателем

нию, но наследуют долю умершего в том размере, в котором он получил бы ее, если бы был жив, а затем уже делят ее между собой.

2. Если нет наследников первой очереди, наследниками **второй очереди** по закону являются полнородные и неполнородные братья и сестры наследодателя, его дедушка и бабушка как со стороны отца, так и со стороны матери. Дети полнородных и неполнородных братьев и сестер наследодателя (племянники и племянницы наследодателя) наследуют по праву представления.

3. Если нет наследников первой и второй очереди, наследниками **третьей очереди** по закону являются полнородные и неполнородные братья и сестры родителей наследодателя (дяди и тети наследодателя). Двоюродные братья и сестры наследодателя наследуют по праву представления.

Состав последующих трех очередей определяется степенью родства наследников с умершим. Так, в четвертую, пятую и шестую очередь входят, соответственно, родственники наследодателя третьей, четвертой и пятой степени родства, не относящиеся к наследникам предшествующих очередей. Степень родства определяется числом рождений, отделяющих родственников одного от другого. Рождение самого наследодателя в это число не входит. Так, например, двоюродного внука от наследодателя от-

деляют рождение родителя, брата, племянника и самого двоюродного внука наследодателя.

4. Таким образом, в качестве наследников **четвертой очереди** к наследованию призываются родственники третьей степени родства — прадедушки и прабабушки наследодателя.

5. В качестве наследников **пятой очереди** призываются родственники четвертой степени родства — дети родных племянников и племянниц наследодателя (двоюродные внуки и внучки) и родные братья и сестры его дедушек и бабушек (двоюродные дедушки и бабушки).

6. В качестве наследников **шестой очереди** призываются родственники пятой степени родства — дети двоюродных внуков и внучек наследодателя (двоюродные правнуки и правнучки), дети его двоюродных братьев и сестер (двоюродные племянники и племянницы) и дети его двоюродных дедушек и бабушек (двоюродные дяди и тети).

7. Если нет наследников предшествующих очередей, к наследованию в качестве наследников **седьмой очереди** по закону призываются пасынки, падчерицы, отчим и мачеха наследодателя.

Совершенно особую группу наследников представляют нетрудоспособные граждане, находившиеся на иждивении (полном обеспечении) умершего не менее одного года до его смерти (иждивенцы). Нетрудоспособными признаются пенсионеры, инвалиды, несовершеннолетние в возрасте до 16 лет, а ученики — до 18 лет.

Закон делит всех иждивенцев наследодателя на две группы. Так, если нетрудоспособный гражданин является родственником умершего и в соответствии с законом входит в одну из семи очередей наследования, он призывается к наследованию во всех случаях. Если иждивенец не относится ни к одной из семи очередей наследников по закону, он призывается к наследованию, только если не менее года до смерти наследодателя проживал вместе с ним.

Иждивенцы наследуют наравне с той очередью, которая призывается к наследованию. При отсутствии других наследников по закону такие иждивенцы наследуют самостоятельно в качестве наследников **восьмой очереди**.

В случае, если отсутствуют наследники как по закону, так и по завещанию, либо никто из наследников не имеет права наследовать или все наследники отстранены от наследования, либо никто из наследников не принял наслед-

ства, либо все наследники отказались от наследства и при этом никто из них не указал, что отказывается в пользу другого наследника, имущество умершего считается выморочным и переходит в порядке наследования по закону в собственность муниципального образования, в котором данное жилое помещение расположено, а если оно расположено в субъекте РФ — городе федерального значения Москве или Санкт-Петербурге — в собственность такого субъекта РФ.

Лицо, имеющее в соответствии с завещанием или законом право на получение наследства, должно совершить активные действия по осуществлению своего права, т.е. принять наследство.

**Принятие наследства — это одностороннее действие гражданина, имеющего право на наследство, направленное на приобретение всего комплекса прав и обязанностей наследодателя.**

Существует два способа принятия наследства.

1. Подача заявления в нотариальную контору о принятии наследства и выдача свидетельства о праве на наследство.

2. Фактическое вступление во владение наследуемым имуществом, т.е. совершение действий по управлению наследственным имуществом. Например, уплата долгов наследодателя, вселение в квартиру, ремонт наследуемой квартиры, охрана наследства, оплата долгов наследодателя и т.п. Эти действия должны демонстрировать, что наследник относится к имуществу умершего как к своему. Действия, свидетельствующие о фактическом принятии наследства, создают презумпцию (предположение) принятия наследства. Другими словами, остается возможность доказать, что наследник, совершая такие действия, не имел в виду принятие наследства.

Наилучший способ принятия наследства — подача заявления в нотариальную контору, так как в противном случае придется доказывать фактическое вступление в наследство в суде. Кроме того, оно может быть оспорено другими заинтересованными лицами.

Принятие наследства (подача заявления о принятии наследства либо фактическое вступление в наследство) должно произойти в течение **шести месяцев** со дня смерти наследодателя.

В противном случае возможный наследник потеряет право на наследство. Поэтому, как правило, только по ис-

течении этого срока нотариус выдает свидетельство о праве на наследство.

**Лицо, вступившее в наследство, приобретает все права и обязанности умершего. Это означает, что, во-первых, нельзя унаследовать только часть причитающегося имущества, а во-вторых, наследнику придется расплачиваться по долгам наследодателя, но только в пределах стоимости перешедшего к нему имущества.**

**Отказ от наследства.** Лицо, которое согласно завещанию либо в соответствии с законом имеет право на наследство, может отказаться от наследства в пользу других лиц или без указания лиц, в пользу которых он отказывается от наследственного имущества. Наследник вправе отказаться от наследства в течение срока, установленного для его принятия, в том числе в случае, когда он уже принял наследство.

Также важно, что наследник может отказаться от наследства только в пользу других лиц из числа наследников по завещанию или наследников по закону любой очереди, не лишенных наследства. Отказ в пользу других лиц не допускается.

При отказе в пользу конкретных лиц доля отказавшего переходит к ним. При отказе без указания лица, в пользу которого совершается отказ, часть наследства, которая причиталась бы такому отпавшему наследнику, переходит к наследникам по закону (или по завещанию), призванным к наследованию, пропорционально их наследственным долям.

**Отказ от наследства совершается путем подачи в нотариальную контору заявления.**

### **Это надо запомнить**

1. Особенности права собственности граждан:
  - имущество граждан можно наследовать;
  - граждане отвечают не всем своим имуществом.
2. Гражданин (индивидуальный предприниматель) отвечает по долгам, связанным с предпринимательской деятельностью всем своим имуществом (с учетом правила минимума имущества, на которое не может быть обращено взыскание).
3. Наследование — это вызванный смертью гражданина (наследодателя) переход имущества умершего в неизменном виде как единое целое и в один и тот же момент

(в порядке универсального правопреемства) другим лицам (наследникам).

4. Выделяется два вида наследования:

— по завещанию;

— по закону.

5. Наследование по завещанию — это переход наследства к лицам, указанным самим наследодателем в особом распоряжении (завещании), которое совершается при жизни на случай смерти.

6. Наследование по закону — это наследование на условиях и в порядке, определенных законом, и не отмененное волей наследодателя.

## 6.5. Право собственности юридических лиц

Богатство — благо, когда служит нам,  
и зло — когда мы служим ему.

*Ф. Бэкон*

**Общие положения права собственности юридических лиц.** Юридическое лицо — это организация, которая имеет на праве собственности или ином вещном праве обособленное имущество и отвечает этим имуществом по своим обязательствам, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

**Право собственности юридических лиц — это совокупность правовых норм (правовой подинститут), закрепляющих принадлежность имущества юридическим лицам.**

Как видим, юридическое лицо — это прежде всего организация. Однако возникает вопрос: что такое организация? Одни скажут, что это совокупность людей, входящих в организацию. Другие — что в реальной жизни организация проявляется в виде функционирующего и приносящего прибыль имущества. А может быть, организация — это совокупность ее документов (устав, учредительный договор и др.)? Или система органов ее управления?

Действительно, сформулировать признаки такой организации, как юридическое лицо, — задача непростая. Именно поэтому многие правоведы считают, что юридическое лицо является неким эфемерным существом, фикцией, идеаль-

ным построением, детищем права, которому законодатель условно придал свойства реального лица.

В свою очередь, это вызывает некоторые сложности при рассмотрении вопроса о том, кто же является собственником имущества юридического лица. Сложно представить, что какое-то эфемерное существо может быть собственником! Поэтому стали возникать теории, в соответствии с которыми собственниками имущества юридического лица являются его участники.

Следует запомнить: несмотря на то, что юридическое лицо является правовой фикцией, с точки зрения права оно практически во всем подобно реальному лицу (т.е. человеку), иначе само существование юридического лица потеряло бы всякий смысл. Поэтому юридическое лицо точно так же, как и гражданин, может быть собственником.

**Собственником имущества юридического лица, как правило, является само юридическое лицо.**

Из данного правила существует два исключения.

1. Государственное или муниципальное унитарное предприятие, а также учреждение не являются собственниками своего имущества. Собственником является другое лицо (как правило, государство).

2. Унитарное предприятие и учреждение имеют более ограниченное по сравнению с правом собственности право на имущество: право хозяйственного ведения или оперативного управления. Прежде всего, это ограничение проявляется в том, что прибыль, получаемая данными юридическими лицами, приобретает такой же титул, как и остальное их имущество. Кроме того, самые важные действия по отношению к имуществу данных юридических лиц (например, распоряжение недвижимостью) могут совершаться только с согласия собственника.

Все остальные юридические лица являются собственниками своего имущества. Какие же права на имущество юридического лица имеют его участники? Ведь реально именно они определяют, как данное имущество будет использоваться.

**Участники юридического лица, как правило, не имеют никаких прав на имущество организации, в которой они участвуют.**

Это и понятно, ведь если одно лицо является собственником вещи, другое им быть уже не может.

Однако участники юридического лица обладают определенными правами требования по отношению к юридиче-

**скому лицу** (но не к его имуществу). Как правило, это право участвовать в управлении делами юридического лица, получать информацию о деятельности организации, принимать участие в распределении прибыли и др. Конкретный перечень прав зависит от разновидности юридического лица и категории участника. Так, например, участники некоторых юридических лиц (общественных и религиозных организаций, благотворительных и иных фондов и др.) вообще не имеют никаких прав по отношению к организации, в которой они состоят.

### **Содержание права собственности юридических лиц.**

В соответствии с законодательством в собственности юридических лиц может находиться любое имущество, кроме имущества, изъятого из оборота или ограниченного в обороте. Отдельные юридические лица по специальному распоряжению могут обладать и имуществом, изъятым из оборота.

Количество и стоимость имущества, находящегося в собственности юридических лиц, не ограничиваются.

Юридическое лицо, как и любой другой собственник, осуществляет в отношении своего имущества правомочия владения, пользования и распоряжения.

Специфика права собственности юридических лиц проявляется в том, что содержание данных правомочий у каждого юридического лица уникально и зависит, во-первых, от вида юридического лица, а во-вторых, от уставных документов организации.

Юридическое лицо в зависимости от вида может иметь **общую** или **специальную правоспособность**. Так, коммерческие организации, за исключением унитарных предприятий, обладают **общей правоспособностью**, т.е. могут иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенной законом. Другими словами, могут осуществлять свою деятельность в любой сфере, если только это не запрещено законом или не требует специального разрешения (лицензии). К таким юридическим лицам относятся полные товарищества, товарищества на вере, общества с ограниченной ответственностью, акционерные общества, производственные кооперативы. Поэтому у данных организаций как собственников содержание их правомочий является наиболее широким: они могут использовать свое имущество для любых не запрещенных законом целей.

Другие юридические лица, такие как общественные или религиозные организации, благотворительные фонды и другие некоммерческие организации, обладают **специальной правоспособностью**, т.е. могут иметь только такие права и нести такие обязанности, которые соответствуют целям деятельности, предусмотренным в учредительных документах такой организации. **Соответственно, и имущество таких организаций может использоваться только для достижения целей, предусмотренных учредительными документами.** Например, общество закаливания и моржевания не может направлять взносы своих членов на цели, не связанные с моржеванием (например, может нанять человека для ежедневной расчистки проруби или построить будку для отогревания).

В учредительных документах даже коммерческих юридических лиц может содержаться указание на цели деятельности, ограничивающие правоспособность организации. Другими словами, учредительные документы юридического лица могут устанавливать для него специальную правоспособность.

**Правомочия юридического лица как собственника осуществляются органами юридического лица.**

В этом заключается другая специфическая особенность права собственности юридических лиц. Конкретные права органов управления определяются законом и учредительными документами организации.

Как правило, органом, осуществляющим правомочие распоряжения имуществом юридического лица, является его руководитель (генеральный директор). В законе или уставе (учредительном договоре) организации могут быть предусмотрены ограничения его права. Например, в соответствии с Федеральным законом от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» решение о совершении крупной сделки принимается единогласно советом директоров общества или общим собранием акционеров.

**Имущество юридического лица неоднородно. В его составе выделяются определенные фонды, обладающие специфическим правовым режимом** (уставной капитал, уставной фонд, резервный фонд, неделимый фонд и др.).

В обществе с ограниченной ответственностью, акционерном обществе, в состав имущества организации входит **уставной капитал.**



Уставной капитал оплачивается участниками (учредителями) общества при его создании. Имущество, внесенное в уставной капитал, естественно, переходит в собственность общества.

Однако смысл уставного капитала заключается не в том, чтобы выполнять функцию стартового капитала в начале деятельности общества. **Уставной капитал — это минимальная гарантия выполнения обществом обязательств перед кредиторами.** Нормы законодательства об уставном капитале направлены прежде всего на защиту интересов третьих лиц, кредиторов общества. Как уставной капитал выполняет данную функцию?

В действительности имущество, составляющее уставной капитал, отдельно не выделяется и где-нибудь в сейфе не хранится. Оно не лежит мертвым грузом, а работает наряду с другим капиталом общества.

**Уставной капитал — это условная величина, определяющая минимальную стоимость чистых активов общества по окончании второго и каждого последующего финансового года.** Чистые активы общества — это имущество за вычетом долгов.

Таким образом, в конце финансового года общество должно подсчитать свои чистые активы и сравнить их с размером уставного капитала. Если стоимость чистых активов общества окажется меньше уставного капитала, оно обязано объявить и зарегистрировать уменьшение своего уставного капитала. В этом случае возможные и действительные кредиторы общества будут знать, что дела их контрагента идут не очень хорошо. Кроме того, при уменьшении уставного капитала кредиторы могут потребовать досрочного прекращения или исполнения соответствующих обязательств.

Законом устанавливается минимальный размер уставного капитала. Для общества с ограниченной ответственностью и закрытого акционерного общества он равен 100 минимальным размерам оплаты труда, а для открытого акционерного общества — 1000 минимальных размеров оплаты труда. Если в конце финансового года стоимость чистых активов становится меньше определенного законом минимального размера уставного капитала, общество подлежит ликвидации.

В составе имущества юридического лица может выделяться **резервный фонд**, предназначенный для покрытия

убытков организации в случае отсутствия иных средств. Средства резервного фонда не могут быть использованы на иные цели. Законом может быть установлен минимальный размер резервного фонда. Например, для акционерного общества он не может быть менее 5% его уставного капитала.

В соответствии с законодательством в составе имущества юридического лица могут выделяться иные фонды, имущество которых обладает специфическим правовым режимом.

### **Это надо запомнить**

1. Право собственности юридических лиц — это совокупность правовых норм (правовой подинститут), закрепляющих принадлежность имущества юридическим лицам.

2. Собственником имущества юридического лица, как правило, является само юридическое лицо. Исключением является унитарное предприятие и финансируемое собственником учреждение. Данные организации обладают имуществом на праве хозяйственного ведения или оперативного управления.

3. Участники юридического лица, оплачивая уставной капитал, теряют право собственности на передаваемое имущество. По отношению же к юридическому лицу они обладают определенными правами требования.

4. Содержание правомочий собственника у каждого юридического лица уникально и зависит от вида юридического лица и уставных документов организации.

5. Юридические лица, обладающие специальной правоспособностью, могут использовать имущество только для достижения целей, предусмотренных учредительными документами.

6. Правомочия юридического лица как собственника осуществляются органами юридического лица. В отдельных случаях (в полном товариществе) правомочия могут осуществляться действиями участников юридического лица.

7. Имущество юридического лица неоднородно. В его составе выделяются определенные фонды, обладающие специфическим правовым режимом (уставной капитал, уставной фонд, резервный фонд, неделимый фонд и др.).

8. Основная функция уставного капитала общества — быть минимальной гарантией интересов кредиторов общества.

## 6.6. Право государственной и муниципальной собственности

Не быть жадным — уже богатство, не быть расточительным — доход.

*Цицерон*

**Понятие права государственной и муниципальной собственности.** В соответствии с Конституцией РФ Россия является федеративным государством. Это означает, что территория РФ состоит из территорий ее субъектов, обладающих государственностью. Другими словами, на территории РФ сосуществуют два уровня государственных образований:

- 1) Российская Федерация;
- 2) субъекты РФ, к которым относятся республики в составе Российской Федерации, края, области, автономная область, автономные округа, города федерального значения.

Отечественное гражданское право признает указанные государственные образования самостоятельными субъектами имущественного оборота, способными от своего имени приобретать гражданские права и нести обязанности, отвечать по своим обязательствам, быть истцом и ответчиком в суде.

Соответственно, Российская Федерация и субъекты РФ, наряду с гражданами и юридическими лицами, могут быть собственниками имущества, права которых закрепляются и защищаются с помощью норм права.

**Право государственной собственности — это совокупность правовых норм (правовой подинститут), закрепляющих принадлежность имущества государственным образованиям (Российской Федерации, субъектам РФ).**

В Российской Федерации принят такой способ решения проблем местного значения, как местное самоуправление. Местное самоуправление — это самостоятельная и под свою ответственность деятельность населения определенной территории по решению вопросов местного значения, исходя из интересов населения. Другими словами, государство позволяет населению определенной территории (**городских, сельских поселений, городских округов**) самостоятельно определять варианты разрешения местных проблем, для чего на указанных территориях, называемых **муниципальными образованиями**, проводятся местные ре-

ферендумы, выборы, собрания, образуются муниципальные органы. Суть местного самоуправления заключается в автономности, самостоятельности населения и, соответственно, органов местного самоуправления от государственных органов. Поэтому муниципальная власть не является разновидностью государственной власти, органы местного самоуправления не входят в систему государственных органов.

Для самостоятельного решения вопросов местного значения муниципальные образования должны обладать определенным имуществом, принадлежащим им на праве собственности. Поэтому отечественный правовой порядок признает муниципальные образования самостоятельными субъектами имущественного оборота и собственниками имущества.

**Право муниципальной собственности — это совокупность правовых норм (правовой подинститут), закрепляющих принадлежность имущества муниципальным образованиям (городским и сельским поселениям, городским округам).**

Государственные и муниципальные образования являются публичными, осуществляющими публичную власть на определенной территории. Поэтому как собственники имущества они во многом похожи, им свойственны одни и те же особенности, что, конечно, не исключает и некоторых отличий, вызванных различным уровнем и масштабом территории. Поэтому права государственной и муниципальной собственности имеют много общего и традиционно рассматриваются вместе.

В чем же заключается своеобразие государства и муниципального образования как собственника?

1. Государство или муниципальное образование не могут сами прийти в суд для защиты своих прав. Они не могут также сами продать свое имущество, отдать его в аренду. Невозможно и непосредственно использовать свое имущество, ведь государство — не человек.

**Поэтому от имени Российской Федерации и субъектов РФ, муниципальных образований права и обязанности собственника осуществляются, соответственно, органами государственной власти и местного самоуправления в рамках их компетенции, установленной нормативно-правовыми актами.**

Субъектами права государственной и муниципальной собственности выступают именно соответствующие публично-правовые образования в целом, но не органы го-

сударственной власти. Точно так же не является субъектом права государственной или муниципальной собственности народ (население) соответствующей территории, ведь государство и народ — не тождественные понятия.

Не каждый государственный или муниципальный орган может осуществлять полномочия собственника от имени соответствующего публично-правового образования. Действительно, было бы странным, если бы Конституционный Суд РФ вдруг решил продать находящиеся в государственной собственности ледоколы. От имени государственного и муниципального образования полномочия собственника могут осуществляться только теми государственными и муниципальными органами, которые обладают соответствующими властными полномочиями. Обладание данными полномочиями определяется в нормативно-правовом акте, закрепляющем статус соответствующего органа власти. Например, основные полномочия Правительства РФ закреплены в Конституции РФ, полномочия министерства — в положении о соответствующем министерстве, утвержденном Президентом РФ или Правительством РФ. Именно строгая определенность органов, правомочных распоряжаться государственной и муниципальной собственностью, во многом позволяет сгладить противоречие, о котором говорилось выше.

Управление федеральной собственностью осуществляется Министерством экономического развития РФ, Центральным банком РФ, Федеральным агентством по управлению государственным имуществом и др.

2. Круг объектов государственной собственности гораздо шире, чем круг объектов, которые могут находиться в собственности других субъектов.

**В государственной собственности может находиться любое имущество, в том числе ограниченное в обороте и изъятое из оборота.**

Сам смысл категории имущества, изъятого из оборота, заключается именно в требовании принадлежности данного имущества исключительно государству. К такому имуществу относятся отдельные виды вооружений, ядов, наркотиков, недра, природные лечебные ресурсы (в естественном, недобытом виде) и др.

Круг объектов муниципальной собственности является более ограниченным. В самом деле, навряд ли органы местного самоуправления нуждаются для решения местных

проблем в обладании, например, оружием массового поражения. С другой стороны, в муниципальной собственности могут находиться некоторые виды имущества, ограниченного в обороте, например стрелковое оружие органов муниципальной милиции.

**3. Все имущество, находящееся в государственной или муниципальной собственности, подразделяется на две части.** Одна часть закрепляется за государственными и муниципальными юридическими лицами — унитарными предприятиями и учреждениями на праве хозяйственного ведения или оперативного управления (см. 6.5). Это **«распределенное» государственное или муниципальное имущество** составляет базу для участия этих организаций в обороте в качестве самостоятельных юридических лиц. Оно не может служить для обеспечения покрытия возможных долгов государства или муниципального образования, так как предприятия и учреждения как юридические лица не отвечают по долгам учредившего их собственника — государства или муниципального образования. Этим имуществом данные организации отвечают по собственным долгам.

Другая часть — имущество, не закрепленное за унитарными предприятиями или учреждениями (**«нераспределенное» государственное или муниципальное имущество**) составляет государственную или муниципальную казну соответствующего публично-правового образования. В казну прежде всего входят средства соответствующего бюджета, а также имущество Алмазного фонда, Вооруженных сил, некоторые виды имущества, изъятого из оборота, некоторые памятники культуры. Государственная или муниципальная казна является базой для участия соответствующего публично-правового образования в имущественном обороте. Именно средства казны (а в основном бюджетные средства) могут служить объектом взыскания по долгам государственного или муниципального образования.

**4. Государство и муниципальное образование и, соответственно, государственные и муниципальные органы не могут использовать имущество по своему усмотрению. Имущество публичных образований должно использоваться в публичных интересах.** Конкретные направления расходования основной части государственного и муниципального имущества — средств соответствующего бюджета определяются в законе о бюджете, принимаемом представительным органом.

5. Государству и муниципальному образованию присущи некоторые способы приобретения и прекращения права государственной и муниципальной собственности, недоступные для других субъектов права.

Прежде всего, речь идет о таких способах приобретения права собственности, как:

а) **налоги и иные обязательные платежи (сборы, пошлины)**. Налог — это обязательный, индивидуально-безвозмездный платеж юридических и физических лиц, установленный законодательным органом власти в пользу государственного или муниципального образования, обеспечиваемый государственным принуждением и не носящий характера наказания. Цель взимания налогов — пополнение бюджета и, соответственно, финансирование деятельности государства по осуществлению своих функций;

б) **национализация** — принудительное изъятие имущества, прежде всего недвижимого, из частной собственности в собственность государства на основании специальных законодательных актов. В соответствии с Гражданским кодексом РФ при этом бывшему собственнику должна быть выплачена компенсация, возмещены другие убытки;

в) **реквизиция** — изъятие государством имущества у собственника с выплатой ему стоимости имущества в случаях стихийных бедствий, аварий, эпидемий и при иных обстоятельствах чрезвычайного характера;

г) **конфискация** — принудительное и безвозмездное изъятие имущества у собственника по решению суда или арбитражного суда.

Праву государственной или муниципальной собственности присущ также специфический способ прекращения — **приватизация государственного и муниципального имущества**.

**Приватизация** — это индивидуальный юридический акт, влекущий переход права собственности на определенное имущество от государства или муниципального образования к частным лицам (физическим или юридическим, кроме унитарного предприятия) и являющийся формой сокращения государственного (муниципального) предпринимательства.

В основе приватизации лежит «разгосударствление», т.е. переход права собственности на определенное имущество от публичного образования к частным лицам.

**6. Государство (Российская Федерация) само осуществляет правовое регулирование отношений собственности**

**граждан и юридических лиц, определяет объем их прав и обязанностей, защищает или отказывает в защите тем или иным их притязаниям, связанным с деятельностью в имущественной сфере.** И не всегда государство отказывается от искушения с помощью правовых норм поставить себя в более выгодное положение по сравнению с другими собственниками. Этот аспект всегда следует иметь в виду, анализируя изменения в законодательстве.

Однако на сегодняшний день в Конституции РФ закреплён принцип равенства всех форм собственности. Данное положение означает отказ государства от одностороннего и одностороннего использования властных рычагов при разрешении имущественных споров с частными лицами. Другими словами, в имущественных отношениях государство ставит себя в равное положение с другими собственниками. Интересы государства защищаются в той же мере, что и интересы частных лиц. Поэтому любые нарушения прав собственника со стороны государства могут быть обжалованы в суде.

### **Это надо запомнить**

1. Право государственной собственности — это совокупность правовых норм (правовой подинститут), закрепляющих принадлежность имущества государственным образованиям (Российской Федерации, субъектам РФ).

2. Право муниципальной собственности — это совокупность правовых норм (правовой подинститут), закрепляющих принадлежность имущества муниципальным образованиям (городским и сельским поселениям, городским округам). Муниципальная собственность не является разновидностью государственной.

3. От имени Российской Федерации и субъектов РФ, муниципальных образований права и обязанности собственника осуществляются органами государственной власти и местного самоуправления в рамках их компетенции, установленной нормативно-правовыми актами.

4. В государственной собственности может находиться любое имущество.

5. Государственное и муниципальное имущество состоит из двух частей: казны и имущества, распределенного между унитарными предприятиями и учреждениями. Именно казна является базой для участия государства в имущественных отношениях.



6. Имущество публичных образований должно использоваться в публичных интересах.

7. Публичным образованиям свойственны специфические способы приобретения (налоги, национализация, реквизиция, конфискация) и прекращения (приватизация) собственности.

8. Право государственной и муниципальной собственности защищается равным образом с правом частной собственности.

### 6.7. Право собственности на движимое и недвижимое имущество

Недостаточно быть богатым, чтобы быть счастливым, надо еще уметь пользоваться богатством.

*П. Гольбах*

**Понятие права собственности на движимое и недвижимое имущество.** В гражданском праве вещи традиционно подразделяются на движимые и недвижимые. Причиной существования такой дифференциации служит отнюдь не связь недвижимого имущества с землей или другие подобные признаки. Вещи, относящиеся к категории недвижимости, обычно обладают значительной стоимостью и, следовательно, значимостью для отдельного человека и общества и государства в целом. Другими словами, государство не может оставить без особой опеки процесс владения, пользования и распоряжения самыми важными вещами. Поэтому оно устанавливает для них особый правовой режим, направленный на предотвращение злоупотреблений в сфере их оборота. Именно в этом заключается причина и смысл выделения категории недвижимого имущества, и это объясняет, почему в законодательстве к категории недвижимости относятся воздушные и морские суда, космические корабли и т.п.

В соответствии с Гражданским кодексом РФ к **недвижимым вещам** (недвижимости) относятся земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты и все, что **проч-но связано с землей** (первый признак недвижимости), т.е. объекты, **перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно** (второй признак недвижимости), в том числе леса, многолетние насаждения, здания,

сооружения. В случае отделения от земли такие объекты теряют обычное назначение и, соответственно, значительно понижаются в цене. Так, при продаже жилого дома «под снос» фактически речь идет о продаже строительных материалов, из которых дом состоял. Одним словом, перемещение данных объектов невозможно без несоразмерного ущерба их назначению.

К недвижимым вещам относятся также подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты.

Вещи, не относящиеся к недвижимости, включая деньги и ценные бумаги, признаются **движимым имуществом**.

**Право собственности на движимое имущество — совокупность правовых норм (правовой подинститут), регулирующих особенности владения, пользования и распоряжения движимым имуществом.**

**Право собственности на недвижимое имущество — совокупность правовых норм (правовой подинститут), регулирующих особенности владения, пользования и распоряжения недвижимым имуществом.**

**Право собственности на движимое имущество.** Движимое имущество обычно отчуждается и приобретается без особых формальностей. Особенности владения и пользования движимым имуществом также немного. Существование категории движимого имущества обусловлено выделением и установлением особого правового режима для недвижимости.

Особенности владения и пользования движимым имуществом.

1. В основном для движимых вещей свойственно деление на индивидуально-определенные и родовые вещи. **Родовые вещи** определяются родовыми признаками (число, вес, мера) и никак не выделяются из себе подобных: зерно, мука, ситец, деньги и т.д.

**Индивидуально-определенные вещи** — это вещи, которые отличаются от других подобных конкретными, особыми, индивидуальными, т.е. присущими только им, характеристиками: антикварная ваза, выполненная в одном экземпляре, автомобиль под конкретным номером, тоже зерно, но сложенное и опечатанное на складе по вполне определенному адресу.

Вещам разных категорий свойственны разные правила о переходе права собственности в случае их передачи

от одного лица к другому. Представьте, что вы одолжили соседке килограмм сахара с условием возврата (вещь, определенная родовыми признаками). Кто стал собственником этого сахара с момента передачи? Если бы им остались вы, соседка должна была бы возвратить вам тот же самый одолженный ей сахар и не могла бы использовать его по назначению и распорядиться им. На самом деле в момент передачи вещей, определенных родовыми признаками, право собственности на них переходит к их фактическому обладателю. Вы же приобретаете право требовать возврата такого же количества таких же вещей (в противном случае их передача потеряла бы всякий смысл).

При передаче правомочия пользования индивидуально-определенными вещами право собственности остается у их первоначального собственника. С этим связан тот факт, что при гибели индивидуально-определенной вещи право собственности прекращается и бывший собственник может требовать только возмещения убытков, в то время как родовые вещи в случае гибели могут быть заменены другими вещами этого рода.

Кроме того, предметом одних договоров могут быть только родовые вещи (например, договор займа — возвращать мы будем не те же самые купюры, которые взяли), а предметом других — только вещи, определенные индивидуальными признаками (невозможно отдать в аренду колбасу).

2. Только для движимого имущества характерны такие способы приобретения права собственности, как **находка** и **клад**.

3. Особые правила установлены для оборота такой разновидности движимых вещей, как **ценные бумаги** и **деньги**.

4. Свообразием отличается правовой режим **валютных ценностей** (иностранной валюты; ценных бумаг в иностранной валюте; драгоценных металлов — золота, серебра, платины и металлов платиновой группы; природных драгоценных камней — алмазов, рубинов, изумрудов, сапфиров и александритов, а также жемчуга, за исключением ювелирных и других бытовых изделий из этих камней и лома таких изделий). Валютные ценности имеют более сложную оборотоспособность.

#### **Право собственности на недвижимое имущество.**

1. С целью предотвращения злоупотреблений с недвижимостью законодательством установлена **осложненная оборотоспособность** данной категории имущества.

**Право собственности и другие вещные права на недвижимые вещи, ограничения этих прав (сервитут, ипотека, доверительное управление, аренда), их возникновение, переход и прекращение подлежат государственной регистрации в едином государственном реестре органами по государственной регистрации.**

Государственная регистрация прав на недвижимое имущество и сделок с ним — это юридический акт признания и подтверждения государством возникновения, ограничения (обременения), перехода или прекращения прав на недвижимое имущество в соответствии с Гражданским кодексом РФ. Государственная регистрация является единственным доказательством существования зарегистрированного права. Это означает, что любой договор в отношении недвижимого имущества считается заключенным и порождает правовые последствия только после государственной регистрации. Зарегистрированное право на недвижимое имущество может быть оспорено только в судебном порядке.

Государственная регистрация прав проводится на всей территории РФ в Едином государственном реестре прав на недвижимое имущество и сделок с ним и осуществляется по месту нахождения недвижимого имущества.

Государственная регистрация сделки с недвижимостью возможна двумя способами. В первом случае стороны договора, не удостоверяя его нотариально, вместе лично подают заявление о регистрации сделки. Во втором — это может также самостоятельно сделать лицо, к которому переходят права по договору, однако для этого нужно иметь на руках нотариально удостоверенный договор.

После приема документов, необходимых для регистрации, осуществляется правовая экспертиза документов, проверка законности сделки и установление отсутствия противоречий между заявляемыми правами и уже зарегистрированными правами на данный объект недвижимого имущества, внесение записей в Единый государственный реестр прав на недвижимое имущество и сделок с ним, совершение надписей на правоустанавливающих документах и выдача удостоверений о произведенной государственной регистрации прав. С этого момента сделку в отношении недвижимого имущества можно считать заключенной, а переход прав — свершившимся.

Сведения, содержащиеся в Едином реестре прав на недвижимое имущество и сделок с ним, являются от-

крытыми и доступными для любого заинтересованного лица. Именно в этом и заключается смысл ведения данного реестра. Теперь любое лицо может получить необходимую информацию об интересующем его объекте недвижимости. Обладать информацией очень важно, например, перед покупкой данного имущества, заключением в его отношении другой сделки. Продавец, например, может умолчать, что какие-либо третьи лица имеют права на данное имущество (например, оно заложено, отдано в аренду, кто-то имеет право проживания в квартире, ставшей объектом купли-продажи), и в таком случае покупатель окажется в затруднительном положении — он приобретет не то, на что он рассчитывал. Теперь положение покупателя стало более устойчивым.

2. Основным видом недвижимого имущества является **земля и другие природные ресурсы (недра, водные объекты, леса и др.)**. Значимость данных объектов столь велика, что государство установило абсолютно уникальный правовой режим пользования и распоряжения ими.

Суть его заключается в том, что земля, недра, воды и другие являются основой для жизнедеятельности общества. В то же время эти ресурсы ограничены, а главное, при неграмотном использовании могут деградировать или быть уничтожены. Однако зачастую собственник ресурсов не заботится об их сохранении, его интересует сиюминутное получение прибыли, а не экологическая обстановка.

Осознавая это, государство идет на серьезное ограничение свободы в сфере использования и распоряжения земель и природными ресурсами и ставит саму возможность нахождения земли в собственности у определенного лица в зависимость от рациональности ее использования. Что входит в понятие «рациональное» — определяется самим государством.

Нормы, регулирующие правовой режим использования земель и других природных ресурсов, настолько своеобразны, что составляют самостоятельные отрасли права — **земельное, природоресурсное, экологическое** (последнее регулирует природоохранный аспект использования природных ресурсов).

В чем заключается **специфика правового режима пользования и распоряжения землей?**

Прежде всего, следует отметить, что предметом регулирования земельного права являются отношения, складыва-

ющиеся по поводу земли (и других природных ресурсов), находящейся в системе экологических связей с окружающей природной средой, т.е. не изъятой из природы. Самосвал земли уже не будет являться ни таким объектом, ни недвижимым имуществом вообще, а его правовой режим определяется общими нормами о праве собственности.

В соответствии с законодательством земля может принадлежать на праве собственности как государству или муниципальному образованию, так и юридическим лицам и гражданам. Однако Гражданский кодекс РФ установил презумпцию (предположение) нахождения земли в государственной собственности: земля, не находящаяся в собственности граждан, юридических лиц либо муниципальных образований, признается государственной собственностью. Данное правило исключает существование не принадлежащей никому земли и, соответственно, произвол третьих лиц в ее отношении.

В отечественном законодательстве закреплён *принцип целевого использования земли*. Все земли РФ подразделяются на определенные категории:

- 1) сельскохозяйственного назначения;
- 2) населенных пунктов (городов, поселков, сельских населенных пунктов);
- 3) промышленности, транспорта, связи, радиовещания, энергетики, обороны и т.п. (земли промышленного назначения);
- 4) природоохранного, природно-заповедного, оздоровительного, рекреационного и историко-культурного назначения;
- 5) лесного фонда;
- 6) водного фонда;
- 7) запаса.

У земель каждой категории существует свое назначение, что видно из названия категорий. Так, земли сельскохозяйственного назначения должны использоваться для нужд сельского хозяйства, земли лесного фонда — для нужд лесного хозяйства и т.п. В соответствии с законодательством земельные участки должны использоваться только в строгом соответствии с его целевым назначением. Использование земельного участка не в соответствии с его целевым назначением, определенным при оформлении права на участок, строго запрещено и влечет применение ответственности, вплоть до изъятия участка.

В законодательстве о земле закреплен принцип *рационального использования земли*. С одной стороны, это означает, что собственник земельного участка *обязан* использовать его по назначению, а его неиспользование может повлечь применение мер ответственности. Существование данного правила вызвано ограниченностью земель, а также тем, что неиспользование земли ведет к ее деградации (зарастанию, заболачиванию, засолению, эрозии и т.п.). С другой стороны, данный принцип ориентирует пользователя земли на такое ее использование, которое обеспечивает сохранение и улучшение ее качеств и не ведет к деградации.

Остальные нормы земельного права, регулирующие использование и оборот земли каждой категории, подчиняются и вытекают из указанных выше принципов.

3. Особым видом недвижимого имущества являются **жилые помещения**. Это имущество также обладает существенной значимостью для общества: каждому человеку нужно где-то жить, а жилье — дорогое. Этим обусловлено установление государством особого правового режима использования и оборота жилых помещений, суть которого выражена в правиле: **жилье должно использоваться по назначению, т.е. для проживания граждан, предоставление в жилых домах помещений для нужд промышленного производства запрещается**.

*Жилое помещение может принадлежать на праве собственности как гражданину, так и юридическому лицу, муниципальному образованию, государству*. В любом случае собственник должен использовать их для проживания граждан. Так, например, юридическое лицо может поселить в помещении своих работников. Кроме того, права собственника ограничены правами членов его семьи, проживающих в данном помещении: они имеют право пользования жилым помещением, которое само по себе не прекращается при переходе права собственности на помещение к другому лицу. Поэтому при приобретении жилого помещения необходимо удостовериться, что на него не будут претендовать члены семьи бывшего собственника (если они есть, необходим их отказ от права пользования помещением).

При использовании жилого помещения не по назначению, систематическом нарушении прав и интересов соседей, бесхозяйственном обращении с жильем суд после предупреждения, сделанного органом местного самоуправления по его иску, может принять решение о продаже помещения

с публичных торгов с выплатой собственнику вырученных от продажи средств.

*Жилое помещение* — это объект, находящийся в гражданском обороте, т.е. в отношении жилого помещения могут быть заключены сделки купли-продажи, мены, помещение можно отдавать в залог и т.п.

Помимо своих прочих прав, собственник жилого помещения имеет право сдавать свой дом (квартиру) по договору имущественного найма. Поэтому вторым наиболее распространенным правом, на котором жилые помещения могут принадлежать гражданам и юридическим лицам, является **право нанимателя по договору имущественного найма**.

В настоящее время в Российской Федерации в рамках договора имущественного найма жилых помещений сложились два типа отношений.

1. Отношения по *коммерческому найму* жилых помещений, в основном урегулированные Гражданским кодексом РФ.

2. Отношения по *социальному найму* жилых помещений. Собственником помещений, сдающихся в порядке социального найма, является государственное или муниципальное образование, а нанимателем — только граждане. Таким образом, договором социального найма регулируется использование помещения, которое было предоставлено (или предоставляется) очередникам органами местного самоуправления, а также государственными и муниципальными организациями. Для регулирования данных отношений государством предусмотрены особые нормы права, которые в основном содержатся в Жилищном кодексе РФ<sup>1</sup> и предусматривают дополнительные по сравнению с Гражданским кодексом РФ правила, в целом направленные на создание более выгодного положения нанимателя по договору социального найма по сравнению с коммерческим нанимателем.

**Договор коммерческого найма жилого помещения.** Заключению договора коммерческого найма жилого помещения не предшествует сложная административная процедура предоставления жилья, которая включает постановку на учет и получение ордера. Нанимателем по договору коммерческого найма может быть любое, в том числе и не нуждающееся в улучшении жилищных условий, лицо

<sup>1</sup> См.: Федеральный закон от 24 декабря 2004 г. № 188-ФЗ.



(физическое или юридическое). Предметом договора коммерческого найма является любое по площади жилое помещение без количественных ограничений (удовлетворяющее, однако, необходимым санитарным и иным нормам). Размер платы по договору коммерческого найма устанавливается соглашением сторон. Поэтому она, как правило, несопоставимо выше платы за социальный найм.

**Договор социального найма жилого помещения.** Значительное количество граждан пользуется жилыми помещениями именно на данном основании.

Договор социального найма заключается без указания срока и является бессрочным. Только в некоторых случаях, определенных в законе, договор может быть расторгнут, а граждане — выселены из занимаемого помещения.

Наниматель и члены его семьи, совместно с ним проживающие, приобретают по договору социального найма очень широкое право на жилое помещение, сравнимое по возможностям нанимателя только с правом собственности.

1. Наниматель и члены его семьи имеют право пользоваться жилыми помещениями в соответствии с договором и правилами пользования жилыми помещениями.

2. Право вселять в установленном порядке в нанятое помещение других граждан на правах членов семьи.

3. Право сохранять за собой нанятое помещение при временном отсутствии.

4. Право сдавать помещение в поднаем.

5. Право вселять временных жильцов.

6. Право обменять нанятое жилое помещение на другое помещение или имущество.

Любое расторжение договора по инициативе наймодателя и последующее выселение производится в судебном порядке не иначе как по основаниям, предусмотренным в законе (исчерпывающий перечень). Выселение может быть произведено как с предоставлением другого жилого помещения, так и без. Предоставляемое помещение может быть как благоустроенным, так и неблагоустроенным.

### **Это надо запомнить**

1. К недвижимым вещам (недвижимости) относятся земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты и все, что прочно связано с землей, т.е. объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно.

2. Вещи, не относящиеся к недвижимости, включая деньги и ценные бумаги, признаются движимым имуществом.

3. Право собственности на движимое имущество — совокупность правовых норм (правовой подинститут), регулирующих особенности владения, пользования и распоряжения движимым имуществом.

4. Право собственности на недвижимое имущество — совокупность правовых норм (правовой подинститут), регулирующих особенности владения, пользования и распоряжения движимым имуществом.

5. Право собственности и другие вещные права на недвижимые вещи, ограничения этих прав (сервитут, ипотека, доверительное управление, аренда), их возникновение, переход и прекращение подлежат государственной регистрации в Едином государственном реестре органами по государственной регистрации. Только после государственной регистрации сделка с недвижимостью порождает правовые последствия (возникновение прав и обязанностей).

6. В соответствии с законодательством земля должна использоваться в соответствии с ее целевым назначением, а также принципом рационального использования.

7. Жилые помещения независимо от формы собственности на них должны использоваться по назначению, для проживания граждан.

## 6.8. Право общей собственности

Богатству иных людей не стоит завидовать: они приобретают его такой ценой, которая нам не по карману, — они пожертвовали ради него покоем, здоровьем, честью, совестью. Это слишком дорого — сделка принесла бы нам лишь убытки.

*Ж. Лабрюйер*

**Понятие права общей собственности.** Достаточно часто в жизни складывается следующая ситуация. Человек, умирая, не оставляет завещания. При наследовании по закону у него может быть не один, а несколько наследников. Если в составе наследуемого имущества будут, например, дом или автомобиль, вполне возможно, на них будут претендовать

не один, а несколько наследников. Поэтому в конце концов у дома или автомобиля может появиться сразу несколько собственников.

**Право общей собственности (в объективном смысле) регулирует такую ситуацию, когда материальное благо принадлежит на праве собственности одновременно нескольким лицам.**

Такое положение не следует путать с правом собственности юридических лиц. Все имущество организации принадлежит на праве собственности юридическому лицу. Его участники никакого права собственности (в том числе и права общей собственности) на это имущество не имеют, им принадлежат только права требования в отношении самого юридического лица.

Таким образом, имущество, находящееся в собственности двух или нескольких лиц, принадлежит им на праве общей собственности. Какое это может быть имущество? Прежде всего, неделимое имущество, т.е. такое, которое невозможно разделить без изменения его назначения (например, автомобиль). Неделимым может быть также имущество, не подлежащее разделу в силу закона. Объектом права общей собственности может также быть делимое имущество в случаях, предусмотренных законом или договором.

**Виды права общей собственности:**

- 1) право общей долевой собственности;
- 2) право общей совместной собственности.

**Право общей долевой собственности — это право собственности двух или нескольких лиц на одно имущество с определением долей.**

Неизбежно возникает вопрос: в чем определяются доли собственников? На первый взгляд, это должны быть доли в имуществе, являющемся объектом права общей собственности. Однако в таком случае было бы некорректно говорить об общей собственности, ведь у каждого собственника был бы свой объект собственности. Например, у лиц, имеющих на праве собственности по комнате в одном доме, не возникает права общей собственности на дом. Объектом права общей собственности является только единое, не разделенное собственниками имущество.

Говоря об общей долевой собственности, имеют в виду **долю в праве собственности** на имущество. Другими словами, имущество принадлежит на праве собственности сра-

зу всем общим собственникам, каждый является собственником сразу всего имущества, однако право собственности каждого ограничено таким же правом собственности других общих собственников. В едином праве общей собственности каждый имеет свою долю.

В этой ситуации в случае гибели части имущества, которой реально пользовался один из участников, он не теряет своей доли в праве собственности. Доли собственников остаются теми же, уменьшился только объект права общей собственности и, соответственно, та часть реального имущества, которой может пользоваться каждый собственник.

Общая собственность признается долевой во всех случаях, когда законом не предусмотрено иное.

Если доли участников долевой собственности не могут быть определены на основании закона и не установлены соглашением всех ее участников, доли считаются равными.

Каково значение доли в праве собственности?

1. Доля в праве собственности является основным критерием для определения части общего имущества, предоставляемой во владение и пользование участника.

2. Раздел имущества, выделение доли имущества осуществляется соразмерно доле в праве общей собственности.

3. Расходы по содержанию имущества, плоды, доходы от использования имущества распределяются между участниками долевой собственности соразмерно их долям.

В том случае, если один из долевого собственников существенно улучшил общее имущество (например, пристроил к дому веранду), его доля увеличивается пропорционально увеличению стоимости общего имущества.

Основной проблемой права общей собственности является согласование интересов общих собственников, ведь у каждого из них существуют свои представления о том, как лучше всего использовать общее имущество или распорядиться им. Один из собственников может захотеть его продать, в то время как другим это будет не нужно. Кто-то решит поставить на свое место другого человека, что, несомненно, затрагивает интересы остальных общих собственников, ведь им не все равно, с кем они будут использовать общее имущество.

На разрешение подобных проблем, т.е. на урегулирование взаимоотношений общих собственников, и направлены нормы права общей собственности.

Каждый долевой собственник является все-таки собственником, поэтому он обладает всей триадой полномочий (владения, пользования, распоряжения), но в ограниченном варианте, что объясняется наличием других сособственников.

**Владение и пользование имуществом** осуществляется по соглашению или в порядке, установленном судом. Как правило, каждому собственнику предоставляется часть общего имущества, соответствующая его доле в праве собственности. Так, например, если брат и сестра, владея общим домом, имеют по  $\frac{1}{2}$  в праве собственности, то и пользоваться они должны каждый половиной дома. Однако не всегда это можно сделать. Дом, например, может состоять из двух разных по площади комнат. В случае несоответствия части имущества, предоставляемой в пользование, доле в праве собственности собственнику, получившему меньше имущества, чем следует, выплачивается денежная компенсация.

Долевой собственник также обладает правомочием **распоряжения имуществом**, однако он может это делать только при наличии согласия всех других участников. Другими словами, распоряжение имуществом осуществляется по соглашению между всеми общими собственниками.

Кроме того, долевой собственник может **распорядиться своей долей в праве собственности**. Однако продать свою долю он может только при условии соблюдения правил о преимущественном праве покупки, принадлежащем другим долевым собственникам: перед тем, как продать свою долю третьему лицу, долевой собственник обязан предложить ее на тех же условиях другим собственникам. Если они откажутся или не приобретут эту долю в течение месяца, продавец вправе продать свою долю любому лицу.

**Право общей собственности прекращается** в следующих случаях.

1. *Выдел доли.* Выделенное имущество перестает быть объектом права общей собственности, становится обычным имуществом, у которого есть только один собственник и к которому применяются правила об обычной собственности.

2. *Раздел общего имущества.* В данном случае каждому общему собственнику выделяется в собственность часть общего имущества, так что объект общей собственности перестает существовать.

Выделение доли и раздел имущества осуществляются по соглашению участников или решению суда.

**Общая совместная собственность — это право собственности двух или более лиц на одно имущество без определения долей в праве собственности.**

В данном случае право собственности не дробится, а принадлежит нескольким лицам целиком. Участники обладают равными правами (но не долями) в отношении имущества, владеют, пользуются и распоряжаются имуществом сообща. Доли в праве собственности устанавливаются только при разделе совместной собственности (прекращении самого права общей собственности), при этом, если законом или соглашением участников не установлено иное, их доли признаются равными.

Чтобы владеть и распоряжаться имуществом сообща, между сособственниками должны быть близкие, лично-доверительные отношения. Поэтому в соответствии с законодательством совместными собственниками могут быть только лица, связанные родственными отношениями.

Соответственно, выделяются:

- а) совместная собственность имущества супругов;
- б) собственность крестьянского (фермерского) хозяйства.

**В состав общей совместной собственности супругов** входит все имущество, нажитое супругами во время брака, за исключением того, что относится к личной собственности каждого из них. Закрепление имущества при регистрации (автомобиля, дома, дачи) за одним из супругов не влияет на права другого супруга на это имущество. К совместно нажитому имуществу относятся доходы каждого из супругов от трудовой, предпринимательской деятельности, пенсии, пособия, иные денежные выплаты, не имеющие специального целевого назначения, приобретенные за счет общих доходов движимые и недвижимые вещи, ценные бумаги, паи, вклады, доли в капитале и любое другое нажитое в период брака имущество.

Кроме того, при определенных условиях имущество, находящееся в личной собственности одного из супругов, может трансформироваться в имущество, являющееся общей совместной собственностью. Это произойдет в том случае, если будет установлено, что в период брака за счет общего имущества или имущества каждого из супругов либо труда одного из них были произведены вложения, значительно увеличивающие стоимость этого имущества. Например,

на даче, принадлежащей жене, на средства мужа были построены второй этаж, веранда и т.п.

**Владение, пользование и распоряжение** общей собственностью супругов осуществляются по их обоюдному согласию, сообща. Любой из супругов может совершать сделки по распоряжению общим имуществом. При совершении одним из супругов сделки по распоряжению общим имуществом супругов предполагается, что он действует с согласия другого супруга. Такое положение законодательства основано на предположении, что между супругами существуют хорошие, доверительные отношения. Однако бывают ситуации, когда супруг совершает сделки по распоряжению имуществом, находящимся в общей совместной собственности, не получив согласия другого супруга. Такая сделка может быть признана судом недействительной только по требованию другого супруга и только в случаях, если доказано, что другая сторона сделки знала или заведомо должна была знать о несогласии другого супруга на ее совершение.

Для совершения одним из супругов сделки по распоряжению недвижимостью и сделки, требующей нотариального удостоверения и (или) регистрации, необходимо получить нотариально удостоверенное согласие другого.

#### **Раздел общей совместной собственности супругов.**

Потребность в разделе имущества, находящегося в общей совместной собственности супругов, может возникнуть при расторжении брака, необходимости обратиться взыскание кредитора на долю одного из супругов в общем имуществе. Кроме того, супруги вправе разделить общее имущество в любой другой ситуации. Такой раздел может быть произведен как в период брака, так и после его расторжения по требованию любого из супругов.

Существует два способа раздела общей совместной собственности супругов: добровольный и судебный.

1. *Добровольный порядок раздела.* Этот способ может быть применен как во время существования брака, так и при его расторжении. Раздел имущества производится путем составления договора о разделе имущества, находящегося в общей совместной собственности супругов, в котором пообъектно определяется юридическая судьба каждой вещи.

2. *Судебный порядок раздела* применяется при наличии спора между супругами о разделе имущества. В этом слу-

чае нажитое в зарегистрированном браке имущество делится между супругами поровну, даже если один из супругов не работал, а только вел общее хозяйство, занимался воспитанием детей или по другим уважительным причинам не участвовал в создании семейного имущества. При этом вещи, приобретенные исключительно для удовлетворения потребностей несовершеннолетних детей (одежда, обувь, школьные и спортивные принадлежности, музыкальные инструменты, детская библиотека и др.), разделу не подлежат и передаются без компенсации тому из супругов, с которым проживают дети.

Суд может отступить от начала равенства долей супругов в их общем имуществе в нескольких случаях.

Во-первых, это касается ситуации, когда раздел имущества, исходя из равенства долей, нарушает интересы несовершеннолетних детей.

Во-вторых, при разделе имущества суд может учесть заслуживающие внимания интересы одного супруга. Например, это может быть ситуация, когда один из супругов является инвалидом, тяжелобольным со стойкой утратой трудоспособности. Или если другой супруг вел себя в браке недостойно, не получал доходов по неуважительным причинам или расходовал общее имущество супругов в ущерб интересам семьи.

Общие долги супругов при разделе общего имущества распределяются между супругами пропорционально присужденным им долям. При этом к общим долгам супругов приравниваются также обязательства одного из супругов, если судом будет установлено, что все, полученное по обязательствам одного из супругов, было использовано на нужды семьи.

### **Это надо запомнить**

1. Право общей собственности регулирует отношения принадлежности одного и того же материального блага одновременно нескольким лицам.

2. Существует два вида права общей собственности: право общей долевой собственности и право общей совместной собственности.

3. Право общей долевой собственности — это право собственности двух или нескольких лиц на одно имущество с определением долей. При этом доли определяются не в имуществе, а в праве собственности.



4. Продажа доли в праве собственности может быть произведена с учетом права преимущественной покупки, принадлежащего другим общим собственникам.

5. Право общей собственности прекращается при выделе доли или при разделе общего имущества.

6. Общая совместная собственность — это право собственности двух или более лиц на одно имущество без определения долей в праве собственности. Выделяется совместная собственность имущества супругов; собственность крестьянского (фермерского) хозяйства.

7. Совместные собственники владеют, пользуются и распоряжаются имуществом сообща.

### **6.9. Способы (основания) приобретения и прекращения права собственности**

Удивительно устроен человек: он огорчается, когда теряет богатство, но равнодушен к тому, что безвозвратно уходят дни жизни.

*Абуль-Фарадж*

**Понятие способов (оснований) приобретения и прекращения права собственности.** Любое субъективное право, в том числе и право собственности, не будет правом, если ему не будет противостоять соответствующая обязанность со стороны других лиц. Праву собственности соответствует обязанность всех и каждого воздерживаться от его нарушения, не препятствовать собственнику в осуществлении его правомочий. Это означает, что право собственности существует в рамках правоотношения, т.е. юридической связи субъектов посредством субъективных прав и юридических обязанностей.

Однако правоотношение не возникает само по себе, из ничего. Его возникновение обуславливается наличием юридических фактов, т.е. таких обстоятельств (событий, действий), с которыми закон связывает возникновение, изменение и прекращение правоотношений. Так, например, для возникновения правоотношения купли-продажи необходимо заключение договора купли-продажи, который является юридическим фактом.

Точно так же и для возникновения и прекращения правоотношений собственности, а значит, и права собственно-

сти необходимо наличие определенных юридических фактов. Такие юридические факты называются способами (основаниями) приобретения и прекращения права собственности.

**Способы (основания) приобретения и прекращения права собственности — это такие юридические факты, с которыми закон связывает соответственно возникновение и прекращение правоотношений собственности.**

**Способы приобретения права собственности** можно разделить на первоначальные и производные (рис. 6.5).

*Первоначальные способы приобретения права собственности* — это такие способы, при которых право собственности на имущество устанавливается впервые либо возникает помимо воли прежнего собственника (изготовление вещи, конфискация имущества и др.).

*Производные способы приобретения права собственности* — способы, при которых право собственности на иму-



Рис. 6.5. Способы приобретения права собственности

щество возникает по воле предшествующего собственника и с согласия самого приобретателя (договоры, наследование и др.). К этой группе способов применяется принцип «никто не может передать другому больше прав, чем имеет сам». Практически это означает, что при переходе права собственности на имущество к новому собственнику переходят все права и обязанности имущества. Так, при смене собственника имущества, сданного в аренду, договор аренды остается действительным для нового собственника.

Существует также деление способов приобретения права собственности на общие, доступные для любых лиц, и специальные, доступные для ограниченного круга собственников (конфискация, реквизиция, сбор налогов и пошлин, национализация).

### **Первоначальные способы приобретения права собственности.**

1. *Создание новой вещи* с соблюдением норм закона. Право собственности на движимую вещь возникает с момента создания. Право собственности на созданное недвижимое имущество возникает с момента регистрации. У лица, осуществившего самовольную постройку, права собственности на нее не возникает.

А как быть, если новая вещь создана в результате использования чужих материалов (например, украденных)? Если изготовитель получил материалы недобросовестно (зная, что он не имеет на них никакого права), право собственности на созданную вещь возникает у собственника материалов. Если переработчик материалов приобрел их добросовестно, право собственности на новую вещь все равно возникает у собственника материалов, однако тот должен компенсировать затраты на переработку. Если стоимость переработки существенно превышает стоимость материалов, право собственности приобретает изготовитель вещи, в свою очередь компенсировав стоимость материалов их бывшему собственнику.

2. *Сбор общедоступных вещей.* Дачник, собирающий в лесах грибы и ягоды, рыбак, ловящий рыбу в озере (где лов не запрещен), охотник, выследивший зайца, приобретают право собственности на свою добычу. Главное, чтобы данные объекты были общедоступными. Общедоступность устанавливается законом, обычаем, разрешением, данным собственником.

3. *Поступления, полученные в результате использования имущества* (плоды, продукция, доходы), принадлежат лицу, использующему это имущество на законном основании.

4. *Приобретательная давность*. Лицо (гражданин или юридическое лицо), не являющееся собственником имущества, но добросовестно, открыто и непрерывно владеющее как своим собственным недвижимым имуществом в течение 15 лет либо иным имуществом в течение пяти лет, приобретает право собственности на это имущество. Таким образом, для приобретения права собственности по данному основанию необходимо, чтобы владение имуществом было *добросовестным* (владелец не знал и не должен был знать о неправомерности владения имуществом, например купив украденную вещь и не зная о том, что она ворованная); *открытым* (о таком владении должны знать соседи, открытое владение свидетельствует о добросовестности); *непрерывным*; *достаточно длительным* (пять лет для движимого имущества и 15 лет — для недвижимости).

5. *Бесхозяйные вещи*. По общему правилу право собственности на бесхозяйные вещи (которые не имеют собственника, собственник которой неизвестен, либо вещь, от права собственности на которую собственник отказался) может быть приобретено в силу приобретательной давности.

А. *Бесхозяйные недвижимые вещи* принимаются на учет органом, осуществляющим государственную регистрацию прав на недвижимость. По истечении одного года орган местного самоуправления может обратиться в суд с требованием о признании права муниципальной собственности на эту вещь. Если недвижимость не перешла в муниципальную собственность, она может быть приобретена в собственность в силу приобретательной давности.

Б. *Брошенная вещь*, стоимость которой явно ниже суммы, соответствующей пятикратному минимальному размеру труда, а также брошенный металлолом, бракованная продукция, топляк, отходы производства могут быть приобретены в собственность владельцем земельного участка или водоема, где эти вещи брошены, в любой момент.

В. *Находка*. Лицо, нашедшее потерянную вещь, обязано вернуть ее потерявшему. Если личность потерявшего неизвестна, нашедший обязан заявить о находке в милицию или орган местного самоуправления. Если в течение шести месяцев после этого потерявший не объявится, нашедший вещь приобретает право собственности на нее.

Г. *Клад* (зарытые в земле или сокрытые иным способом деньги или ценные предметы, собственник которых не может быть установлен) поступает в собственность лица, которому принадлежит земельный участок, где клад был сокрыт, и лица, обнаружившего клад, в равных долях. Если кладоискатель работал без разрешения собственника участка, клад подлежит передаче этому собственнику целиком. Если вещи, составляющие клад, относятся к памятникам истории и культуры, они подлежат передаче в государственную собственность, но кладоискателю и собственнику участка на двоих выплачивается вознаграждение в размере 50% стоимости клада.

Никакого вознаграждения не получают лица, в круг трудовых обязанностей которых входили проведение раскопок и поиск, направленные на обнаружение клада (например, археологи).

#### **Производные способы приобретения права собственности.**

1. Право собственности на имущество, которое имеет собственник, может быть приобретено другим лицом на основании *договора об отчуждении имущества (купля-продажа, дарение, мена и т.п.)*. Право собственности в этом случае возникает с момента передачи вещи. Передачей вещи считается вручение ее приобретателю, а равно сдача в отделение связи для пересылки, перевозчику — для отправки и т.п.

В случаях, когда отчуждение имущества подлежит государственной регистрации, право собственности у приобретателя возникает с момента такой регистрации. Это правило не относится к регистрации транспортных средств, осуществляемой ГИБДД. Поэтому право собственности на автомобиль возникает с момента его передачи покупателю в торговой организации.

2. Право собственности на имущество возникает у юридического лица, образованного в результате реорганизации.

3. Получение имущества в порядке наследования также относится к производным способам приобретения права собственности.

**Основания прекращения права собственности** весьма многообразны (рис. 6.6). Попытаемся их классифицировать.

1. Основания, связанные с *прекращением существования объекта права собственности*. К ним относятся:

- а) полное потребление вещи собственником (топлива, продуктов питания и др.);
- б) гибель вещи.



Рис. 6.6. Способы прекращения права собственности

2. Основания, связанные с *прекращением существования собственника*. Здесь следует выделить смерть собственника-гражданина (либо признание его в установленном порядке умершим) и ликвидацию либо реорганизацию юридического лица-собственника. В этих случаях имущество становится объектом права собственности других лиц либо государства.

3. Совершение собственником *сделок по отчуждению имущества* (купля-продажа, мена, дарение и т.п.).

4. *Отказ от права собственности*. Это можно сделать, объявив либо совершив другие действия, определенно свидетельствующие об устранении, и устраниться от владения, пользования и распоряжения имуществом без намерения

сохранить какие-либо права на это имущество (например, лицо относит свои вещи на помойку). Однако права и обязанности собственника прекращаются с момента приобретения права собственности на него другим лицом.

5. *Принудительное изъятие имущества у собственника:*

а) обращение взыскания на имущество по обязательствам собственника на основании решения суда, исполнительной надписи нотариуса и др.;

б) отчуждение имущества, которое в силу закона не может принадлежать данному лицу;

в) возмездное изъятие земельного участка для государственных или муниципальных нужд;

г) выкуп бесхозяйственно содержащихся особо ценных и охраняемых культурных ценностей по решению суда;

д) выкуп домашних животных, если обращение с ними противоречит закону и нормам гуманного обращения с животными, принятым в обществе. Иск в суд может подать любое лицо, заинтересованное в выкупе животного;

е) *реквизиция* — возмездное изъятие имущества по решению государственных органов в случаях стихийных бедствий, аварий, эпидемий, иных обстоятельств, носящих чрезвычайный характер. Имущество изымается в интересах общества для предотвращения последствий стихийных бедствий и т.д.;

ж) *конфискация* — принудительное безвозмездное изъятие имущества у собственника по решению суда и обращение в собственность государства на основании обвинительного приговора. Существует также специальная конфискация, т.е. конфискация орудий преступления;

з) *национализация* — принудительное изъятие имущества, прежде всего недвижимого, из частной собственности в собственность государства на основании специальных законодательных актов. В соответствии с Гражданским кодексом РФ при этом бывшему собственнику должна быть выплачена компенсация, возмещены другие убытки.

### Это надо запомнить

1. Способы (основания) приобретения и прекращения права собственности — это такие юридические факты, с которыми закон связывает соответственно возникновение и прекращение правоотношений собственности.

2. Способы приобретения права собственности можно разделить на первоначальные и производные.

3. Основания прекращения права собственности связаны с прекращением существования объекта права собственности, самого собственника, с совершением сделок по передаче права собственности, отказом от права собственности, принудительным изъятием имущества у собственника.

### 6.10. Защита права собственности

Не сажил, не поливал, а рвать поспел.

*Русская пословица*

**Общие способы защиты права собственности.** Вы уже узнали, что такое право собственности, какой смысл вкладывается в это понятие, кто может быть собственником. Однако остается невыясненным следующий вопрос: что делает право, записанное на бумаге, реальным, действующим, гарантированным от нарушений другими лицами? В законе можно предусмотреть права и свободы, но если они не будут гарантированы от нарушений, то, скорее всего, так и останутся добрыми пожеланиями, записанными на бумаге, а не реальными правами.

Государство может гарантировать предоставленные им права двумя способами. Первый — предоставление лицу, обладающему правом, возможности самому защитить свое право. Другой способ — защита права собственности силами и средствами самого государства, например установление в законе различных неблагоприятных последствий (санкций) за допущенные нарушения.

Имущественные отношения — самые распространенные, одни из самых значимых в обществе. Именно поэтому для защиты имущественных прав государство применяет оба вида гарантий.

**Защита права собственности силами самого собственника.** Вообще собственник может защищать свое имущество всеми доступными способами, прямо хотя и не предусмотренными законом, но ему не противоречащими. Собственник может устанавливать различные замки, сигнализации, охранные системы, помещать имущество в сейфы и т.п. Вспомните, как охраняет свои машины большинство автомобилистов: ставят сигнализацию, стальные противоугонные устройства, ставят машину в гараж или даже нанимают охранников. Все эти средства называются *мерами факти-*



*ческого характера*, так как они никак не влияют на права и обязанности возможного нарушителя. Главное, чтобы такие меры не нарушали интересов других лиц и не представляли опасности для жизни и здоровья окружающих. Поэтому, например, недопустимо устанавливать сигнализации, создающие излишний шум (например, срабатывающие от малейшего ветерка и не дающие всю ночь спать жителям дома). Равным образом нельзя огородить свой садовый участок колючей проволокой с электрическим током высокого напряжения, оставить на столе в пустой квартире для воров бутылки с отравленными спиртными напитками. Если от такой «защиты» кто-нибудь (пусть даже вор) серьезно пострадает, хозяина привлекут к уголовной ответственности. Как показывает практика, чаще всего пострадавшим от таких мер «защиты» оказывается не вор, а сам собственник имущества. Например, был реальный случай, когда крестьянин установил в своем сарае ружье, направив дулом на дверь, а спусковой крючок привязал к ручке двери, так что входящий получал заряд дроби. Первым, кто вошел в сарай, был сам хозяин.

К мерам фактической защиты относится также *необходимая оборона*. Это такие действия, которые, на первый взгляд, по внешним признакам похожи на преступление или другое правонарушение, но не влекут применения мер юридической ответственности, так как применялись для защиты от преступления. Однако оборона должна быть необходимой, а не излишней. Так, если молодой человек, защищаясь от грабежа, в потасовке разбивает дорогие часы нападавшего, преступник не может рассчитывать на возмещение ущерба. В случае обороны такие действия правомерны.

В противоположность мерам фактической защиты, собственник может применять и некоторые *меры юридического характера*. Например, покупатель, приобретший бракованную вещь, недостатки которой сразу заметны не были, может отремонтировать ее за счет продавца. Или лицо, выполняющее заказ, может отказаться от выдачи его заказчику до уплаты последним всех причитающихся с него платежей. Данные меры носят юридический характер потому, что после их применения нарушитель приобретает дополнительные обязанности.

**Защита права собственности с помощью средств государства.** Очень часто собственник не может защитить свои права своими силами. Как быть, если имущество уже укра-

дено? Не идти же выяснять отношения с помощью физической силы, тем более что такой способ запрещен законом. А что делать, если деньги за товар заплачены, а продавец отказывается отдать вам покупку? В таких случаях для защиты наших прав государство применяет свои средства.

Все меры защиты прав собственника, используемые государством, можно разделить на **меры защиты права** (способы государственно-принудительного воздействия, не связанные с возложением на правонарушителя дополнительных санкций) и **меры ответственности** (которые, соответственно, связаны с применением таких санкций).

Меры защиты права собственности *могут носить предупредительный и регулятивный характер.*

В том случае, если кто-либо уже допустил нарушение имущественных прав собственника, законодательство предусматривает возложение на правонарушителя **мер юридической ответственности**.

Можно совершенно определенно сказать, что защите права собственности уделяют внимание почти все отрасли права. Главную роль при этом играет гражданское право, однако немаловажны и средства административного, уголовного, трудового права. Поэтому на правонарушителей в области имущественных отношений могут налагаться все виды ответственности: гражданская (имущественная), уголовная, административная, материальная ответственность работников, предусмотренная трудовым правом.

**Уголовная ответственность.** Уголовное право — самое жесткое право, предусматривающее самые тяжелые наказания: смертную казнь, лишение свободы, ограничение свободы и др. Поэтому уголовная ответственность предусматривается за самые опасные нарушения права собственности.

Самое известное преступление — *кража*, тайное хищение чужого имущества. В соответствии со ст. 158 Уголовного кодекса РФ максимальная санкция за такое деяние может достигать 10 лет лишения свободы со штрафом до 1 млн руб.

Более опасным преступлением является *грабеж* — открытое хищение чужого имущества. Преступник не скрывается от собственника, а дерзко нарушает его права. Классическим примером грабежа является срывание шапки с прохожего.

Еще более дерзким является *разбой* — нападение в целях хищения чужого имущества, совершенное с применением

насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия. Например, преступник, угрожая ножом, требует отдать ему золотые серьги. В данном случае вред наносится не только имуществу потерпевшего, но и его жизни и здоровью. Поэтому за данное преступление предусмотрено очень суровое наказание — до 15 лет лишения свободы с выплатой штрафа до 1 млн руб.

В Уголовном кодексе РФ также содержатся наказания за следующие преступления против собственности: вымогательство, мошенничество, присвоение или растрата чужого имущества, вверенного виновному, умышленное уничтожение или повреждение имущества и др.

**Административная ответственность за нарушения прав собственника.** Административная ответственность устанавливается за менее опасные правонарушения в сфере собственности, такие как мелкое хищение государственного или общественного имущества, повреждение телефонов автоматов и т.п. Наказания за такие правонарушения являются менее серьезными, чем меры уголовной ответственности. Чаще всего в качестве санкции применяется штраф, взимаемый в пользу государства.

**Материальная ответственность работников по трудовому праву.** Этот вид ответственности применяется не к простым гражданам, а к гражданам, работающим по трудовому договору, например на заводе, в учреждении, частной фирме. Ввиду того, что и материальная, и гражданская ответственность имеют своей целью возмещение имущественного вреда, сами по себе носят имущественный характер, их легко спутать друг с другом. Однако это два разных вида ответственности. В том случае, если вред причинен работником по трудовому договору предприятию, учреждению, фирме, на которой он работает, он возмещается согласно правилам материальной ответственности, а не гражданской.

Материальная ответственность является более мягким видом ответственности, чем гражданская. Дело в том, что чаще всего причиненный работником вред возмещается не в полном размере, а частично — в пределах среднемесячного заработка виновного работника. И только в наиболее серьезных случаях он должен возместить вред полностью, например если вред причинен преступлением (кража на заводе) или работником, находившимся в нетрезвом состоянии.

**Гражданская (имущественная) ответственность.** Меры уголовной и административной ответственности несомненно служат целям наказания нарушителя, его исправления, удерживают окружающих от подобных нарушений. Однако какую пользу получит собственник от того, если угонщик его автомобиля будет сидеть за решеткой, но он не сможет вернуть машину (или хотя бы ее стоимость)? Кроме того, далеко не за все нарушения права собственности предусмотрены уголовная или административная санкции. Целям наказания правонарушителя и восстановления прав собственника служат меры гражданской ответственности.

**Специальные способы защиты права собственности.** Все перечисленные выше способы защиты гражданско-правового характера, во-первых, могут применяться не только для защиты права собственности, но и для защиты иных прав, например исключительных прав автора литературного произведения. Во-вторых, эти способы, как правило, не защищают право собственности прямо. Например, предоставляя защиту покупателю по договору купли-продажи против неправомерных действий продавца, государство непосредственно защищает право требования, вытекающее из договора, и только в итоге — право собственности. Все это указывает, что перечисленные выше способы защиты права собственности носят более общий характер.

Однако в законодательстве предусмотрены такие способы, которые имеют специальный характер и могут применяться исключительно для защиты права собственности.

Особенностью специальных способов защиты права собственности является их непосредственная направленность за защиту права собственности.

В данном случае права собственника защищаются не косвенно, как в случае с правами покупателя по договору купли-продажи. Объектом защиты является само право собственности, отдельные его правомочия, возможность осуществления которых неправомерно ограничивается каким-либо лицом. Из этого следуют два важных правила.

1. Специальные способы защиты права собственности могут применяться только при отсутствии договорных отношений по поводу того же объекта права собственности.

Поэтому, если вы передали автомобиль, принадлежащий вам на праве собственности, другому лицу во временное пользование по договору аренды, а арендатор не исполняет

договор и тем самым нарушает ваше право, вам будут доступны меры договорной ответственности, т.е. защиты прав требования, вытекающих из договора, а не специальные способы защиты права собственности.

2. Специальные способы защиты права собственности могут быть применены против всех и каждого, нарушившего право собственности (естественно, если нарушитель не является вашим партнером по договору).

В законодательстве предусмотрено два специальных способа защиты права собственности:

- 1) виндикационный иск;
- 2) негаторный иск.

**Виндикационный иск** — это иск невладельца к владельцу о взыскании своего имущества из чужого незаконного владения.

Представьте, что у вас украли куртку, а через некоторое время вы замечаете ее на своем соседе. «Откуда она у тебя?» — спрашиваете вы. «Подарил друг», — отвечает сосед. В этом и других подобных случаях, когда ваше имущество без достаточных оснований (незаконно и не в соответствии с договором) находится у другого лица, вы можете истребовать его из чужого незаконного владения, предъявив виндикационный иск.

Ответчиком по данному иску является лицо, владеющее имуществом без надлежащего титула, незаконно, независимо от виновности.

Однако с помощью виндикационного иска можно истребовать только индивидуально-определенные вещи, такие, которые как-то выделяются из массы однородных вещей. В суде собственник должен доказать свое право, что невозможно сделать в отношении вещей, определенных только родовыми признаками. Поэтому нельзя виндцировать деньги, ценные бумаги на предъявителя, если только они надлежащим образом не индивидуализированы. В данном случае ответчик не должен ничего доказывать, так как в его пользу говорит сам факт обладания вещью.

В каких случаях суд удовлетворяет требования истца?

Прежде всего необходимо выяснить, каким приобретателем является незаконный владелец: добросовестным или недобросовестным. Добросовестным приобретателем признается лицо, которое не знало и не могло знать, что приобретает имущество у лица, которое не имело права его отчуждать. Таким признается, например, приобретатель

аудиотехники в магазине за обыкновенную цену, не подозревающий, что вещь может быть украдена.

Недобросовестным приобретателем считается лицо, которое знало или должно было знать о том, что приобретает вещь у лица, которое не имело права ее отчуждать (похититель вещи, скупщик краденого, лицо, купившее вещь по очень низкой цене). У недобросовестного приобретателя можно истребовать вещь в любых случаях.

Если судом установлена добросовестность владения чужой вещью, он выясняет, как вещь поступила во владение незаконному владельцу: возмездно или безвозмездно. В случае безвозмездного приобретения (в порядке наследования, дарения) вещь подлежит возврату собственнику.

Ситуация, когда добросовестный незаконный владелец приобрел вещь за встречное предоставление (возмездно, например по договору купли-продажи), представляет самый трудный случай, так как, удовлетворяя требования одной стороны, суд нарушает интересы другой.

В данном случае закон подходит к ее разрешению очень осторожно и удовлетворяет иск собственника в том случае, если спорное имущество выбыло из его владения не по его воле (например, было утеряно, похищено).

Если же оно выбыло из владения собственника по его воле, она остается у добросовестного приобретателя. Например, если арендатор, хранитель, вопреки договору, продает имущество. Собственник сам передал арендатору свое имущество, т.е. оно выбыло из его владения по его воле. Если же арендатор оказался нечистым на руку, собственнику нужно было быть осторожней в выборе контрагента. Именно поэтому в данном случае его иск остается без удовлетворения. Однако у него остается возможность взыскать сумму убытков с продавца вещи.

Суммируя сказанное, можно сделать вывод о том, что виндикационный иск не подлежит удовлетворению только в том случае, когда имущество выбыло из владения собственника по его воле и было возмездно приобретено добросовестным владельцем.

**Негаторный иск** — представляет собой требование об устранении препятствий в осуществлении права собственности, не связанных с лишением владения.

В данном случае имеется в виду ситуация, когда собственник продолжает владеть вещью, однако кто-то препятствует ему осуществлять его правомочия, причем незакон-

но. Если препятствия чинятся правомерными действиями, то негаторный иск предъявить нельзя. Наиболее типичными примерами незаконных препятствий пользованию вещью являются следующие:

1) владелец дачного участка взрастил живую изгородь из елей таким образом, что соседний участок полностью находится в тени и его хозяин не может выращивать овощи;

2) кто-то высыпал кучу кирпича перед входом в дом и собственник не может спокойно пройти домой.

В данном случае суд обяжет нарушителя устранить препятствие и возместить убытки.

### **Это надо запомнить**

1. Способы защиты права собственности делятся на две группы: общие для всех гражданских прав и специальные.

2. Существуют следующие способы защиты, общие для всех гражданских прав: самозащита права (в том числе в порядке необходимой обороны и крайней необходимости), меры защиты превентивного характера, регулятивного характера, юридической ответственности (гражданской, уголовной, административной, материальной ответственности по трудовому праву).

3. Гражданским кодексом РФ предусмотрены специальные способы защиты права собственности в форме виндикационного и негаторного иска.

4. Специальные способы защиты права собственности применяются только при отсутствии договорных отношений между собственником и нарушителем его права.

5. Виндикационный иск — это иск невладельца собственника к владеющему несовладельцу об истребовании своего имущества из чужого незаконного владения.

6. Негаторный иск представляет собой требование об устранении препятствий в осуществлении права собственности, не связанных с лишением владения.

## Глава 7

# ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВО

### 7.1. Рыночная экономика как объект воздействия права

Нас увещевают: довольствуйтесь тем, что имеете, не желайте лучшего, обуздывайте ваше любопытство, смиряйте ваш беспокойный дух. Это прекрасные поучения, но если бы мы всегда следовали им, мы до сих пор питались бы желудями и спали под открытым небом.

*Вольтер*

**Производящее хозяйство — этап в развитии человечества.** Как объект правового воздействия экономика представляет собой сложное и развивающееся явление. Археологи установили, что примерно в VII—VIII тысячахелетиях до н.э. человечество перешло от собирательства, присваивающего хозяйства к производству. Для *присваивающего хозяйства* (охота, рыболовство, сбор плодов дикорастущих растений) характерно то, что производителем материальных благ выступает сама природа. Продукты потребления человеком не производятся, а добываются. Правда, для того, чтобы убить зверя или выловить рыбу, требовалось изготовить необходимые орудия. *Производящее хозяйство* означало качественный скачок в развитии общества: с появлением земледелия, скотоводства, ремесел производителем продуктов потребления становится человек. Производительный труд сформировал новый тип общественных отношений — экономические. В производящем хозяйстве труд человека органично соединяется с действием природных сил. В систему действующих природных сил «встраивается» разумная сила человека,



в связи с чем эффект использования природных ресурсов многократно возрастает.

**Типы экономики.** Основой жизни людей является экономика, которая представляет собой сложную динамичную систему, направленную на обеспечение все возрастающих потребностей людей.

**Экономика — это сфера деятельности людей, в которой создаются материальные и духовные ценности для удовлетворения разнообразных потребностей человека.**

Истории известны следующие типы организации экономики.

*А. Традиционная экономика* существовала в примитивных обществах, на первых этапах развития человечества, а сейчас — в слаборазвитых странах. Этот тип организации экономики базируется на отсталой технологии, широком распространении ручного труда. В таких странах в значительной мере сохраняются натурально-общинные отношения, большое значение имеет мелкотоварное производство, а также консервативные традиции, передающиеся из поколения в поколение. Экономические роли людей определяются наследственностью и сословной принадлежностью.

*Б. Рыночная экономика* сложилась в европейских странах к XVIII в., когда возникли необходимые условия:

— экономическая обособленность производителей. В рамках общины или большой патриархальной семьи не мог возникнуть обмен, так как собственником произведенного была община или семья. Первоначально обмен возник между общинами. В дальнейшем дробление общины (или патриархальной семьи) и деление ее имущества на части привело к возникновению частной собственности. Теперь каждый производитель (предприятие) сам несет ответственность за свое имущество;

— самостоятельность производителя. Производитель стал по собственному усмотрению определять то, как использовать свое имущество, что производить и в каком объеме, а также свободно распоряжаться результатами своего труда.

*В. Командно-бюрократическая экономика.* Это своего рода болезненный вариант экономического развития тех стран, которые вступили на путь революционного преобразования общества. Прежде всего к ним относился СССР. Командно-административная или просто командная экономика базируется на общественной или государствен-

ной собственности на все экономические ресурсы, управлении всеми предприятиями из единого центра, плановой системе производства и распределения продукции, установлении государством твердых цен на товары и уровней заработной платы. Здесь практически исключалась инициатива участников производства, а всеобщий дефицит продуктов стал нормой жизни. В настоящее время Россия переживает трудный период перехода от командно-бюрократической к рыночной системе хозяйства.

**Суть рыночной экономики.** Прежде всего, определим, что такое рынок и какое место в экономической системе он занимает.

Экономические отношения имеют циклический характер, каждой фазе (стадии) которого свойственна своя специфическая функция. Цикл начинается с производства материальных благ и завершается их потреблением. *Производство* — это начальная фаза цикла и самая главная, поскольку в процессе производства создается материальный продукт или услуга. Вторая фаза — *распределение* произведенных благ. На третьей фазе совершается *обмен* продукцией между участниками производства. На четвертой — продукт поступает в *потребление*.

Рынок является необходимым атрибутом товарного производства, т.е. такого производства, где продукт труда (товар) удовлетворяет потребность людей посредством купли-продажи. Отсюда можно определить и понятие рынка.

**Рынок — это система общественных отношений между продавцами и покупателями по поводу совершения ими многочисленных сделок купли-продажи определенных товаров и услуг.**

В производственном цикле рынок находится в фазе обмена и занимает промежуточное место между распределением и потреблением, которому предшествует производство. Поскольку обмен товарами в конечном счете определяет и стадию потребления, экономику, связанную с производством товаров, продуктов, предназначенных для обмена, также называют рыночной экономикой.

Рыночная экономика имеет много особенностей. Наша задача состоит в том, чтобы указать только на те из них, которые связаны с государством и правом. Выделим четыре главные особенности рыночной экономики.

1. Признание государством в качестве доминирующей (господствующей) частной собственности. Государствен-

ная собственность имеет право на существование, но только в тех сферах, где частная собственность не является эффективной.

2. Главными *механизмами рыночной экономики* являются *свободная конкуренция, спрос и предложение, цена, прибыль, убытки*, а не государственное усмотрение. Колебание цен, их высокий или низкий уровень служат показателем потребностей общества в том или ином товаре и определяют степень доходности последнего.

3. Наличие множества свободных покупателей и продавцов товаров, самостоятельно, а не по указанию государственных органов решающих, что и в каком количестве производить, из чего делать товар, кому его сбывать и по какой цене. Предпринимателю гарантируется свобода деятельности, а на государство возлагается защита частной собственности.

4. Помимо этого, государство устанавливает «правила игры» на рынке, т.е. с помощью правовых норм определяет условия пребывания и деятельности продавцов и покупателей на рынке таким образом, чтобы они не приносили вреда друг другу и обществу в целом. Так, государство определяет правомочия частных собственников, регистрирует предприятия, гарантирует соблюдение договоров, выявляет случаи нечестного поведения и применяет наказание, поддерживает общественный порядок, определяет денежную систему, облегчающую обмен товарами и услугами, и т.д. Одним словом, государство вмешивается в экономику в минимальной степени.

**Причины вмешательства государства и права в экономику.** Существует такая закономерность: с развитием общества и повышением уровня экономики влияние государства на эту сферу возрастает. На первый взгляд это парадоксально. Давайте сравним экономику с растущим ребенком. Маленькому ребенку дошкольного возраста родители вынуждены постоянно уделять внимание. Подросток уже не нуждается в такой опеке. Юношу (девушку) такой надзор будет раздражать и даже оскорблять. Скорее всего, его (ее) устроит такой вариант, когда он (она) сам (-а) будет обращаться к родителям за советом. Почему же во взаимоотношениях государства, права и экономики все обстоит наоборот? Существует несколько причин.

1. **Психологические.** Между продавцом и покупателем существует глубокое противоречие интересов, приобретаю-

щее антагонистический характер. На рынке противостоят друг другу две стороны. Одна — продавец, интерес которого в конечном счете сводится к тому, чтобы более выгодно сбыть товар. Вторая сторона — покупатель — стремится к обратному: приобрести товар как можно более дешево. Мировой опыт показывает, что на рынке постоянно борются две крайности. Одна — хитрость, а то и ложь, вторая — добросовестность, порядочность. Государство обязано не допустить открытого конфликта между этими двумя сторонами и заранее установить правила поведения на рынке.

**2. Экологические.** Участники рыночных отношений, действуя каждый сам по себе и преследуя свои интересы, в принципе занимаются благородным делом: производят и реализуют товары, нужные людям. Но они не осознают общественных интересов. Государство владеет значительно бóльшей информацией об обществе, а поэтому может предвидеть отрицательные последствия бизнеса. Экологические проблемы, т.е. проблемы защиты окружающей среды, может осознать только государство и с помощью норм права предпринять такие меры, которые бы снизили угрозу экологической катастрофы на земле.

**3. Экономические.** Немаловажной является также и проблема экономии природных ресурсов: человечество постоянно присваивает, использует, преобразует природные ресурсы. Но они не беспредельны. Сейчас нельзя, как в период общего кризиса 1929 г., жечь, топить, закапывать товары, которые никто не берет. Лучше сократить объем производства. Контролировать использование природных ресурсов и осуществлять такие мероприятия, как введение льгот за сокращение производства, выдача лицензий, например, на добычу нефти и газа, может только государство.

**4. Политические.** Государство не может оставаться в роли пассивного наблюдателя. За прошедшие века оно показало себя как надежное средство управления обществом. Но прочность государства зависит от экономики. Экономический упадок делает государственную власть неустойчивой. Вот почему государство вынуждено заниматься, в частности, экономическим прогнозом. Рухнет экономика — рухнет и государство. Общество погрузится в хаос.

**5. Социальные.** Провозгласив принцип равенства граждан, но не имея пока экономических возможностей для его осуществления, государство обязано заботиться об инвали-

дах, престарелых, одиноких, больных, малолетних, безработных и т.п. Неуправляемая рыночная экономика способна породить резкое имущественное расслоение, что может спровоцировать политический взрыв.

**6. Технологические.** Сейчас в производстве используются сложные и не всегда безопасные технологии. Иногда даже незначительные отступления от правил ее эксплуатации могут принести значительный вред обществу, поставить под угрозу жизнь многих людей или создать опасность их здоровью (например, на воздушном транспорте, при производстве медикаментов, выработке энергии на атомных электростанциях).

Таким образом, становится очевидно, что рыночная экономика должна быть регулируемой.

### Это надо запомнить

1. Человек перешел от собирательства к производству материальных благ в VII—VIII тысячелетиях до н.э.

2. Экономика — это сфера деятельности людей, в которой создаются материальные и духовные ценности для удовлетворения разнообразных потребностей человека.

3. Истории известны три типа экономики:

- традиционная;
- рыночная;
- командно-административная.

4. Экономические отношения носят циклический характер и имеют четыре фазы (стадии):

- фаза производства;
- фаза распределения;
- фаза обмена;
- фаза потребления.

Рынок находится в фазе обмена и занимает промежуточное место между распределением и потреблением, которому предшествует производство.

5. Рынок — это система общественных отношений между продавцами и покупателями по поводу совершения ими многочисленных сделок купли-продажи определенных товаров и услуг.

6. Рыночная экономика имеет следующие особенности:

- основана на частной собственности;
- в ней используются такие механизмы, как свободная конкуренция, спрос и предложение, цена, прибыль, убытки;

— она складывается, если есть свободные и самостоятельные продавцы и покупатели;

— государство только защищает частную собственность и устанавливает «правила игры» на рынке.

7. Государственно-правовое вмешательство в рыночную экономику вызывают следующие причины:

— наличие противоречивых интересов между продавцом и покупателем;

— угроза экологической катастрофы на земле;

— ограниченность природных ресурсов;

— забота об устойчивости политической власти;

— угроза безопасности населения в связи с использованием в производстве сложных технологий.

## 7.2. Государственно-правовой контроль за экономикой

Государство является верховным распорядителем, но не с тем, чтобы подчинить все частные союзы своим целям, а с тем, чтобы дать им охрану и защиту.

*Б. Чичерин*

**Понятие государственно-правового контроля.** Итак, мы выяснили, что государство и право не должны оставаться безучастными по отношению к экономике, им следует направлять ее развитие в определенное русло и контролировать этот процесс.

Что же представляет собой такое регулирование или контроль?

**Государственно-правовое регулирование (контроль) рыночной экономики — это система мер, осуществляемых государственными органами с помощью права в целях ее устойчивого развития на благо всего общества.**

Контролировать экономику следует в меру. Слабый контроль может породить в обществе анархию и произвол со стороны производителей. Например, на первых этапах развития рыночной экономики в России была разрешена свободная торговля. Продажа продуктов с рук, в не установленных местах, без сертификатов качества привела к массовым отравлениям людей. Если контроль слишком жесткий и всеобъемлющий, государство может задушить экономику, как это было в годы советской власти.

**Виды государственно-правового контроля.** Государственно-правовой контроль осуществляется по многим направлениям и имеет следующие виды.

1. *Владение и управление предприятиями на праве государственной собственности.* Этот вид контроля возлагается на органы исполнительной власти. Доля государственной собственности не должна составлять более 20%. В противном случае, владея предприятиями, государство само их и контролирует. Но нельзя быть судьей в своем деле. Именно нарушение этого правила приводит к неэффективности государственной формы собственности. Однако в таких отраслях, как энергетика, добывающая, оборонная промышленность, информатика, связь, космос, государственная форма предприятия более эффективна, чем частная.

2. *Контроль за размещением и строительством предприятий.* Казалось бы зачем? Дело в том, что производство — это соединение природных и людских ресурсов. Допустим, новое предприятие не может сбыть продукцию. В случае банкротства его закроют. Но как быть с людьми, занятыми на данном производстве? Ведь у них всех есть жилье, семьи, дети, у которых появились друзья, любимые школьные учителя и т.п. Жертв можно избежать, если государственные органы, располагающие информацией, будут контролировать размещение предприятий.

3. *Налоговый контроль.* Налоги дают возможность государству выполнять свои функции. Они способствуют перераспределению национального дохода от тех, кто создает прибыль, тем, кто выполняет иную социально-полезную деятельность (учителям, врачам, работникам правоохранительных учреждений, офицерам и т.д.). За счет налогов осуществляется социальная поддержка населения (выплачиваются пенсии, пособия, стипендии).

4. *Оказание финансовой поддержки.* Она может быть сделана в разных формах: выдача кредитов, инвестиций (долгосрочные капиталовложения), дотаций (от лат. *dotatio* — «дар»). В этот же ряд можно поставить и строительство дорог, транспортных линий, линий электропередачи, связи и других сооружений, облегчающих развитие производства (одним словом, строительство *инфраструктуры*). Приток иностранного капитала, несомненно, был бы выгодным для нашего государства, но западных бизнесменов останавливает именно отсутствие инфраструктуры в той местности, где они хотели бы построить предприятия.

5. *Экологический контроль* может заключаться как в установлении экологических нормативов, так и в применении санкций за их нарушение. Так, например, предприятие может иметь в собственности любое количество автотранспортных средств. Важно одно, чтобы они эксплуатировались без превышения нормативов загрязняющих веществ в выбросах.

6. *Санитарный контроль*. Этот вид контроля включает контроль за производственной безопасностью (здоровье людей — это общественное достояние), качеством продукции (высокое качество продукции повышает жизненный уровень населения), выпуском медикаментов (лечение не должно причинять вред). По этой причине государство требует соблюдение санитарных правил, выдает лицензии на разрешение определенной деятельности (например, торговать продуктами можно только после прохождения медкомиссии, если это мясные продукты, они должны пройти ветеринарный контроль), сертифицирует продукты, т.е. определяет их качество и разрешает выпуск в продажу, и др.

7. *Таможенный контроль*. Заключается в получении от государственных органов специальных разрешений на ввоз и вывоз определенного количества товаров, свободное перемещение которых не допускается. Осуществляют такой контроль таможенные органы. Они же проверяют все перевозимое и на предмет уплаты таможенных пошлин, установление которых значительно пополняет государственную казну и является средством поддержки отечественных производителей.

8. *Контроль за соблюдением трудового и социального законодательства*. Это связано с тем, что эффективность экономики зависит и от внутренних ресурсов человека — его работоспособности, творческих возможностей. Задействовать их можно, если человек не только сыт, а чувствует себя достойно, может удовлетворять духовные потребности. Вот почему государство непосредственно заинтересовано в том, чтобы работники имели свободное от работы время (установлено, что максимальное количество рабочего времени в неделю не должно превышать 40 часов), чтобы заработная плата позволяла вести здоровый образ жизни (установлен минимальный уровень заработной платы, пенсий), работник не боялся быть уволенным (в законе приводится точный перечень оснований увольнения) и т.д.



9. *Пожарный контроль.* Даже в сельской местности пожар в одном доме очень опасен, так как может выгореть вся деревня. Опасность пожара на предприятиях, вокруг которых располагаются десятки объектов и где работают сотни людей, многократно возрастает. Вот почему государство должно зорко следить за пожарной безопасностью, строго наказывая предпринимателей, не соблюдающих меры противопожарной безопасности.

В последнее время наметилось еще одно направление государственного регулирования — защита прав вкладчиков. Россию не обошла стороной болезнь под названием «финансовые пирамиды». Впрочем, и все коммерческие учреждения не имеют гарантии от банкротства. Но как быть вкладчикам? Возможно, они вложили свои последние сбережения. В Японии в таких случаях вред, причиненный вкладчикам, возмещает государство за счет средств, собираемых с предприятий (своего рода налог на риск). В России этот механизм еще не отработан.

**Государство, право и рыночная экономика — это не противники, а тем более не враги. Одна из целей государственно-правового вмешательства в экономику состоит в том, чтобы обеспечить ее процветание, поскольку от этого зависит благосостояние каждого человека.**

### **Это надо запомнить**

1. Государственно-правовое регулирование (контроль) рыночной экономики — это система мер, осуществляемых государственными органами с помощью права в целях ее устойчивого развития на благо всего общества.

2. Видами государственно-правового регулирования (контроля) являются:

- владение и управление предприятиями на праве государственной собственности;
- контроль за размещением и строительством предприятий;
- налоговый контроль;
- оказание финансовой поддержки;
- экологический контроль;
- санитарный контроль;
- таможенный контроль;
- контроль за соблюдением трудового и социального законодательства;
- пожарный контроль.

### 7.3. Понятие предпринимательства

Больше всех рискует тот, кто не рискует.

*И. Бунин*

Предпринимательство (от англ. «business») зародилось в Европе и постепенно охватило весь мир. Бизнес означает делание денег из денег, но обязательно посредством полезной деятельности — изготовления продукта или оказания услуги. Бизнесмен или предприниматель вкладывает деньги в дело, а после завершения его получает деньги обратно, но с прибылью (приростом). На первый взгляд это так просто. Но по сути предпринимательство — это очень сложный процесс, в котором иногда заняты сотни, тысячи, а иногда и десятки тысяч людей, как, например, на Норильском никельном или Магнитогорском металлургическом комбинатах.

Но каждая такая «прибыльная» деятельность будет предпринимательской. Например, если ваша семья ежегодно трудится на своем участке и полностью обеспечивает себя овощами и фруктами, нельзя сказать, что вы занимаетесь предпринимательством.

Как же не спутать предпринимательство с каким-либо другим видом деятельности?

Рассмотрим признаки предпринимательской деятельности.

**Предпринимательство — это инициативная и самостоятельная деятельность.** Согласно словарю В. Даля слово «предпринимать» означает затевать, решаться исполнить какое-либо новое дело. Предпринимательство является своего рода творчеством, по крайней мере, новаторство здесь обязательно присутствует. Однако трудно представить человека творящего под принуждением. Непременное условие этого процесса — его собственная инициатива.

Предпринимательство — это большой умственный труд, и начинается оно с оценки того, а будут ли твои услуги (товары) кому-либо нужны. Допустим, вы решили выпускать журнал. Сначала нужно узнать, какие журналы уже есть в продаже. Обобщив полученную информацию, скорее всего, вы откажетесь от идеи издавать аналогичный журнал, а попытаетесь поставить себя на место читателя и подумать, какого журнала вам недостает. Возможно, свою идею вы перепроверите еще раз и только затем начнете

предпринимать действия, связанные с материальными затратами.

Самостоятельность предпринимателя проявляется не только в том, что выпускать, но и по какой цене и кому это продукцию реализовывать. Однако свободу нельзя понимать упрощенно. В экономике не существует абсолютной свободы производителей. Действительно, вы не можете издавать любой журнал, поскольку, чтобы не понести убытки, вы должны ориентироваться на издательский рынок. Поэтому о самостоятельности можно говорить только в определенных рамках или в том смысле, что вам никто не указывает, что, как и в каких объемах производить.

**Предпринимательство — это деятельность, направленная на систематическое получение прибыли.** Как правило, предприниматель получает прибыль заслуженно, потому что вкладывает в нее не только материальные ресурсы, но и свои предпринимательские способности. Это очень ценный и не так уж часто встречающийся человеческий ресурс. Мы ценим ум ученого, который открыл что-то новое. Предприниматель, который угадал то, что будет пользоваться спросом у людей, принял неординарное решение по управлению фирмой, радикально изменил производственный процесс, должен быть вознагражден.

Получение прибыли — цель предпринимательства. Предприниматель всегда преследует и личную заинтересованность. Однако вряд ли следует ставить знак равенства между личным интересом и эгоизмом. В условиях товарного производства бизнесмен, работая на себя, в то же время работает на общество. Для кого он производит товары, услуги? Для людей, которые добровольно их приобретают потому, что считают это выгодным для себя. Если вы выпустите журнал, ненужный людям, никакие уговоры не помогут вам продать весь тираж. Важно отметить еще один момент. Получение прибыли должно носить систематический, т.е. постоянный, по крайней мере, неоднократный, характер, но отнюдь не разовый. Как правило, часть полученной прибыли снова вкладывается в дело с целью его расширения и получения еще большего дохода.

**Предприниматель сам, своим имуществом отвечает за результаты своей деятельности.** Хорошо, если предпринимательская деятельность развивается успешно и приносит прибыль. Однако фортуна — капризная дама и, улыбнувшись один, несколько или даже много раз, может в любой момент

нахмурить брови. И тогда предприниматель сам рассчитывается за то, что не смог предусмотреть всего и понес убытки.

**Имущественная ответственность предпринимателя** — его обязанность претерпеть неблагоприятные имущественные последствия, связанные с его деятельностью. Причем его действия могут быть и невиновными. Допустим, склад, в котором хранился весь тираж, оказался разрушенным в результате урагана.

**Предпринимательство — это рискованная деятельность.** Риск постоянно сопутствует бизнесу. И в этом нет ничего удивительного. Для кого работает предприниматель? Для людей. Но порой даже сам человек не может предугадать свои потребности, вкусы, пристрастия. А как быстро они изменяются? Сегодня модны брюки «клевш», а завтра «дудочки». Предпринимателю необходимо задолго до изменения потребностей людей предвидеть, что им будет нужно, закупить необходимые материальные ресурсы, переналадить производство и т.п.

**Предпринимательский риск** — это возможные неблагоприятные последствия деятельности предпринимателя, не обусловленные какими-либо его просчетами, упущенными возможностями с его стороны. И отвечает предприниматель за риск своим имуществом. В дополнение к этому могут возникнуть и другие потери, допустим, потеря конкурентоспособности, репутации, низкая психологическая оценка. Допустим, кто-то издал качественный журнал того же профиля, что и ваш. Помимо убытков, возникших от того, что вы не можете его продать, возникает и оценка его как слабого и неинтересного журнала. Конкурентоспособность вашего журнала падает.

На основе анализа указанных признаков можно дать следующее определение предпринимательства.

**Предпринимательская деятельность — это инициативная деятельность граждан и организаций, направленная на систематическое получение прибыли и основанная на их самостоятельности, ответственности и риске.**

### **Это надо запомнить**

1. Предпринимательская деятельность отличается следующими признаками:

- это инициативная и самостоятельная деятельность;
- это деятельность, направленная на систематическое получение прибыли;

— предприниматель сам, своим имуществом отвечает за результаты своей деятельности;

— это рискованная деятельность.

2. Предпринимательская деятельность — это инициативная деятельность граждан и организаций, направленная на систематическое получение прибыли и основанная на их самостоятельности, ответственности и риске.

## 7.4. Виды предпринимательства

Следует так обдумывать свои замыслы, чтобы даже неудача принесла нам известные выгоды.

*Кардинал де Рец*

**Виды предпринимательства по сферам (секторам) экономики.** Предпринимательская деятельность касается практически всех сфер жизни и позволяет людям удовлетворять разнообразные потребности. Однако, несмотря на разнообразие, ее можно классифицировать по разным признакам. Мы выберем только один: сферу экономики.

Различают два основных вида предпринимательства.

1. *Производственное предпринимательство.* Оно бывает нескольких видов: промышленность, строительство, сельское хозяйство. В свою очередь, каждая область производственного предпринимательства может быть подразделена на отдельные разновидности. Так, в промышленности существуют такие отрасли, как горнодобывающая, металлургическая, машиностроительная и т.д.

2. *Предпринимательство в сфере услуг.* Здесь выделяют такие виды, как торговое (оптовая и розничная торговля), финансовое (банковская, страховая деятельность и др.), консультационное (консультирование в области юриспруденции, финансов, психологии, социологии и др.), предпринимательство и прочие услуги.

Существование двух видов предпринимательства не означает, что между ними идет борьба. Напротив, они взаимно дополняют друг друга. Например, если вы произвели продукцию, вы, конечно, можете продавать ее самостоятельно, но для этого необходимо содержать специальные помещения, штат продавцов и т.д. В таком случае львиную долю энергии придется тратить не на производство, а на реализа-

цию. Не лучше ли сосредоточиться на самом производстве? Реализацию продукции более эффективно поручить специальной торговой фирме, которая занимается этим систематически и профессионально.

Однако граница между производством и обслуживанием размыта. Часто производственные фирмы занимаются и оказанием услуг, как сейчас это в небольшом объеме делают многие фабрики, открывая на своей территории магазинчики и реализуя в них производимые товары, зачастую даже без торговых наценок. Подсобные производства с целью выполнения своей основной деятельности создают и сервисные фирмы. Например, фирма «Макдоналдс», имеющая гигантскую сеть предприятий общепита не только в Москве, но и за ее пределами, содержит фермы, фабрики по переработке мяса и изготовлению полуфабрикатов, теплицы для выращивания необходимых овощей и т.д.

Сфера услуг все больше расширяется. Причем чем более развита экономика страны, тем шире сфера услуг. В западных странах ее объем достигает 70%. Особенно разрастаются так называемые «прочие» услуги: салоны красоты, ремонтные мастерские, фирмы по обслуживанию компьютеров, частные школы, поликлиники, гостиницы, парки отдыха (например, Луна-парк в Москве), театры.

Почему это происходит?

Многие связывают это с совершенствованием производства, его автоматизацией, компьютеризацией и, как следствие, — с высвобождением работников. Но возможно, причины этого процесса все-таки иные: изменяются наши потребности, которые становятся более разнообразными и утонченными. Почему многие из нас теперь не чистят свою одежду сами, хотя это можно было бы сделать, а относят ее в химчистку? Сэкономленное на чистке одежды время можно потратить на чтение, посещение театра или концерта, общение с друзьями и т.д.

**Формы предпринимательства.** Наиболее распространены три формы: индивидуальное, партнерское (товарищеское) и корпоративное.

*А. Индивидуальное предпринимательство* осуществляется в виде создания фирмы, принадлежащей одному лицу. Это домашние, семейные, фермерские предприятия, предприятия розничной торговли и др.

Предприниматель-индивидуал должен быть зарегистрирован в государственном органе и иметь счет в банке. Он,

как и другие предприятия, обязан платить налоги. Их размер приблизительно такой же, как и у граждан, работающих по найму, и зависит от величины получаемой прибыли (максимальная налоговая ставка составляет 35%).

Индивидуальные фирмы имеют много плюсов:

1) быстро создаются. Необходимо только зарегистрироваться, получить, если требуется, лицензию (например, на оказание медицинских услуг) и начать производить товары или оказывать услуги;

2) у собственника индивидуальной фирмы не возникает проблем с сохранением коммерческой тайны;

3) имеют налоговые льготы;

4) начатое дело при необходимости можно легко закончить.

Но у них есть и недостатки:

1) ограниченные финансовые возможности. Понятно, что прирожденных капиталистов у нас нет и крупное наследство мало кому удастся получить. Следовательно, собирать на свое дело приходится по крупицам. Банки меньше склонны доверять индивидуальным предпринимателям и охотно дают деньги только под залог дома или квартиры;

2) отсутствие крупных прибылей. Могут ли получать большие деньги за оказанные услуги врач или учитель, если платежеспособность населения невелика, а многие семьи подолгу не получают зарплату?

3) ограниченность предпринимательских способностей. Способности предпринимателя не беспредельны, и он может не учесть всех условий на рынке и прогореть;

4) полная ответственность владельца предприятия за результаты своей деятельности. В кризисных ситуациях он может в полном смысле остаться без ничего. В таком случае он будет вынужден продать свое личное имущество, например дом, участок, автомобиль, домашнюю обстановку и др., чтобы рассчитаться с кредиторами.

Б. *Партнерское предпринимательство* осуществляется в форме товарищества, т.е. предприятия, которое принадлежит нескольким собственникам и управляется на основе взаимного согласия. В качестве примера можно привести предприятие химчистки, автомастерскую, небольшую торговую фирму. Как правило, число сотрудников таких предприятий не превышает 10 человек. В России товарищества встречаются крайне редко и только потому, что

государство не предоставляет им налоговых льгот, возлагая на них полную ответственность за результаты деятельности. За рубежом партнерское предпринимательство очень развито и вместе с индивидуальным составляет около 80%.

И неслучайно, так как товарищества имеют достаточно позитивных сторон:

1) объединение капиталов нескольких лиц позволяет открыть более перспективное дело, что увеличивает шансы на успех;

2) объединяется и интеллектуальный капитал собственников, конечно, если все они люди достойные. Они совместно думают, как более эффективно наладить дело, ведь от этого зависит рост прибыли;

3) возможности привлечения банковских капиталов, поскольку доверие банков в этом случае повышается;

4) более длительный срок существования, чем у индивидуальной фирмы. В принципе он даже неограничен, но на практике чаще встречаются иные ситуации: недоговоренности, обиды, подозрения и даже ссоры партнеров ведут к прекращению товарищества.

К сожалению, недостатки товарищества весьма серьезны:

1) неограниченная ответственность главных партнеров. Справедливо ли отвечать всем, если просчет совершит один из них (например, нагрубит покупателя, а тот откажется заключать договор или расторгнет его)? Видимо, справедливо: в процессе создания совместного дела партнеры должны внимательно изучать друг друга и заранее предусматривать опасность разорения в случае просчета одного из них;

2) психологическая напряженность между партнерами. Все они ощущают «гнет» проблем, отсутствие психологического покоя, связанного с опасностью разорения;

3) конфликты между участниками товарищества. Какими бы хорошими ни были партнеры, конфликты всегда неизбежны. Каждый предлагает свое решение проблем и именно его считает лучшим. В той или иной мере каждому свойственны честолюбие, амбиции и т.п.

*В. Корпоративное предпринимательство.* Для его ведения используется такая форма, как хозяйственное общество или корпорация, т.е. объединение значительного количества лиц и капиталов для производства товаров



или услуг. Здесь речь идет о среднем или крупном бизнесе. Хозяйственным обществом может быть крупный магазин, металлургический завод, кондитерская фабрика и т.д. На таких предприятиях работают десятки, сотни, а то и тысячи работников. Руководят таким предприятием специальные люди — управленцы или администраторы, которые непосредственно не участвуют в производстве товаров или услуг. Найти капиталы для осуществления деятельности такого крупного предприятия одному человеку или даже нескольким не под силу. Многие люди предоставляют свои финансовые средства в надежде получить часть прибыли (пропорционально вложенному капиталу), если работа предприятия будет эффективной.

Преимущества корпораций несомненны и являются предметом зависти со стороны людей, занятых в индивидуальном и партнерском предпринимательстве:

1) значительные финансовые средства. Речь может идти и о миллиардах рублей, вложенных в дело многими людьми;

2) преимущества на рынке, связанные с тем, что крупное предприятие, выпуская большой объем товаров, может легко снизить их себестоимость и «завалить» дешевыми товарами весь рынок;

3) ограниченная ответственность. Даже если предприятие обанкротится, его участники, предоставившие капитал для его работы, несут ответственность только в пределах доли вложенного капитала. Личный крах им не грозит.

Однако каким бы привлекательным ни было корпоративное предпринимательство, и у него есть свои недостатки:

1) сложный порядок создания. Речь идет не только о большом количестве бумаг, необходимых для регистрации, но и сложности их содержания. Здесь, как правило, не обойтись без услуг юристов;

2) зоркий надзор со стороны государственных органов. Во-первых, корпорации — основные поставщики налогов, а во-вторых, на них заняты сотни, а то и тысячи людей;

3) высокие налоги. Практически корпорации несут двойной налоговый гнет: налоги на прибыль уплачиваются самой корпорацией и вторично взыскиваются при получении дохода вкладчиками капитала.

Одним словом, человеку, желающему заняться предпринимательством, есть из чего выбирать.

### Это надо запомнить

1. По сферам экономики предпринимательство делится на два вида:

- предпринимательство в сфере производства (производственное предпринимательство);
- предпринимательство в сфере услуг (сервисное предпринимательство).

2. Выделяют три формы предпринимательства:

- индивидуальное;
- партнерское;
- корпоративное.

3. Индивидуальное предпринимательство имеет следующие плюсы:

- легко создать свое дело;
- легко сохранить коммерческую тайну;
- налоги не более 35%;
- легко закрыть дело.

4. Недостатками индивидуального предпринимательства являются:

- ограниченные финансы;
- отсутствие крупных прибылей;
- ограниченные предпринимательские способности;
- полная ответственность.

5. Достоинства партнерского предпринимательства (товарищества):

- можно открыть более перспективное дело;
- объединение интеллектуальных способностей собственников;

- легче получить банковский кредит;
- более длительные сроки существования.

6. Недостатки партнерского предпринимательства:

- полная ответственность;
- психологическая напряженность между партнерами;
- конфликты.

7. Плюсы корпоративного предпринимательства (хозяйственного общества):

- большие финансовые возможности;
- преимущества на рынке сбыта;
- ответственность в пределах вложенного капитала.

8. Минусы корпоративного предпринимательства:

- сложный порядок создания;
- надзор со стороны государственных органов;
- высокие налоги.

## 7.5. Индивидуальное предпринимательство

Есть один способ ничего не делать и очень много способов сделать что-нибудь.

*Пословица*

**Возраст, необходимый для занятия предпринимательством.** Граждане могут заниматься предпринимательской деятельностью, приобретя статус индивидуального предпринимателя.

Что для этого необходимо?

1. Имя (фамилия, собственно имя, отчество).
2. Место жительства (где гражданин проживает постоянно или преимущественно).
3. Гражданин должен быть правоспособным.

**Гражданская правоспособность — это способность иметь гражданские (имущественные) права и нести обязанности.**

В нашей стране правоспособность в равной мере признается за всеми гражданами. Она возникает с момента рождения и прекращается со смертью человека, и никто не имеет никаких привилегий и преимуществ в способности обладать правами перед другими людьми. Только суд в определенных случаях может допустить ограничение правоспособности. Все граждане могут иметь имущество на праве собственности, наследовать и завещать его, заниматься предпринимательской деятельностью, совершать сделки и т.д. Исчерпывающего списка наших возможностей не существует, а это означает, что любой гражданин может иметь любые имущественные права, не запрещенные законом.

4. Гражданин должен быть дееспособным.

**Гражданская дееспособность — это способность своими действиями осуществлять имущественные права, исполнять имущественные обязанности.**

Действительно, собственником имущества может быть каждый из нас, однако не все могут самостоятельно осуществлять свои права, например распоряжаться своим имуществом, без чьего-либо согласия заключать договоры, платить по долгам и т.п. Возможность быть активным участником имущественного оборота, практически, т.е. своими действиями, осуществлять права и обязанности зависит от наличия у нас дееспособности.

Полностью недееспособными признаются дети до шести лет (малолетние) и психически больные, *признанные судом* недееспособными. Очень важно, чтобы именно суд

принял такое решение. До решения суда человек, даже если он и страдает душевной болезнью, считается дееспособным. Недееспособные лица не могут совершать никаких сделок, самостоятельно распоряжаться своим имуществом. Все это за них делает опекун. Для малолетних эту роль выполняют родители, а для психически больных — специально назначенные лица (чаще всего родственники).

*Малолетние дети в возрасте от 6 до 14 лет признаются не полностью дееспособными.* Такие дети могут приобретать, осуществлять своими действиями не любые, а только некоторые права и обязанности. Какие? Они могут совершать так называемые мелкие бытовые сделки, например купить тетради, хлеб, молоко и т.п. Им под силу совершать и сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды (например, принять подарок), которые не требуют нотариального оформления или государственной регистрации. В этом возрасте дети могут самостоятельно распоряжаться средствами, предоставленными им родителями для определенной цели или свободного распоряжения (так называемые карманные деньги). Все остальные сделки за них совершают их родители.

*Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет* также признаются *не полностью дееспособными*, однако набор их прав значительно шире. Кроме сделок, которые может совершать малолетний, такие подростки вправе:

- распоряжаться своей стипендией, заработком самостоятельно;
- вносить вклады в банк и распоряжаться ими;
- с 16 лет быть членом кооператива;
- осуществлять права автора или изобретателя. Многие гениальные дети уже в этом возрасте имеют опубликованные произведения, патенты на изобретения.

Остальные сделки подросток совершает сам, но с письменного согласия своих родителей.

По достижении лицом 18 лет оно становится полностью дееспособным, т.е. может самостоятельно распоряжаться своим имуществом, совершать любые сделки, не запрещенные законом.

Может ли кто-нибудь стать полностью дееспособным и самостоятельным до 18 лет? Да, законодательство предусматривает два таких случая:

- 1) вступление в брак до 18 лет. Семейный кодекс РФ допускает вступление в брак по особому разрешению органов местной власти с 16 лет;

2) несовершеннолетний, достигший 16 лет, может быть признан полностью дееспособным по решению органа опеки и попечительства или суда, если подросток работает по трудовому договору или занимается предпринимательской деятельностью (согласно Гражданскому кодексу РФ такое «раннее» взросление называется эмансипацией).

Итак, согласно законодательству заниматься предпринимательской деятельностью может гражданин, достигший 16 лет. Однако такие случаи должны быть исключительными, вызванными крайне неблагоприятным материальным положением семьи. Подростки должны учиться, а не заниматься коммерцией. Если Россия потеряет подрастающее поколение, она потеряет все.

**Правовой статус индивидуального предпринимателя** по сравнению со статусом рядового гражданина имеет ряд особенностей.

**Правовой статус индивидуального предпринимателя — это совокупность прав и обязанностей, позволяющих ему заниматься предпринимательской деятельностью.**

Во-первых, этот статус *приобретается с момента государственной регистрации*. Ее осуществляют институты Федеральной налоговой службы по вашему месту жительства (города, района, округа, префектуры и т.п.). Если гражданин не зарегистрировал свою деятельность, считается, что он действует в «теневой» экономике, и на него могут быть наложены санкции. Допустим, вы приобрели итальянское оборудование для химчистки и собираетесь обслуживать жителей своего микрорайона. Пожалуйста, но подайте заявление в администрацию района (округа) с указанием адреса производства данных услуг.

Во-вторых, индивидуальный предприниматель *может нанимать работников, т.е. заключать с ними трудовые договоры*. Понятно, что сам он не может и закупать необходимые материалы (препараты) для химчистки, и ремонтировать оборудование, и заключать договоры с клиентами, и собственноручно производить химчистку. Если нет членов семьи, готовых ему помочь в этом деле, скорее всего, он примет на работу помощника. Разумеется, при этом он обязан соблюдать нормы трудового законодательства.

В-третьих, споры индивидуального предпринимателя с гражданами (допустим, с клиентами о некачественной химчистке) рассматриваются судами общей юрисдикции. Если вы спорите с какой-либо организацией, допустим

с налоговой инспекцией, конфликт будет рассматривать уже арбитражный суд.

В-четвертых, индивидуальный предприниматель, который не в состоянии удовлетворить требования покупателей, клиентов, связанные с осуществляемой им предпринимательской деятельностью, может быть признан банкротом. Индивидуальному предпринимателю, тем не менее, придется расплатиться по всем долгам своим имуществом.

В-пятых, индивидуальный предприниматель, как и любой гражданин, может работать в любой должности на платной основе в частных, государственных или общественных организациях, если только эту работу закон не запрещает совмещать с предпринимательством (например, работу депутата, судьи, государственного служащего и др.).

В-шестых, имущество индивидуального предпринимателя может быть завещано и переходить по наследству. Однако право заниматься предпринимательской деятельностью при этом не переходит. Став собственником, для продолжения предпринимательского дела наследник обязан вновь зарегистрироваться в качестве индивидуального предпринимателя в государственном органе.

**Экономическая роль малого бизнеса.** Индивидуальное предпринимательство еще называют малым бизнесом. Типичными представителями малого бизнеса являются лавочник, ремесленник, фермер. К числу малых предприятий относятся булочные, рестораны, парикмахерские, прачечные, газетные киоски, водители такси. Малый бизнес — это подходящая форма для деятельности женщин, которые хотят сочетать свою работу с семейной жизнью.

Чтобы открыть свое дело, не обязательно обладать исключительными качествами. Малым бизнесом занимаются обыкновенные люди, а не блистательные искатели приключений. Как правило, этим людям не нужны отличные отметки в дипломе или блестящий послужной список. Требуется только желание хорошо и много работать (как правило, более 50 часов в неделю). В этой сфере бизнеса главное — хорошо делать обычные вещи.

Малый бизнес приносит обществу большую пользу. В чем же она состоит?

1. *Создание новых рабочих мест.* Однако рабочие места здесь несколько отличаются от тех, которые предоставляют в больших компаниях. Во-первых, в малых предприятиях платят меньше. Во-вторых, работник здесь занят, как правило, неполный рабочий день. В-третьих, работники до это-

го часто не имели работы или испытывали трудности при ее поиске. В-четвертых, как правило, работники малых фирм имеют среднее образование. Часто они вообще не имеют никакого специального образования. Нанимая работников подобного рода, малые предприятия служат фактором стабильности в стране.

2. *Внедрение новых товаров и услуг.* Есть ли смысл открывать дело в той области, где существует избыток предложений? Лучше найти «свою нишу» на рынке и производить то, что не производит никто.

3. *Обеспечение специализированными товарами и услугами.* Есть люди, организации, которые нуждаются в специализированных услугах (взять напрокат костюм, купить редкую пластинку, починить часы). Крупные фирмы такие услуги не оказывают по причине нерентабельности ввиду небольшого объема. Удовлетворение экстравагантных потребностей, осуществляемых по индивидуальным заказам, возможно только для малых фирм. Найдется немного желающих построить у себя дома небольшой плавательный бассейн или разбить на даче японский сад. Скорее всего, этими вопросами займутся малые фирмы.

Срок жизни малых предприятий более короткий, чем крупных. Причина этого заключается в том, что малые фирмы менее устойчивы в конкурентной борьбе. У малых предприятий, занятых в сфере производства, больше шансов выжить, чем у предприятий розничной торговли. Однако одним из немаловажных факторов выживаемости малых предприятий является уверенность ее создателя в будущем успехе фирмы.

### Это надо запомнить

1. Заниматься предпринимательской деятельностью гражданин может только приобретя статус индивидуально-предпринимателя, а для этого нужно иметь:

- имя;
- место жительства;
- быть правоспособным;
- быть дееспособным.

2. Гражданская (имущественная) правоспособность — это возможность иметь имущественные права и обязанности. В нашей стране она в равной мере признается за всеми гражданами, возникает с момента рождения и прекращается со смертью.

3. Гражданская (имущественная) дееспособность — это способность своими действиями приобретать и осущест-

влять имущественные права, а также исполнять имущественные обязанности. Различают полную дееспособность, неполную дееспособность несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет, неполную дееспособность малолетних в возрасте от 6 до 14 лет. Малолетние в возрасте до 6 лет являются недееспособными. Психически больные являются недееспособными только в том случае, если таковыми их признал суд.

4. Эмансипация, т.е. признание полностью дееспособным, возможна с 16 лет, если гражданин:

- вступил в брак до 18 лет;
- заключил трудовой договор или занимается предпринимательской деятельностью.

5. Предпринимательской деятельностью можно заниматься, достигнув возраста 16 лет.

6. Правовой статус индивидуального предпринимателя возникает с момента государственной регистрации и дает право:

- нанимать работников;
- обращаться за рассмотрением споров в суд;
- в необходимых случаях признать предпринимателя банкротом;
- работать на платной основе;
- передавать имущество по наследству.

7. Малые предприятия способствуют:

- созданию новых рабочих мест;
- внедрению новых товаров и услуг;
- обеспечению потребностей в особых, редких товарах и услугах.

## 7.6. Юридические лица: понятие и виды

Как в людях многие имеют слабость ту же:  
Все кажется в другом ошибкой нам;  
А примешься за дело сам,  
Так напроказишь вдвое хуже.

*И. А. Крылов*

### **Зачем была придумана категория «юридическое лицо».**

Еще в древние времена перед людьми вставало множество проблем, связанных с эффективным использованием своего имущества.



Во-первых, как быть, если нужно заключить крупную сделку, но средств отдельного человека недостаточно, однако известно, что несколько лиц желают объединить свои усилия и средства, чтобы в этой сделке участвовать? Например, три приятеля покупают завод, который приобрести в одиночку каждый из них не может.

Во-вторых, как юридически оформить сделки, совершаемые от имени всех лиц, сложивших капитал? Оформить тот же завод на имя одного приятеля было бы несправедливым.

В-третьих, как можно уменьшить риск утраты своего имущества в случае неудачного ведения общих дел, например если завод окажется убыточным?

Таким образом, еще в Древнем Риме пришли к мысли о том, что некоторой совокупности имущества можно «даровать» жизнь, представив ее в виде отдельного лица (юридического).

Сам термин «юридическое лицо» возник в Средние века для обозначения самостоятельного субъекта, обладавшего имуществом. Тогда ими были монастыри, по долгам которых отвечали не настоятели, заключавшие все договоры, а монастыри в целом. Другими словами, при общности интересов и сложении капиталов нескольких или многих лиц образуется юридическое лицо — новый и самостоятельный участник имущественного оборота.

Поясним это на примере.

Иванов, Петров и Сидоров решили торговать телевизорами. С этой целью они создали юридическое лицо (допустим, общество с ограниченной ответственностью (ООО), назвав его «Альмира»). При образовании ООО «Альмира» его участники (Иванов, Петров и Сидоров) внесли в капитал юридического лица по 100 тыс. руб., которые с момента регистрации фирмы стали его собственностью. Иванов, Петров и Сидоров называются участниками юридического лица. Таким образом, мы видим четыре самостоятельных лица: Петров, Иванов, Сидоров и ООО «Альмира», каждый из которых обладает своим имуществом. Другими словами, образование юридического лица аналогично рождению нового человека, участника имущественного оборота.

**Юридическое лицо — это организация, которая имеет в собственности обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.**

**Признаки юридического лица.** Таких признаков несколько.

1. Прежде всего, юридическое лицо — это *организация*. В организации предприятия участвуют всегда несколько человек. Однако это не формальная совокупность людей, где каждый действует сам по себе. Практически в каждом коллективе есть лидер (формальный или фактический). Когда организуется серьезное дело, порядок играет решающую роль. Это означает, что люди, участвующие в создании юридического лица, определенным образом подчинены друг другу, в данной организации имеются органы управления, структурные подразделения (отделы, бригады, смены и т.п.). И конечно, лидер (руководитель), который может называться по-разному: начальник, директор, заведующий, председатель и т.п.

2. Данная организация *обладает собственным имуществом, обособленным от имущества его участников*. В нашем примере ООО «Альмира» обладает 300 тыс. руб. на праве собственности. Иванов, Петров и Сидоров, внося эти деньги в капитал юридического лица, утратили право собственности на них, а юридическое лицо, наоборот, стало собственником. Вместо права собственности участники общества получают другие права, например право на периодические выплаты (дивиденды), участие в управлении, информацию о состоянии дел в организации и др.

3. Данная организация, обладая собственным имуществом, *выступает от собственного имени*. Прежде всего это выражается в наличии индивидуального наименования юридического лица (ООО «Альмира»). Далее участники юридического лица, его органы (например, генеральный директор), заключая договоры, действуют от имени этой организации и приобретают права и обязанности не для себя, а для юридического лица. Допустим, Сидоров, являющийся генеральным директором ООО «Альмира», от имени общества заключил договор о поставке партии телевизоров. Но покупателем является не гражданин Сидоров, а ООО «Альмира» и платить будет оно. Поступившие телевизоры станут собственностью общества, а не Сидорова. Хотя тот факт, что Иванов, Петров и Сидоров являются участниками юридического лица и могут действовать от его имени, не отрицает, что они могут действовать и как простые граждане, от своего имени. Например, Сидоров может пойти в магазин и купить телевизор.

4. *Юридическое лицо отвечает по долгам своим имуществом.* Допустим, ООО «Альмира» не заплатило за партию телевизоров. В этом случае продавец будет требовать уплаты долга не из индивидуального кармана Иванова, Петрова и Сидорова, а из средств ООО «Альмира». Более того, если средств юридического лица оказывается недостаточно для уплаты долга, имущество участников юридического лица не привлекается для этой цели, за редким исключением. Таким образом, достигается цель ограничения финансового риска участников имущественного оборота. Действуя в рамках юридического лица, Иванов, Петров и Сидоров подвергаются меньшей опасности разорения.

5. *Юридическое лицо может предъявлять иски и выступать ответчиком в суде.* Допустим, если ООО заплатило за телевизоры, но так и не получило их, оно может потребовать возместить убытки через суд. При этом истцом будет ООО, а не граждане Иванов, Петров, Сидоров. Представлять в суде свою фирму может ее генеральный директор Сидоров. Возможно, он не пойдет в суд защищать интересы фирмы самостоятельно, а поручит это сделать Иванову или Петрову либо пригласит юриста. Важно одно, речь идет о защите интересов фирмы «Альмира», а не гражданина Сидорова.

**Виды юридических лиц.** Юридические лица можно классифицировать по нескольким основаниям. Мы рассмотрим один, наиболее значимый: цель создания юридического лица, от которой зависит характер его деятельности.

Различают два вида юридических лиц:

1) *коммерческие* — это организации, преследующие *извлечение прибыли* в качестве основной цели своей деятельности. К ним относятся промышленные, сельскохозяйственные и другие производственные предприятия, предприятия транспорта, бытового обслуживания и другие, оказывающие услуги населению;

2) *некоммерческие* — это организации, *не имеющие извлечение прибыли в качестве основной цели*. В основном это учреждения, финансируемые из госбюджета (школы, больницы, детские сады и др.). Конечно, эти организации не должны ждать дотаций государства, они также могут зарабатывать деньги сами. Допустим, школа может сдавать помещения в аренду, а больница — дополнительно оказывать платные услуги. Эти учреждения могут принимать и благотворительные взносы. Важно, чтобы эти деньги

шли на достижение поставленной перед учреждением цели (учить детей, лечить больных и т.д.).

### **Это надо запомнить**

1. Юридическое лицо образуется тогда, когда люди и капиталы объединяются для организации крупного дела.

2. Юридическое лицо — это организация, которая имеет в собственности обособленное имущество и отвечает этим имуществом по своим обязательствам, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

3. Юридическое лицо имеет пять признаков. Это организация, которая:

- имеет органы управления;
- обладает обособленным имуществом;
- может от собственного имени заключать договоры;
- отвечает по долгам своим имуществом;
- может предъявлять иски и выступать ответчиком

в суде.

4. Юридические лица бывают двух видов: коммерческие и некоммерческие.

5. Коммерческие — это организации, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности.

6. Некоммерческие — это организации, не имеющие извлечение прибыли в качестве основной цели.

## **7.7. Виды коммерческих организаций**

Людам, решившимся действовать, обыкновенно сопутствуют удачи; напротив, они редко бывают у людей, которые только и занимаются тем, что взвешивают и медлят.

*Геродот*

Большинство юридических лиц относятся к числу коммерческих. Это вполне естественно: именно они обеспечивают основные поступления налогов в государственный бюджет, которые тратятся в том числе и на содержание некоммерческих организаций. Согласитесь, обратное соотношение просто невозможно.

Коммерческие юридические лица могут быть разделены на:

- хозяйственные товарищества;
- хозяйственные общества;
- производственные кооперативы;
- унитарные предприятия (государственные и муниципальные).

Кратко охарактеризуем их.

**А. Хозяйственные товарищества.** Товарищества сформировались на основе семейного предпринимательства. Когда возникало желание расширить дело, а материальных средств не было, домовладелец вынужден был привлекать других лиц, которые могли на равных правах с ним вести дело, внося определенную долю материальных средств.

Само слово «товарищество» говорит о многом. Это такая организация, в которой объединившиеся лица личным трудом участвуют в ее работе, а кроме того, между ними существуют лично-доверительные отношения. Это возможно, если круг товарищей является небольшим, как правило, не более 10 человек.

Хозяйственные товарищества имеют две разновидности: полные товарищества; товарищества на вере (коммандитные).

**Полное товарищество (ПТ)** — это товарищество, участники которого занимаются предпринимательской деятельностью от его имени и несут ответственность по обязательствам всем принадлежащим им имуществом.

Полное товарищество — это сравнительно несложная организация (рис. 7.1). Им может быть, например, мастерская по ремонту автомобилей или обуви, ларек или магазинчик, ателье по пошиву одежды и т.д. Вот почему *управление* такой фирмой осуществляется по согласию всех или большинством голосов, хотя может выделяться и лидер.

Прибыли и убытки здесь делятся, как правило, соразмерно внесенным долям капитала.

Главным отличительным признаком полного товарищества является *полная (или неограниченная) ответственность*, которую несут его участники по обязательствам товарищества. Это означает, что, если имущества товарищества не хватило для расчета с клиентами и другими кредиторами, товарищи должны отвечать своим личным имуществом.

**Товарищество на вере (коммандитное товарищество — КТ)** — это такое товарищество, в котором наряду с полными товарищами, т.е. лицами, отвечающими неограниченно и сво-

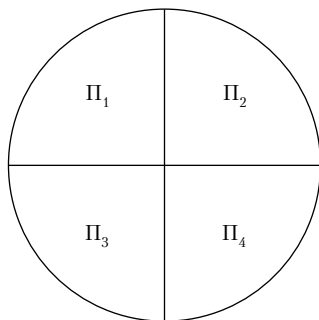


Рис. 7.1. Структура полного товарищества:

$\Pi$  — полные товарищи

**им личным имуществом по долгам товарищества, имеются один или несколько участников — вкладчиков, которые несут риск убытков только в пределах внесенных ими вкладов.**

Для чего существует такая разновидность товарищества? Рассмотрим этот вопрос на примере.

Сосед по подъезду вместе со своими родственниками держит магазинчик. Ваш отец — художник и располагает некоторой суммой свободных денег. Сосед при встрече жалуется на то, что нет средств, чтобы расширить дело, и предлагает вашему отцу стать компаньоном. Отец отвечает, что он был бы рад выгодно вложить деньги, но он, может, и любит рисовать, а в торговле ничего не понимает. Однако решение найдено: ваш отец дает деньги с условием, что прибыль магазина будет начисляться и ему, пропорционально вложенной им доле средств, но участвовать в ведении торговли он не будет. Отец *верит*, что его деньги будут использоваться эффективно, и поэтому решил рискнуть ими.

Вот почему такое объединение лиц называется товариществом на вере (рис. 7.2) или коммандитным товариществом (от лат. *commendare* — «поручать»). Роли в товариществе на вере распределяются следующим образом:

— *полные товарищи* (организаторы дела) ведут предпринимательскую деятельность и решают, что купить, что продать, по какой цене и т.д. Поскольку они принимают принципиальные решения, то и несут ответственность полную, т.е. при недостатке средств товарищества расплачиваются и своим личным имуществом. Возможно, кому-то из них придется продать свою машин, квартиру или мебель, чтобы расплатиться по долгам;

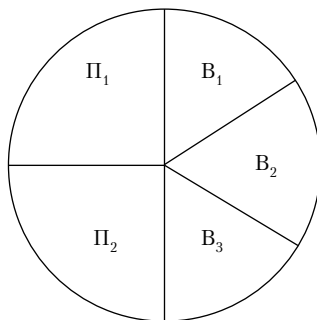


Рис. 7.2. Структура товарищества на вере  
(коммандитного товарищества):

П — полные товарищи; В — вкладчики

— *вкладчики* не могут оспаривать деятельность полных товарищей и вмешиваться в нее, ведь они несут ответственность только в пределах своего вклада и не рискуют остаться без своего имущества. Они могут знакомиться с финансовыми документами товарищества, выйти из него, забрав свой вклад.

**Б. Хозяйственные общества.** Само слово «общества» подразумевает, что эти коммерческие организации объединяют значительный круг людей, а следовательно, капиталов. Поэтому они могут заниматься более серьезным бизнесом.

Хозяйственные общества также имеют две разновидности:

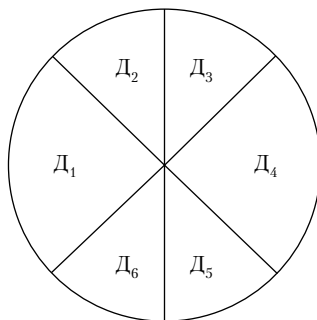
- 1) общества с ограниченной ответственностью;
- 2) акционерные общества.

Нам предстоит выяснить, в чем состоят различия между ними.

**Общество с ограниченной ответственностью (ООО)** — это учрежденное одним или несколькими лицами общество, капитал которого разделен на доли, а его участники несут ответственность только в пределах стоимости своей доли.

В качестве примера ООО можно привести прачечную. Ее владельцы вносят денежные средства кто сколько может и считает нужным. Допустим, 12 человек предоставили каждый по 10 тыс. руб. Далее они должны взять помещение в аренду, приобрести и установить оборудование, дать рекламу. Теперь можно начинать работу либо самим, либо с помощью наемного персонала.

Общество с ограниченной ответственностью имеет следующие особенности (рис. 7.3).



*Рис. 7.3. Структура общества с ограниченной ответственностью:*

Д — доли участников ООО

1. Капитал общества разделен на доли участников, которые могут быть как одинаковыми, так и отличаться по размерам.

2. Участники общества не отвечают по долгам общества своим личным имуществом. В случае неудачного ведения дел его участники рискуют только не получить часть причитающейся им прибыли и утратить вложенную долю капитала.

3. Личное участие его членов в делах необязательно, тогда как в товариществе применение личного труда является правилом.

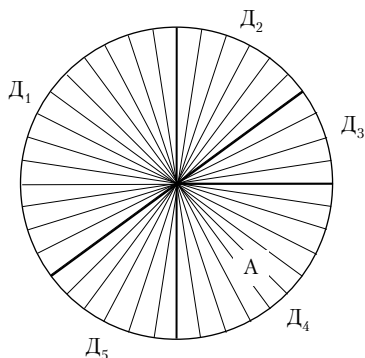
4. Участник общества, намеренный продать свою долю или часть доли в уставном капитале общества третьему лицу, обязан письменно известить об этом остальных участников общества и само общество, которые имеют преимущественное право покупки. Покупка доли выбывающего участника неизвестным лицом могла бы подорвать устойчивость предприятия.

Общество с ограниченной ответственностью используется для ведения бизнеса средних размеров. Чтобы ввести в строй фабрику или завод, более подходящим является акционерное общество (рис. 7.4).

**Акционерное общество (АО)** — это общество, капитал которого разделен на определенное число акций, а его участники (**акционеры**) отвечают по его долгам в пределах принадлежащих им акций.

1. Капитал акционерного общества разделен на равные доли, оформляемые ценными бумагами — акциями. Прак-





**Рис. 7.4. Структура акционерного общества:**

А — акция; Д — доли участников в акциях

тически это выглядит примерно так: создатели акционерного общества вносят каждый свою долю капитала, предположим, участник Х1 — 10 тыс. руб., Х2 — 20 тыс. руб., ... Х15 — 150 тыс. руб., а в итоге собрано 1 млн 200 тыс. руб. Они договариваются, что одна акция будет стоить, допустим, 1 тыс. руб. Теперь в пересчете на акции их капитал будет складываться: Х1 — 10 акций, Х2 — 20 акций, ... Х15 получит 150 акций. Тот факт, что участниками внесен соответствующий капитал, подтверждается выдачей им на руки бумаг — акций. Вот почему участников общества называют *акционерами*.

2. Выход из акционерного общества возможен путем продажи акций.

3. Акционерные общества бывают двух видов: *открытые* (можно продать акции этих обществ, не спрашивая ни у кого согласия) и *закрытые* (акции можно продать, только предложив вначале акционерам этого общества).

4. Акционеры несут риск убытков только в пределах стоимости приобретенных ими акций, но не более. Именно поэтому акционерное общество так привлекательно для многих людей — отсутствует страх разорения.

5. Как правило, акционеров много (иногда несколько тысяч) и они даже не знают друг друга. Всех их объединяет одна цель — получить на свои акции дивиденды (часть прибыли АО). Работу в основном ведет наемный персонал, хотя и работники также могут приобретать акции.

6. Многолюдным коллективом АО (акционерами и работающим персоналом) руководит целая система органов

управления: общее собрание, совет директоров, правление, генеральный директор и др.

**В. Производственный кооператив.** Этот кооператив также называют артелью. Например, кооператив по сбору арбузов, строительству дачных домиков и т.п.

**Производственный кооператив — это объединение граждан для совместной производственной деятельности, основанное на их личном трудовом участии и объединении паевых взносов.**

1. Отношения в кооперативе строятся по принципу равенства. Независимо от того, какой по размерам внесен пай, член кооператива имеет один голос (тогда как в полном товариществе «вес» голоса определяется суммой вклада).

2. Это связано с тем, что кооператив, как правило, организуется для выполнения простых работ. Главное в производственном кооперативе не капитал, а личный труд.

3. Капитал в виде паевых взносов требуется в этом случае минимальный. Он нужен для того, чтобы купить простейшие орудия труда — лопаты, тяпки, мастерки, ведра, носилки для строительных работ.

4. Прибыль распределяется по труду, а не по размеру пая, как в товариществе.

5. Ответственность по долгам кооператива дополнительная и является кратной паю (двух-, пяти-, или десятикратная, в соответствии с уставом).

**Г. Унитарное предприятие.** Имущество рассмотренных выше коммерческих организаций принадлежит многим собственникам (товарищам, вкладчикам, акционерам). Унитарные предприятия имеют одного собственника — государство в лице государственного органа или муниципалитета (местная администрация). Именно эти органы назначают директоров унитарных предприятий и проводят волю государства. Государственными предприятиями, например, являются оборонные заводы, почты, телеграфы. Местной администрации принадлежат многие булочные, газо- и водо- теплоснабженческие предприятия и др.

### Это надо запомнить

1. Видами коммерческих организаций являются:
  - хозяйственные товарищества;
  - хозяйственные общества;
  - производственные кооперативы;

— унитарные предприятия (государственные и муниципальные).

2. Полное товарищество — это товарищество, участники которого занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и несут ответственность по обязательствам всем принадлежащим им имуществом.

3. Товарищество на вере (коммандитное товарищество) — это такое товарищество, в котором наряду с полными товарищами, т.е. лицами, отвечающими неограниченно и своим личным имуществом по долгам товарищества, имеются один или несколько участников — вкладчиков, которые несут риск убытков только в пределах внесенных ими вкладов.

4. Общество с ограниченной ответственностью (ООО) — это учрежденное одним или несколькими лицами общество, капитал которого разделен на доли, а его участники несут ответственность только в пределах стоимости своей доли.

5. Акционерное общество (АО) — это общество, капитал которого разделен на определенное число акций, а его участники (акционеры) отвечают по его долгам в пределах стоимости принадлежащих им акций.

6. Производственный кооператив — это объединение граждан для совместной производственной деятельности, основанное на их личном трудовом участии и объединении паевых взносов.

7. Унитарное предприятие — это предприятие, собственником которого является государство или муниципалитет (местная администрация).

## **7.8. Создание, реорганизация и ликвидация коммерческих организаций**

Большое множество простых умов  
Живет постройкой карточных домов,  
Хотя при жизни даже самый стойкий  
Доводит редко до конца постройку.

*И. Гете*

**Создание предпринимательских организаций.** Это сложный и ответственный период их жизни, состоящий из двух стадий.

1. *Подготовка документов*, включающих в себя учредительный договор (т.е. договор между создателями или учредителями данного предприятия) и учредительный документ — устав. В этих документах должны быть указаны:

- наименование юридического лица;
- место его нахождения;
- порядок управления его деятельностью;
- порядок и условия распределения прибыли и убытков;
- другие данные.

2. *Регистрация в государственных органах*. Ее цель — устранить возможные нарушения законодательства при создании предприятий и определить нового налогоплательщика.

Индивидуальные предприниматели регистрируются в налоговых органах.

Что для этого нужно сделать? Написать заявление, оплатить регистрационный сбор (его размер не превышает минимальной месячной оплаты труда) и лично или по почте ценным письмом направить в налоговый орган. Спустя пятидневный срок с момента получения указанных документов заявителю выдается свидетельство о регистрации в качестве предпринимателя. Если человек занимается предпринимательской деятельностью без регистрации, все доходы от такой деятельности могут быть взысканы в пользу государства.

С юридическими лицами дела обстоят несколько сложнее. Их регистрируют налоговые органы, помимо заявления и учредительных документов, им необходимо документально подтвердить адрес, наличие капитала, заплатить более высокую пошлину, открыть банковский счет и др. Документы также можно принести в налоговый орган либо отправить по почте. Сроки регистрации те же. Регистрация не является очень сложной процедурой, однако на практике часто можно встретиться с неоправданными или даже незаконными препятствиями.

Разумеется, орган, зарегистрировавший предприятие, обязан сообщить об этом в государственные внебюджетные фонды.

Когда могут отказать в регистрации? Основное положение — неправильное составление документов. Но ошибки можно исправить. В любом случае отказ в регистрации можно обжаловать в арбитражный суд.

**Реорганизация предпринимательских организаций.**

Существует множество способов реорганизации предприятий:

- слияние;
- присоединение;
- разделение;
- выделение;
- преобразование.

Любая реорганизация предприятий в принципе не должна пугать клиентов и контрагентов. Особенность любой реорганизации заключается в следующем: *все обязательства преобразованных предприятий не ликвидируются, а переходят к новым (преобразованным) предприятиям*. Допустим, вы сдали дорогую дубленку в химчистку, а потом узнали, что теперь у предприятия новый хозяин: химчистка приватизирована и превратилась из государственного предприятия в частное. Дубленку вы получите от нового собственника. Или туристическое агентство, с которым вы заключили договор, разделилось на два: первое стало обслуживать европейское, а второе — азиатское направление. Вы ездили по туристической путевке в Финляндию, но имеете претензии по обслуживанию. Их надо предъявлять первому туристическому агентству.

Ничего предосудительного в реорганизации нет. Закон требует только одного — уведомить об этом своих контрагентов, которые, если сочтут нужным, могут потребовать прекращения ранее заключенных договоров и, если есть убытки, возместить их.

**Ликвидация предпринимательских организаций.** Как правило, этот процесс является болезненным. В этом случае права и обязанности ликвидируемой организации никому не переходят. Предприятие выбывает из числа участников рыночных отношений. Существуют два порядка (способа) ликвидации предприятий.

1. *Добровольный порядок.* В этом случае решение о ликвидации принимают учредители предприятия либо орган управления, например общее собрание акционеров. Как правило, здесь все относительно просто и, главное, — меньше конфликтов. Важно, чтобы добровольная ликвидация не прикрывала противоправные намерения. Например, вновь созданная туристическая фирма заключила множество договоров на туристические поездки в зарубежные страны, а потом вдруг заявляет о своей ликвидации. Денег

на банковском счете нет, а из имущества — только два стола, два стула и печатная машинка. Отвечать по долгам нечем. В такой ситуации придется разбираться правоохранительным органам.

2. *Принудительный порядок.* Осуществляется по решению суда. За что возможно его применение? Гражданский кодекс РФ устанавливает следующие случаи:

- осуществление деятельности без регистрации;
- осуществление деятельности, запрещенной законом (например, лечение онкологических больных);
- неоднократное и грубое нарушение закона (например, торговля без сертификатов качества товаров или без лицензии).

Особый повод к ликвидации связан с банкротством (см. 7.9).

### **Это надо запомнить**

1. Чтобы создать предприятие, необходимо:
  - подготовить документы (учредительный договор и устав);
  - зарегистрировать его в налоговых органах.
2. Регистрация предприятий осуществляется налоговыми органами в пятидневный срок с момента поступления документов.
3. Существуют следующие способы реорганизации предприятий:
  - слияние;
  - присоединение;
  - разделение;
  - выделение;
  - преобразование.
4. Все обязательства преобразованных предприятий не ликвидируются, а переходят к новым (преобразованным) предприятиям.
5. Ликвидация предприятий может происходить двумя способами: добровольно и принудительно.
6. В принудительном порядке ликвидировать предприятие можно, если оно:
  - осуществляет свою деятельность без регистрации;
  - осуществляет деятельность, запрещенную законом;
  - неоднократно и грубо нарушило закон;
  - обанкротилось.

## 7.9. Несостоятельность (банкротство) предпринимателей

За малый грех не попрекай жестоко  
И смертный суд не выноси до срока.

*А. Навои*

**Понятие несостоятельности (банкротства).** Несостоятельность, банкротство, неплатежеспособность — явления одного порядка. Коротко их суть состоит в том, что предприниматель оказывается не в состоянии выполнить свои обязательства перед гражданами, организациями, связанными с ним деловыми отношениями.

Банкротство — неизбежный спутник рынка. Оно встречалось уже во времена зарождения рыночных отношений. Было давно замечено, что банкротство препятствует нормальному развитию экономики, нарушает стабильность страны, создает опасность бунтов и других форм неповиновения, в частности порождает самосуды над неудавшимися предпринимателями. Вот почему с самых первых шагов активную роль в этом вопросе стало играть государство.

Правда, сначала и само государство не отличалось гуманностью. Так, например, в древности римский Закон XII таблиц закрепил право кредиторов разрубить на части тело несостоявшегося должника, средневековые германские законы призывали к немедленной казни этих должников. Законы Франции повелевали применять к банкротам телесные наказания, надевать на них ошейники и привязывать к позорному столбу. В Древней Руси поступали мягче: «Русская правда» — старейший источник права — вводила такую санкцию: «бегство в чужую землю», имущество должника распродалось и распределялось между кредиторами. Уже тогда вводилась очередность возмещения долгов: первым по очереди был князь, за ним — иностранные купцы, а последними — местные жители.

Федеральный закон от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» дает банкротству следующее определение.

**Несостоятельность (банкротство)** — это признанная арбитражным судом неспособность должника удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по оплате обязательных платежей в течение трех месяцев с момента их предъявления.

Итак, **три месяца** — таков срок «терпения» кредиторов признается законом предельным.

**Причины банкротства.** Еще дореволюционное российское законодательство различало три вида банкротства, которое происходило от:

- несчастья (например, пожар в торговой лавке);
- небрежности и пороков (например, торговец не следил за движением товаров, кассой, проявил халатность при хранении товаров);

- подлога (например, умышленное объявление о своем банкротстве с целью отказа от требований кредиторов).

Причины банкротства могут быть самыми разными. Рассмотрим только наиболее распространенные.

1. Неумение предпринимателя вести дело из-за отсутствия опыта, а может быть, из-за лени. Плохое знание потребностей рынка, неудачный выбор производимой продукции приводят к тому, что выпущенный товар никому не нужен и остается на складе.

2. Плохие организаторские способности. Бывает так, что и предпринимательская идея хороша, и необходимые материалы имеются, но наладить эффективное производство не получается. Отсюда непомерные издержки производства, высокая себестоимость изделий и опять-таки по дорогой цене их никто не покупает.

3. Несостоятельность партнеров, с которыми приходится иметь дело. Банки «лопаются», переданные покупателям товары не оплачиваются, а изготовленные не выкупаются. В подобной ситуации может оказаться даже самый рачительный и расчетливый хозяин и будет вынужден пополнить ряды банкротов.

Банкротство встречается во всех странах, даже в таких высокоразвитых, как США. В России процесс банкротства на практике еще пока не до конца отлажен. Рассмотрим основные положения Закона о банкротстве.

**Банкротство индивидуальных предпринимателей.** Несмотря на то что и масштабы деятельности, и круг людей, связанных с индивидуальным бизнесом, невелик, банкротство индивидуального предпринимателя также болезненно. Покупателю все равно, где он приобретет дубленку — у индивидуального предпринимателя, торговавшего в палатке на рынке, или в крупном магазине. Ему нужно взыскать деньги за некачественный товар, и все. И если продавец признается банкротом, покупатель будет опечален независимо от того, кто он.



Индивидуальный предприниматель признается банкротом, если:

- 1) он не в состоянии удовлетворить требования кредиторов;
- 2) прошло уже три месяца с момента предъявления требования кредиторов;
- 3) сумма обязательств превысила стоимость принадлежащего ему имущества;
- 4) арбитражный суд вынес решение о признании индивидуального предпринимателя банкротом.

С этого момента государственная регистрация в качестве индивидуального предпринимателя утрачивает силу. После этого судебным приставом организуется продажа имущества индивидуального предпринимателя. Далее начинается выплата долгов в порядке следующей очередности: зарплата наемным работникам (если они имеются), налоги и другие платежи в бюджет, долги кредиторам.

Но признание индивидуального предпринимателя банкротом не означает, что больше он никогда не сможет заниматься бизнесом. Да, возможно, он совершил ошибку, но на ошибках учатся. Согласно закону бывший предприниматель может осмыслить совершенные промахи в течение одного года. После истечения этого срока он может быть зарегистрирован вновь, если решит создать дело.

**Порядок признания банкротами коммерческих организаций.** В этом случае ситуация гораздо сложнее по понятным причинам: на предприятии могут трудиться сотни и тысячи людей, и в случае его банкротства они останутся без работы. Кроме того, некоторые коммерческие организации имеют такой масштаб деятельности, что банкротство одной из них иногда может парализовать всю страну. Представьте, что значит признать банкротом такую организацию, как «Газпром»? Вот почему признание банкротом возможно только при строгом соблюдении сложного порядка, включающего в себя несколько стадий.

**Первая стадия: наблюдение.** Вводится по решению арбитражного суда после подачи заявления о признании предприятия банкротом. Такое заявление могут подать сами должники, конкурсные кредиторы, налоговая инспекция и др.

Цель наблюдения одна — *изучить все финансовые дела на предприятии, сохранить его имущество и помочь арбитражному суду принять правильное решение по заявлению.* Для наблюдения специально назначается *арбитражный*

*управляющий* — человек независимый, обладающий специальными знаниями в области предпринимательства.

**Вторая стадия: внешнее управление.** Оно вводится по решению арбитражного суда, если, по мнению арбитражного управляющего, есть еще реальные возможности поправить дела предприятия. Целью внешнего управления является восстановление платежеспособности предприятия. Для этой цели арбитражный суд назначает теперь внешнего управляющего, который отстраняет прежнего директора предприятия и сам ведет все дела.

Внешнее управление назначается на срок до 18 месяцев, а при необходимости срок может быть продлен еще на шесть месяцев. Срок не маленький, и, если надежды на улучшение не были беспочвенными, он дает возможность восстановить платежеспособность предприятия.

**Третья стадия: конкурсное производство.** Начинается тогда, когда надежды на улучшение дел не оправдались, и арбитражный суд вынужден вынести решение о признании предприятия банкротом.

Вот тут-то и начинают накаляться страсти. Денег у обанкротившегося предприятия мало, продажа его имущества если и пополнит их количество, то все равно не даст возможности покрыть долги полностью. Кредиторы волнуются: хватит ли этих денег для возврата их долгов или нет. Чтобы дело не приняло неуправляемый оборот, назначается конкурсный управляющий.

Цель конкурсного производства — соразмерное удовлетворение требований кредиторов.

Срок для достижения этой цели составляет шесть месяцев. Может быть увеличен еще на шесть месяцев. За этот срок необходимо выявить все имущество предприятия-должника и организовать его продажу. Потом следует выявить все претензии к предприятию-должнику и распределить кредиторов по очередям на возмещение долгов.

Очередность выплат долгов следующая:

- заработная плата работникам обанкротившегося предприятия;
- выплаты в бюджет (налоги, пенсионные отчисления и др.);
- долги кредиторов.

Конкурсное производство оканчивается тогда, когда арбитражный суд утверждает отчет конкурсного управляющего.

Закон дает возможность на любой стадии процедуры банкротства заключить в письменной форме **мировое соглашение**

между должником и кредиторами, утверждаемое арбитражным судом, и тогда процедура банкротства прекращается.

Как мы успели убедиться, ни общество, ни государство не заинтересованы в том, чтобы предприниматели заканчивали свою деятельность банкротами. Факты банкротства нарушают ритм хозяйственной жизни, провоцируют социальную и политическую нестабильность, снижают престиж России и отпугивают иностранных партнеров. Процедура банкротства является такой сложной для того, чтобы не доводить дело до суда и, по возможности, решить этот сложный вопрос иным образом.

### **Это надо запомнить**

1. Несостоятельность (банкротство) — это признанная арбитражным судом неспособность удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по оплате обязательных платежей.

2. Процедура банкротства может быть начата спустя три месяца с момента предъявления долгов к уплате.

3. Причинами банкротства могут быть:

- отсутствие опыта;
- лень;
- плохие организаторские способности;
- банкротство партнеров по бизнесу;
- другие.

4. Индивидуальный предприниматель является банкротом, если:

- он не с состоянием удовлетворить требования кредиторов;
- прошло уже три месяца, когда требования кредиторов были к нему предъявлены;
- сумма обязательств превысила стоимость принадлежащего ему имущества;
- арбитражный суд вынес решение о признании индивидуального предпринимателя банкротом.

5. Процедура банкротства коммерческих организаций включает в себя три стадии:

- наблюдение;
- внешнее управление;
- конкурсное производство.

6. На любой стадии процедуры банкротства возможно заключение мирового соглашения между должником и кредиторами в письменной форме.

# Глава 8

## ДОГОВОРЫ

### 8.1. Понятие договора

Императрицу Екатерину II один иностранный посол как-то спросил: «Как Вы, Ваше Величество, добиваетесь того, что Ваши непослушные дворяне Вас всегда слушаются?»

«Я никогда не заставляю их делать то, что им не выгодно», — ответила государыня.

**Понятие обязательства.** Как вы уже знаете, право собственности существует в рамках правоотношения собственности, т.е. связи субъектов посредством прав и обязанностей. В правоотношении собственности праву собственника по своему усмотрению владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом соответствует обязанность всех и каждого не препятствовать тому в осуществлении его правомочий. Как видим, в правоотношении собственности собственнику противостоит неопределенный круг лиц, главной задачей которых является воздержание от нарушения прав собственника.

Однако для осуществления своего права собственнику зачастую приходится вступать в отношения с конкретными людьми. Действительно, одно дело, когда он использует имущество для своих целей, другое — когда ему необходимо его продать, подарить или сдать в аренду. В этих случаях собственник имеет дело с конкретными субъектами. Он связан с ними и посредством прав и обязанностей (т.е. правоотношения), однако у его контрагентов на этот раз задача

более сложна и определенная: не воздержание от нарушений права собственности, а совершение активных действий, например уплата покупной цены за приобретаемое имущество, возмещение собственнику убытков, причиненных нарушением права собственности, и т.п.

Такое правоотношение, в котором участвуют конкретные субъекты, обязанностями которых, как правило, является совершение активных действий, называется обязательством.

**Обязательство — это гражданское правоотношение, в силу которого 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.**

Таким образом, суть обязательства состоит в обязанности конкретного лица к определенному поведению.

**Содержание обязательства** складывается из прав требования и обязанностей (долгов). Соответственно, управомоченное лицо называется **кредитором** (от лат. *credo* — «верю»), а обязанное лицо — **должником**.

**Обязательства возникают** из оснований (т.е. юридических фактов), предусмотренных законом, а также из действий граждан и юридических лиц, которые хотя и не предусмотрены законом, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности.

1. Наиболее распространенным основанием возникновения обязательства является **договор**.

2. Некоторые обязательства возникают:

— 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;

— 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;
- вследствие других событий, поступков и действий,

с которыми закон связывает возникновение гражданских прав и обязанностей.

**Понятие договора.** Роль государства в регулировании имущественных отношений между частными лицами сводится к установлению такого правового режима, который исключал бы злоупотребление правами и гарантировал защиту интересов всех собственников. Поэтому не воля государства, а воля собственника, как правило, играет решающую роль в имущественном обороте. Воля частных лиц по распоряжению имуществом, как правило, выражается с помощью договора, который, соответственно, является главным средством установления обязательства. Подавляющее число обязательств возникают именно из договора.

**Договор — это соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.**

Важно понимать, что договором принято называть не документ, в котором записаны условия, а само соглашение, которое может быть и не облечено в письменную форму.

Договор как соглашение выполняет следующие функции.

Во-первых, **договор является юридическим фактом.** После заключения договора между его сторонами возникает (изменяется, прекращается) обязательственное правоотношение. Заключение договора — сигнал для государства, что между сторонами возникла правовая связь, т.е. связь посредством прав и обязанностей, которые могут быть защищены в суде, а к виновной стороне применены меры гражданской ответственности. Однако функции договора не сводятся к выполнению роли юридического факта, т.е. своеобразного «включателя — выключателя» правоотношения.

Во-вторых, **договор является регулятором поведения его участников, с помощью договора определяется само содержание правоотношения,** т.е. тот каждый раз уникальный набор прав и обязанностей сторон договора. Другими словами, с помощью договора стороны сами определяют, что каждая из них должна сделать. Именно поэтому договор справедливо называют «законом для двоих».

В связи с этим возникает вопрос, как положения договора соотносятся с нормами законодательства о договорах, особенно с нормами о конкретных видах договоров (напри-

мер, о договоре купли-продажи, дарения и т.д.), где также определяются права и обязанности сторон.

Как вы знаете, нормы гражданского права делятся на императивные и диспозитивные. Императивные нормы применяются независимо от воли сторон, т.е. в любом случае. С помощью таких норм государство защищает наиболее значимые интересы, предотвращает наиболее серьезные злоупотребления. С помощью императивных норм закрепляется, например, порядок заключения договоров, устанавливаются наиболее важные права и обязанности сторон. Такие нормы права применяются независимо от того, что зафиксировано в договоре.

Диспозитивные нормы права подлежат применению в том случае, если стороны не договорились об ином. Они представляют собой запасной вариант регулирования поведения субъектов на случай, если те по каким-то причинам не определяют его в договоре сами. Таким образом, положения договора имеют приоритет над диспозитивными нормами.

Основным принципом договорного права (подотрасли гражданского права) является **принцип свободы договора**. Данный принцип воплощает в себе три правила.

1. Граждане и юридические лица не могут принуждаться к заключению договора, напротив, они вступают в договорные отношения по своему усмотрению, по своей воле. Насилие и принуждение, приведшие к заключению договора, являются основанием для признания его недействительным.

2. Законодательство РФ (прежде всего Гражданский кодекс РФ) предусматривает и регулирует разнообразные договоры: купли-продажи, мены, дарения, подряда и т.д. Закон, предусматривая определенные виды договоров, разрешает гражданам и юридическим лицам заключать любые, в том числе и не предусмотренные законодательством, договоры. Главное, чтобы они не противоречили законодательству, не нарушали прав и законных интересов граждан, юридических лиц, государства.

3. При заключении договора его участники свободны в определении любых условий договора, естественно, с учетом императивных норм права.

**Содержание договора — это совокупность его условий, определяющих конкретные права и обязанности его сторон, требования к порядку и срокам их осуществле-**

**ния. Технически условия договора чаще всего излагаются в виде пунктов.**

Существует несколько разновидностей условий договора.

1. *Существенные условия договора* — это такие условия, достижение соглашения по которым необходимо для признания договора заключенным. К существенным условиям относятся:

а) предмет договора. Условие о предмете договора охватывает ряд показателей, характеризующих, собственно, то, по поводу чего заключен договор. Как правило, это наименование (вид) товара, работы, услуги, а также их количество, а иногда и другие условия. Иными словами, условие о предмете договора указывает на то основное, что, собственно, стороны должны сделать в соответствии с договором. Если в договоре отсутствует условие о предмете, он становится беспредметным, т.е. договором ни о чем.

Предметом договора купли-продажи является, например, передача права собственности на определенное в договоре имущество, договора имущественного найма — временная передача нанимателю права владения и пользования конкретным имуществом, договора подряда — выполнение определенной в договоре работы;

б) условия, названные в нормах закона, относящихся к конкретным видам договоров, в качестве существенных или необходимых;

в) условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Договор считается заключенным, если между сторонами в требуемой форме достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

2. *Предписываемые условия* — это такие условия, необходимость включения которых в текст договора предусмотрена законодательством, однако, в отличие от существенных условий, невключение в текст договора предписываемых условий не влечет признания договора незаключенным. Указывая на необходимость включения в текст договора таких условий, закон ставит задачей достичь хотя бы минимальной определенности взаимоотношений сторон договора, отсутствие которой неизбежно затруднит исполнение обязательств.

3. *Инициативные условия* — это такие условия, которые хотя и не упоминаются в законодательстве о договорах дан-



ного вида, но включаются в текст договора по инициативе сторон. Инициативные условия договора не должны противоречить закону.

**Форма договора.** Договор может быть заключен в *устной* и *письменной форме*. Иногда также требуется *нотариальное удостоверение договора и его регистрация в государственных органах*.

Любой договор, для которого закон не требует письменной формы, может быть заключен устно. Например, если два человека договорились поменяться ботинками или свитерами и тут же это сделали, никакого письменного договора не требуется. Однако для того, чтобы в будущем застраховать себя от возможных споров и претензий, желательно иметь доказательства такого договора, например заключить соглашение в присутствии свидетелей.

В письменной форме должны заключаться договоры с участием юридических лиц, договоры на крупные суммы (в 10 раз превышающие минимальный размер оплаты труда), а также в других случаях, когда кто-либо из сторон договора настаивает на письменной форме. Несоблюдение письменной формы, как правило, не влечет автоматически недействительности договора, однако при возникновении спора в суде для обоснования своих требований стороны лишаются права использовать свидетельские показания в качестве доказательств по делу. В некоторых случаях, прямо указанных в законе, несоблюдение письменной формы влечет ничтожность договора.

Несоблюдение нотариальной формы или отсутствие государственной регистрации договора влечет их недействительность.

**Недействительность договоров.** Договор считается действительным, т.е. порождающим юридические последствия (права и обязанности сторон), если достигнуто соглашение сторон (т.е. были согласованы воли) и при этом выполнены все императивные требования закона.

В противном случае действительность договора ставится под сомнение. В зависимости от допущенных нарушений договор может быть недействителен с момента заключения (*ничтожный договор*), а может стать недействительным в силу признания его таковым судом (*оспоримый договор*). Такой договор порождает правовые последствия (действует) до тех пор, пока по иску заинтересованного лица суд не признает его недействительным.

**Ничтожные договоры.** Не порождают никаких правовых последствий (недействительны с момента заключения, ничтожны) следующие договоры.

1. Договор, не соответствующий требованию закона или иных правовых актов.

2. Договор, заключенный с целью, заведомо противной основам правопорядка и нравственности. В этом случае все полученное по сделке взыскивается в доход государства (Российской Федерации).

3. Притворный договор, т.е. договор, заключенный для того, чтобы прикрыть заключение другого договора. Так, например, продавая дом, для того, чтобы платить меньший размер пошлины, в договоре указывают заниженную цену, а разницу оформляют договором займа. Договор займа в этом случае «прикрывает» договор купли-продажи.

4. Договор, заключенный полностью недееспособным лицом либо малолетним (несовершеннолетним в возрасте до 14 лет).

**Оспоримые договоры.** Суд может признать недействительными следующие категории договоров.

1. Договор, заключенный несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет без согласия попечителя, когда такое согласие требуется в соответствии с законом. Иск в суд может предъявить только попечитель.

2. Договор, заключенный гражданином в состоянии, когда он не понимал значения своих действий и мог руководить ими по иску этого гражданина. Например, договор был заключен в состоянии алкогольного опьянения.

3. Договор, совершенный под влиянием существенного заблуждения (например, по поводу природы договора и др.).

4. Договор, заключенный под влиянием обмана, насилия, угрозы, а также договор, который лицо было вынуждено заключить вследствие стечения тяжелых обстоятельств на крайне невыгодных для себя условиях (кабальная сделка). Например, гражданин был пойман бандитами и был вынужден подписать договор о продаже квартиры за бесценок.

5. Некоторые другие виды договоров.

### Это надо запомнить

1. Обязательство — это гражданское правоотношение, в силу которого 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. Содержание обязательства складывается из прав требования и обязанностей участников обязательства.

3. Уполномоченное в обязательстве лицо называется кредитором, а обязанное — должником.

4. Договор — это соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

5. Основными функциями договора является выполнение роли юридического факта и правового регулятора поведения участников договора.

6. Основным принципом договорного права является принцип свободы договора.

7. Условия договора, составляющие его содержание, подразделяются на существенные, предписываемые и инициативные.

8. Недействительные договоры могут быть ничтожными или оспоримыми.

## 8.2. Виды договоров

Покупай не то, что нужно, а то, что необходимо.

*М. Катон*

**Классификация договоров.** Собственник имеет право по своему усмотрению владеть, пользоваться и распоряжаться своим имуществом. Многие варианты использования имущества требуют заключения договоров с третьими лицами. Однако если собственник может делать со своим имуществом все, что ему угодно, значит, и государство не должно ограничивать его свободу заключать договоры, как предусмотренные законодательством, так и не предусмотренные. Главное, чтобы условия этих договоров не противоречили законодательству.

Равным образом закон допускает заключение договоров, в которых содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами. При этом практически не имеет значения то, как стороны назовут данный договор, важно, что он представляет собой по сути. В соответствии с его природой к нему будут приме-

няться правила тех или иных договоров, предусмотренных законодательством.

Нормативно-правовыми актами предусмотрены только те виды договоров, которые встречаются наиболее часто и которые составляют гражданский оборот. Поэтому, чтобы обеспечить стабильность имущественного оборота, законодатель предусмотрел некоторые границы поведения участников в этой сфере, создал гарантии интересов контрагентов, что позволило в некоторой мере сузить возможности злоупотребления правами и обязанностями.

Предусмотренные Гражданским кодексом РФ договоры можно разделить на следующие виды.

1. *Возмездные и безвозмездные.* Договор, по которому сторона должна получить плату либо иное встречное предоставление за исполнение своих обязанностей, является возмездным (купля-продажа, аренда, подряд и др.). Безвозмездным признается договор, по которому одна сторона обязуется предоставить что-либо другой стороне без получения от нее платы или иного встречного предоставления (например, договор дарения).

2. *Односторонние и взаимные.* В односторонних договорах один из участников обладает только правами, а другой — обязанностями (например, после заключения договора займа одна сторона (займодавец) имеет только право требовать возврата долга, а другая (заемщик) только несет обязанность его возвратить). Во взаимных договорах каждая сторона имеет и права, и обязанности (например, в договоре купли-продажи продавец обязан передать вещь в собственность и имеет право на получение денежной суммы, а получатель обязан уплатить покупную цену и имеет право требования передачи вещи).

3. Существует также особая разновидность договоров — *предварительный договор*, т.е. договор, согласно которому стороны обязуются в будущем заключить основной договор о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг на условиях, предусмотренных предварительным договором. Если впоследствии одна из сторон будет уклоняться от заключения основного договора, другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор.

4. В зависимости от правовой цели договора, т.е. от того ближайшего правового результата, на который он направлен, все гражданско-правовые договоры можно разделить на следующие категории (рис. 8.1):



Рис. 8.1. Система гражданско-правовых договоров

— *договоры по передаче имущества в собственность* (купля-продажа, мена, дарение и др.). Заключая договоры данной категории, собственник, осуществляя правомочие распоряжения имуществом, отказывается от права собственности в пользу своего контрагента;

— *договоры по передаче имущества в пользование* (имущественный найм (аренда), найм жилых помещений, безвозмездное пользование). Вступая в договорные отношения данного типа, собственник имущества, не отказываясь от самого права собственности, временно передает другому лицу правомочие владения и пользования имуществом;

— *договоры по производству работ* (договор подряда). Суть подрядных отношений заключается в выполнении одним лицом (подрядчиком) определенных работ для другого лица (заказчика) с передачей последнему материального результата работ;

— *договоры по реализации результатов творческой деятельности* (выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ, лицензионный договор, договор о передаче информации, авторский договор). Договоры данной категории предназначены для регулирования передачи исключительных прав на результаты творческой деятельности, т.е. то, что часто именуется «интеллектуальной собственностью»;

— *договоры оказания услуг* (перевозка, страхование, хранение, поручение и др.). Данная группа договоров, являясь наиболее многочисленной, предназначена для урегулирования выполнения таких работ, результат которых носит нематериальный характер, т.е. услуг. Действительно, ни перевозка, ни страхование, ни действия доверенного лица по договору поручения, ни хранение имущества, ни оказание любой другой услуги не выражается в создании нового материального объекта либо в его физическом преобразовании. В лучшем случае это его перемещение в пространстве либо сохранение его прежних свойств;

— *договоры по совместной деятельности* (простое товарищество, учредительный договор). Договоры данной категории предназначены для урегулирования отношений сторон в процессе осуществления совместной деятельности, например деятельности по созданию юридического лица.

Рассмотрим наиболее часто используемые договоры более подробно.

**Договор купли-продажи.** По договору купли-продажи одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену). Как видим, данный договор является возмездным и взаимным. Каждая сторона договора обладает и правами, и обязанностями, за исполнение которых она должна получить встречное предоставление от другой стороны. Право собственности на передаваемое имущество переходит к покупателю, как правило, в момент передачи товара покупателю. Поэтому, если купленная вами в магазине ваза была разбита продавцом, вы можете потребовать предоставления вам такой же вазы либо возврата уплаченной суммы. Если ваза выпала из ваших рук после того, как вам ее вручили, все убытки вам придется взять на себя. В Гражданском кодексе РФ выделяются несколько **разновидностей купли-продажи**, отличающихся друг от друга достаточным своеобразием и особенностями правового режима: *розничная купля-продажа* (в данном договоре участвует покупатель, приобретающий товар для личного, семейного или домашнего использования, и продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность (как правило, магазин)); *поставка* (в договоре с обеих сторон участвуют предприниматели, а товар закупается для использования в предпринимательской деятельности); *поставка товаров для государственных нужд*; *контрактация* (купля-продажа сельскохозяйственной продукции); *энергоснабжение*; *продажа недвижимости*; *продажа предприятия*.

**Договор мены** — договор, по которому каждая из сторон обязуется передать в собственность второй стороне один товар в обмен на другой. К договору мены применяются большинство правил, предусмотренных законодательством для купли-продажи, за исключением тех, которые противоречат существу договора мены (например, правила о цене). Каждая из сторон признается продавцом товара, который она обязуется передать, и покупателем товара, который она обязуется принять в обмен.

**Договор дарения** — такой договор, по которому одна сторона (даритель) безвозмездно передает или обязуется передать при своей жизни другой стороне (одаряемому) вещь в собственность либо имущественное право либо освобождает или обязуется освободить при своей

жизни от имущественной обязанности перед собой или перед третьим лицом.

Важно понимать, что дарение является безвозмездным договором, поэтому при наличии встречной передачи вещи или права либо встречного обязательства такой договор признается не дарением, а, например, куплей-продажей, и к нему применяются соответствующие правовые нормы.

Объектом договора дарения может быть как вещь, так и имущественное право (например, право проживания в доме), а также имущественная обязанность, от которой даритель освобождает одаряемого.

Обычно договор дарения исполняется в момент его совершения. Однако в соответствии с законодательством возможно и обещание дарения, которое при соблюдении некоторых условий также признается договором дарения. К их числу относится требование к форме такого договора: обещание дарения должно быть совершено в письменной форме.

Интересно отметить, что в некоторых случаях даритель вправе отменить дарение. Это возможно, когда одаряемый совершил покушение на дарителя, кого-либо из членов его семьи или близких родственников либо умышленно причинил дарителю телесные повреждения. Кроме того, даритель вправе потребовать отмены дарения, если обращение одаряемого с подаренной вещью, представляющей для дарителя большую неимущественную ценность, создает угрозу ее безвозвратной утраты. В случае отмены дарения одаряемый обязан возвратить полученную вещь.

**Договор аренды (имущественного найма)** — такой договор, по которому одна сторона (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование либо во временное пользование. Плоды, продукция и доходы, полученные арендатором в результате использования арендованного имущества, становятся его собственностью.

Договор аренды регулирует временную передачу правомочия владения и пользования, а иногда — только правомочия пользования (например, когда собственник библиотеки разрешает кому-либо приходить к нему домой и читать книги).

Договор аренды является возмездным. В аренду могут быть переданы только непотребляемые индивидуально-определенные вещи.



В соответствии с Гражданским кодексом РФ разновидностями договора аренды признаны договор проката, аренды транспортных средств, зданий и сооружений, предприятия. Для каждого из них установлены особые нормы.

По **договору подряда** одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

Результатом выполненных по договору подряда работ обязательно является материальный объект, например построенный или отремонтированный дом, сшитый костюм, уложенный асфальт и т.п. Это отличает договор подряда от договоров по оказанию услуг, результат которых не имеет материального характера.

Договор подряда необходимо четко отличать и от трудового договора, заключаемого между работником и администрацией предприятия. Предметом регулирования трудового договора является не столько результат работы (о нем, как правило, в трудовом договоре ничего не сказано), столько сам процесс. Именно поэтому основное содержание трудового договора составляет перечисление трудовых функций работника. Поэтому по трудовому договору оплачивается не результат работы, а сама работа, причем в большинстве случаев — независимо от результата.

По **договору перевозки** перевозчик обязуется доставить вверенный ему отправителем груз (договор перевозки груза) либо пассажира и его багаж (договор перевозки пассажира) в пункт назначения, а отправитель груза, пассажир обязуются уплатить установленную плату за перевозку или проезд.

Данный договор относится к категории договоров об оказании услуг (результат носит нематериальный характер — перемещение вещи или человека), является возмездным.

По **договору займа** одна сторона (займодавец) передает в собственность другой стороне (заемщику) деньги или другие вещи, определенные родовыми признаками, а заемщик обязуется возвратить займодавцу такую же сумму денег либо равное количество других полученных им вещей того же рода и качества.

По **договору банковского вклада** (депозита) одна сторона (банк), принявшая от другой стороны (вкладчика) или поступившую для нее денежную сумму (вклад), обязуется возвратить сумму вклада и выплатить проценты на нее на условиях и в порядке, предусмотренных договором.

**Хранение** — это такой договор, по которому одна сторона (хранитель) обязуется хранить вещь, переданную ей другой стороной (поклажедателем), и возвратить эту вещь в сохранности. По договору хранения хранителю, как правило, передается только правомочие владения, поэтому он не может пользоваться переданной ему вещью.

Особой разновидностью договора хранения является хранение в камерах хранения транспортных организаций. В соответствии с законодательством камеры хранения обязаны принимать вещи на хранение независимо от наличия у граждан проездных документов. Вещи, не востребованные в срок, камера хранения обязана хранить еще в течение 30 дней.

Полезно знать, что гостиница признается хранителем вещей (кроме денег, ценных бумаг и драгоценных вещей), внесенных в гостиницу и без особого о том соглашения. Внесенной считается вещь, вверенная работникам гостиницы, либо вещь, помещенная в гостиничном номере или ином предназначенном для этого месте. Это означает, что при пропаже либо повреждении указанных вещей гостиница несет за это ответственность. Однако для этого постоялец, обнаруживший утрату либо повреждение вещей, обязан без промедления заявить об этом администрации гостиницы. Сделанное гостиницей объявление о том, что она не принимает на себя ответственности за несохранность вещей постояльцев, не освобождает ее от ответственности.

По **договору поручения** одна сторона (поверенный) обязуется совершить от имени и за счет другой стороны (доверителя) определенные юридические действия. При этом права и обязанности по сделке, совершенной поверенным, возникают непосредственно у доверителя.

Юридическими являются действия, которые имеют значение юридического факта, т.е. влекут возникновение, изменение либо прекращение правоотношений с участием доверителя. К числу таких действий относится совершение сделок, выступления в суде, сдача груза перевозчику и т.п. Полномочия поверенного удостоверяются доверенностью.

### **Это надо запомнить**

1. Граждане и юридические лица могут заключать любые договоры, в том числе не предусмотренные законодательством. Основным условием при этом является соблюдение требований нормативно-правовых актов, а также законных интересов третьих лиц.

2. Договоры могут быть возмездными и безвозмездными, односторонними и взаимными.

3. Особую разновидность договоров составляют предварительные договоры.

4. В зависимости от правовой цели договора, т.е. от того ближайшего правового результата, на который он направлен, все гражданско-правовые договоры можно разделить на договоры по передаче имущества в собственность; передаче имущества в пользование; производству работ; реализации результатов творческой деятельности; оказания услуг; совместной деятельности.

### 8.3. Порядок заключения договоров

Тот, кто может дать потребителю лучшее качество по низким ценам, непременно встанет во главе индустрии, безразлично, какие бы товары он ни производил. Это непреложный закон.

*Г. Форд*

**Значение законодательного закрепления порядка заключения договоров.** Договором является соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении прав и обязанностей. Стороны, как правило, сами решают, *о чем* договориться, какие прав и обязанности установить. Казалось бы, точно так же государству не стоит вмешиваться и в то, *как* стороны договариваются. Однако в системе права любого государства, как правило, устанавливается четко определенный порядок заключения договоров, который не может быть изменен соглашением сторон. Почему так происходит?

Если бы субъекты гражданского права всегда исполняли свои договорные обязанности добровольно и скрупулезно, было бы не так важно, как контрагенты договорились. Возможно, в этом случае необходимость в существовании гражданского права отпала бы вовсе. Однако на сегодняшний день неисполнение договора — явление нередкое. Поэтому государство вынуждено применять к лицам, игнорирующим договорные обязанности, меры принуждения. Однако защита права и принуждение к исполнению обязанности возможны только в том случае, если такое право и обязанность

возникли. А как раз этот факт очень часто и оспаривается одной из сторон. Поэтому крайне важно установить момент их возникновения. Вот почему законодатель устанавливает порядок заключения договора.

Законодательное закрепление порядка заключения договора позволяет точно определить сам факт заключения договора, момент его заключения, а значит, решить вопрос о том, возникли ли права и обязанности сторон по договору и, соответственно, возможна ли их защита в случае нарушения.

**Договор считается заключенным с момента достижения соглашения по всем существенным условиям договора, оформленного надлежащим образом.**

**Стадии заключения договора.** Согласование воли сторон проходит следующие стадии.

1. Направление контрагенту предложения заключить договор. Предложение заключить договор называется **офертой**, а лицо, его направившее, — **оферэнт**.

2. Согласие заключить договор (**акцепт**), принятие предложения. Лицо, принявшее оферту, называется **акцептантом**.

Не каждое предложение заключить договор является офертой и, следовательно, связывает оферента.

**Предложение заключить договор (оферта) — это адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое выражает намерение лица, сделавшего его, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение.**

Оферта направляется одному или нескольким конкретным лицам. Однако существуют ситуации, когда в предложении усматривается воля лица, делающего предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях с любым, кто отзовется. Такое предложение также признается *публичной офертой*. Публичной офертой, например, является нахождение свободного такси на стоянке такси с включенным зеленым огоньком. Публичную оферту следует отличать от рекламы, иных предложений, которые могут рассматриваться только как предложения делать оферты и никак не связывают рекламодателя.

Оферта должна быть достаточно определенной, т.е. содержать существенные условия договора или хотя бы порядок их определения. Оферта не может быть беспредметной. Абстрактное предложение о заключении договора не связывает лицо никакими обязательствами.

Оферта должна выражать намерение оферента (лица, сделавшего предложение) считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение. Поэтому в том случае, если адресат примет предложение оферента, со стороны последнего не нужно будет какого-либо подтверждения того, что договор уже заключен.

Оферта может звучать следующим образом: «Я, Ф.К. Годунов-Чердынцев, предлагаю вам, издательству “Тоска эмигранта”, опубликовать мое произведение о Н.Г. Чернышевском, объем 200 страниц, тиражом 10 000 экземпляров. Авторский гонорар — 10% выручки от продаж». Выставление товара на витрине магазина также является офертой, за исключением случая, когда продавец явно определил, что соответствующие товары не предназначены для продажи. Для заключения договора купли-продажи будет достаточно только принятия предложения покупателем. С этого момента возникнут и права, и обязанности по договору купли-продажи.

С момента получения адресатом предложение, удовлетворяющее признакам оферты, связывает направившее ее лицо. Эта связанность проявляется в том, что, если в достаточный для принятия предложения срок адресат оферты его примет, договор будет считаться заключенным. В то же время по общему правилу оферент не может отозвать свое предложение. Если собственник автомобиля, предложив своему соседу его купить и установив для принятия предложения определенный срок, не дожидается его окончания и продаст автомобиль другому покупателю, а сосед впоследствии примет его предложение, договор купли-продажи будет считаться заключенным. Понятно, что продавец уже не сможет его исполнить и ему придется нести ответственность за неисполнение договора.

**Принятие предложения заключить договор (акцепт).** Акцептом признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии.

Акцепт не должен содержать каких-либо условий и оговорок, он должен быть полным и безоговорочным и ясно выражать согласие принять все положения, которые содержатся в оферте. Если акцептант в принципе соглашается на предложение, но хотел бы изменить некоторые условия, такой ответ не считается акцептом. Он признается отказом от акцепта и в то же время новой офертой. Однако в некоторых случаях (например, при заключении внешнеторговых

контрактов) ответ, не меняющий существенных условий, содержащихся в оферте, но включающий некоторые дополнительные положения, не являющиеся существенными, признается акцептом, хотя оферент имеет право возражать против таких положений.

Акцепт может звучать так: «Издательство “Тоска эмигранта” согласно опубликовать Ваше произведение о Чернышевском на предложенных Вами условиях».

Молчание адресата по общему правилу не считается акцептом, однако если лицо, получившее оферту, совершает действия по выполнению указанных в ней условий договора (отгрузка товаров, предоставление услуг, выполнение работ, уплата соответствующей суммы и т.п.), такие действия считаются акцептом.

Адресат оферты должен принять предложение вовремя, т.е. в срок, установленный оферентом, а если такой срок не установлен — в течение нормально необходимого для этого времени. Когда оферта сделана устно без указания срока для акцепта, договор считается заключенным, если другая сторона немедленно заявила о ее акцепте.

**Соглашение считается достигнутым в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта. При условии соблюдения требований законодательства о форме договора в этот же момент договор признается заключенным.**

С этого момента, как правило, возникают права и обязанности сторон по договору.

### **Это надо запомнить**

1. Порядок заключения договоров императивно закреплен в Гражданском кодексе РФ.

2. От порядка заключения договоров зависит момент заключения договора, а значит, и момент возникновения прав и обязанностей по договору.

3. Договор считается заключенным с момента достижения соглашения по всем существенным условиям договора, оформленного надлежащим образом.

4. Договор заключается посредством направления оферты (предложения заключить договора) одной из сторон и ее акцепта (принятия предложения) другой стороной.

5. Предложение заключить договор (оферта) — это адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое достаточно определенно и выражает

намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение.

6. Публичная оферта — предложение, из которого усматривается воля лица, делающего предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях с любым, кто отзовется.

7. Полученное адресатом оферты предложение заключить договор связывает оферента.

8. Акцептом признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии. Акцепт не должен содержать каких-либо условий и оговорок, он должен быть полным и безоговорочным и явно выражать согласие принять все положения, которые содержатся в оферте.

9. Соглашение считается достигнутым в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта. При условии соблюдения требований законодательства о форме договора в этот же момент договор признается заключенным.

## 8.4. Способы обеспечения исполнения договоров

Одна из самых губительных наших ошибок — портить хорошее дело плохим проведением его в жизнь.

*У. Пенн*

**Исполнение договоров.** В соответствии с договором у кредитора возникает право требовать и у должника — обязанность совершить определенные действия (передать имущество, выполнить работы и т.п.) либо воздержаться от определенных действий.

**Исполнение договора — это и есть совершение тех действий (либо воздержание от действий), которые должник в соответствии с договором обязан совершить в пользу кредитора.**

Исполнение договора может быть **надлежащим**, когда должник совершает действия, которые он обязан совершить, в точном соответствии с условиями договора и требованиями законодательства, и **ненадлежащим**, когда должник, исполняя свои обязанности, по каким-то причинам отклоняется от требований договора или закона, например предоставляет товар по истечении определенного в дого-

воре срока, не в том месте, предоставляет некачественный товар и т.п. От ненадлежащего исполнения следует отличать **неисполнение договора**, т.е. такое положение вещей, когда должник даже не приступил к исполнению своих обязанностей, так что стороны на дату исполнения обязательства по договору остаются в положении, существовавшем до заключения договора. Надлежащее исполнение договора прекращает существование договорного обязательства. В случае ненадлежащего исполнения обязательство трансформируется и возникают другие права и обязанности, связанные с применением мер ответственности (обязанность возместить убытки, выплатить неустойку и т.п.).

### **Принципы исполнения договора.**

1. *Принцип надлежащего исполнения*, т.е. исполнения в соответствии с условиями обязательства, требованиями закона, а при отсутствии таких условий или требований — в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями.

2. *Принцип экономичного исполнения*, т.е. исполнения наиболее целесообразным, рациональным способом. Например, если в договоре не определен способ доставки товара покупателю, продавец обязан выбрать наиболее дешевый ее способ (например, железнодорожным транспортом, а не авиационным).

3. *Принцип реального исполнения* требует от должника на деле выполнить работы, оказать услуги и т.п.

4. *Принцип недопустимости одностороннего отказа от обязательства*.

**Договор считается исполненным надлежащим образом**, если при этом выполнены определенные условия.

1. Обычно обязательство *исполняется самим должником*. Однако в обязательствах, не носящих личного характера, допускается их *исполнение третьим лицом* по поручению должника. Важно, что обязанным лицом остается все равно должник: он будет платить неустойку за ненадлежащее исполнение и т.п.

2. Если в обязательстве был определен *срок исполнения*, оно должно быть исполнено точно к этому сроку. Досрочное исполнение обычных обязательств допускается тогда, когда это не запрещено законом, условиями обязательства, существом обязательства (например, кредитора не удовлетворяет возврат вещи, отданной на хранение, раньше истечения срока хранения). Досрочное исполнение предприни-



мательских обязательств допускается в случае, когда такая возможность предусмотрена договором, законом, обычаем делового оборота, существом обязательства.

Если срок исполнения обязательства не определен, оно подлежит исполнению в разумные сроки. Обязательство, не исполненное в разумный срок, а равно обязательство, срок исполнения которого определен моментом востребования, должник обязан исполнить в семидневный срок со дня предъявления требования о его исполнении.

В случае просрочки исполнения обязательства должник должен возместить убытки, причиненные просрочкой.

3. *Место исполнения* обязательств определяется законом, договором, обычаями делового оборота, существом обязательства. Если же все-таки место исполнения обязательства не может быть определено, действует общее правило, предусматривающее, что обязательства должны быть исполнены в месте жительства должника, исполнение денежного обязательства должника происходит в месте жительства кредитора, а обязательства передать недвижимое имущество — в месте нахождения имущества.

В случае отсутствия кредитора в месте, где обязательство должно быть исполнено, недееспособности кредитора и отсутствия у него представителя, очевидного отсутствия определенности по поводу того, кто является кредитором, уклонения кредитора от принятия исполнения должник вправе исполнить обязательство путем внесения причитающихся с него денег или ценных бумаг в депозит нотариуса или суда, которые, в свою очередь, извещают об этом кредитора.

4. *Взаимные договорные обязательства по общему правилу должны исполняться одновременно*, например передача купленной вещи и уплата покупной цены. Кредитор вправе не принимать исполнение обязательства по частям, если иное не вытекает из закона, договора, обычаев делового оборота или существа обязательства.

**Способы обеспечения исполнения договора.** Заключая договор, кредитор далеко не всегда может быть уверен, что должник исполнит свои обязанности. По общему правилу в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения договорного обязательства к должнику применяются меры гражданской ответственности, и, как правило, такой мерой является возмещение убытков.

Однако кредитора далеко не всегда может удовлетворить такой поворот событий.

Во-первых, взыскание убытков — длительный процесс, требующий судебного разбирательства.

Во-вторых, в таком случае кредитору придется доказывать наличие убытков и их размер (если они вообще возникнут), что совсем непросто.

В-третьих, кредитор может столкнуться с невозможностью исполнения судебного решения (например, должник окажется банкротом, не обладающим имуществом).

В-четвертых, кредитора может не удовлетворить денежное возмещение, когда он больше всего заинтересован именно в реальном исполнении договора. Так, например, покупатель может быть заинтересован в покупке именно данного дома, который дорог ему по каким-то личным мотивам, и его не удовлетворит денежная компенсация.

Чтобы кредитор мог гарантировать свое положение и быть уверенным, что обязательство будет исполнено в натуре, законодательство предусматривает специальные правовые инструменты, которые, будучи примененными, делают для должника неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства крайне невыгодным либо обеспечивающие удовлетворение требований кредитора независимо от имущественного положения должника.

**Способы обеспечения исполнения договора — это предусмотренные законодательством или договором специальные правовые средства имущественного характера, стимулирующие должника к надлежащему исполнению обязательства путем установления дополнительных гарантий удовлетворения требований (интересов) кредитора.**

Законодательством предусмотрены следующие способы обеспечения исполнения договора.

**1. Неустойка (штраф, пеня).** Неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения договора. Таким образом, привлекательность неустойки по сравнению с возмещением убытков обусловливается тем, что в случае взыскания неустойки кредитор освобождается от обязанности доказывать наличие и размер убытков: размер неустойки заранее определяется в договоре или законе и не зависит от размера убытков. Из этого правила существует одно исключение: если подлежащая уплате неустойка явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства, суд вправе ее уменьшить. В остальном неустойке

свойственны те же недостатки, что и возмещению убытков. Именно поэтому многие правоведы признают неустойку не способом обеспечения исполнения договора, а особой мерой гражданской ответственности.

Штраф и пеня являются разновидностями неустойки. Штраф обычно представляет собой сумму, размер которой заранее определен и взыскивается однократно, а пеня — определенный процент суммы долга, установленный на случай просрочки его исполнения и подлежащий периодической уплате (например, 0,5% суммы долга за каждый день просрочки).

**2. Залог.** Нестабильность положения кредитора заключается в том, что к моменту исполнения обязательства у должника может не оказаться вообще никакого имущества, на которое можно было бы обратиться взыскание. Другое дело, если бы в имуществе должника, существующем в наличии на момент заключения договора, можно было бы выделить какую-то его часть, права должника на которую временно ограничивались и на которую кредитор в случае неисправности должника мог бы обратиться взыскание, имея преимущество перед другими кредиторами.

Именно такую возможность предоставляет залог. Суть залога заключается в обособлении имущества должника (называемого залогодателем), обычно переходящего во владение кредитора (называемого залогодержателем), для обеспечения первоочередного удовлетворения его требований. Другими словами, кредитор действует по принципу «верю не лицу, а вещи».

Однако в случае нарушения обязательства должником кредитор не становится собственником заложенного имущества. Он вправе только требовать его реализации (обычно продажи с публичных торгов) с тем, чтобы за счет вырученных от продажи сумм удовлетворить свои требования преимущественно перед другими кредиторами.

Залог может как сопровождаться передачей вещи залогодержателю (заклад), так и осуществляться без такой передачи. В самом деле, некоторые вещи просто физически трудно передать кредитору (например, земельный участок, квартиру). С другой стороны, кредитор зачастую не заинтересован в лишении должника права владения вещью. Так, например, если предмет залога является средством производства (например, земля, на которой фермер ведет свое хозяйство), залогодатель исполнит свое обязательство тем скорее, чем

эффективнее будет использовать предмет залога. В том случае, если предмет залога остается у залогодателя, на него возлагается обязанность обеспечивать его сохранность. И естественно, кредитор и в этом случае обладает правом удовлетворения своих требований из заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами.

**3. Удержание.** Имущество должника может находиться у кредитора не только в качестве предмета залога, но и по другому основанию, например на основании договора о выполнении работ, об оказании услуг. Например, прачечная не может обладать бельем своего клиента, а подрядчик, как правило, имеет результат работ, подлежащий передаче заказчику. В том случае, если должник не исполняет обязанности по оплате этой вещи или возмещению кредитору связанных с нею издержек и других убытков, кредитор в соответствии с Гражданским кодексом РФ имеет право удерживать такую вещь до тех пор, пока соответствующее обязательство не будет исполнено. Если должник, тем не менее, упорствует в своем нежелании исполнить обязательство, требования кредитора могут быть удовлетворены в порядке, предусмотренном для удовлетворения требований, обеспеченных залогом.

**4. Поручительство.** Кредитор может поверить не только вещи, как в случае с залогом, но и обещанию лица, в платежеспособности которого он уверен. Как правило, такое обещание дается в форме поручительства. По договору поручительства поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части. В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства кредитор получает возможность предъявить свои требования как первоначальному должнику, так и поручителю. Поручитель, исполнивший за должника его обязанность, приобретает по отношению к нему права кредитора, т.е. может потребовать от должника вернуть те суммы, которые поручителю пришлось заплатить.

**5. Задаток.** В большинстве обязательств одна из сторон должна уплатить другой стороне определенную сумму денег, т.е. обязана произвести платеж. Однако части платежа можно придать другой правовой режим, превратив ее в задаток.

В момент заключения договора или несколько позже одна сторона, обязанная произвести платеж, выплачивает другой стороне часть подлежащей выплате суммы, огова-

ривая при этом, что данная выплата является задатком. Соглашение о том, что эта сумма является задатком, должно быть оформлено письменно и может содержаться либо в основном договоре, либо в отдельном документе.

Впоследствии, если за неисполнение договора окажется ответственной сторона, давшая задаток, он останется у другой стороны. Если за неисполнение договора ответственность несет сторона, принявшая задаток, она должна будет уплатить другой стороне двойную сумму задатка.

Как видим, неисполнение договора одинаково невыгодно как одной, так и другой стороне договора.

Следует отличать задаток от *аванса*, также представляющего собой передачу стороне договора суммы счета причитающихся платежей, однако не являющуюся задатком и, соответственно, не влекущую применения указанных выше правил. Аванс вообще не является способом обеспечения исполнения договора, а представляет собой просто предоплату. Кстати, при несоблюдении требования о письменной форме соглашения о задатке такой «задаток» признается авансом.

Законодательством предусмотрены и другие способы обеспечения исполнения договора, например банковская гарантия и др. Кроме того, не следует забывать, что стороны в договоре могут предусмотреть способ обеспечения обязательства, неизвестный законодательству.

### Это надо запомнить

1. Исполнение договора — это совершение тех действий (либо воздержания от действий), которые должник в соответствии с договором обязан совершить в пользу кредитора.

2. Способы обеспечения исполнения договора — это предусмотренные законодательством или договором специальные правовые средства имущественного характера, стимулирующие должника к надлежащему исполнению обязательства путем установления дополнительных гарантий удовлетворения требований (интересов) кредитора.

3. Неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения договора.

4. В силу залога кредитор имеет право в случае неисполнения должником обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества.

5. Кредитор, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику либо лицу, указанному должником, вправе в случае неисполнения должником в срок обязательства по оплате этой вещи или возмещению кредитору связанных с нею издержек и других убытков удерживать ее до тех пор, пока соответствующее обязательство не будет исполнено.

6. По договору поручительства поручитель обязывается перед кредитором отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части.

7. Задатком признается денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне в обеспечение исполнения договора.

## 8.5. Гражданско-правовая ответственность за неисполнение договоров

Сперва расплатись, а потом уже падай  
в обморок.

*С.Е. Лец*

**Понятие, значение и формы защиты государством гражданских прав.** Смысл существования гражданского права как отрасли во многом заключается именно в том, чтобы договоренности между частными лицами получали поддержку государства. Именно поэтому такие договоренности существуют в форме прав и обязанностей, т.е. меры возможного и должного поведения, гарантированных силой государственного принуждения. Без государственной защиты не существует ни субъективного права, ни юридической обязанности, а договоренность между частными лицами носила бы в таком случае характер джентльменского соглашения.

Государство может защищать гражданские права по-разному. В одних случаях оно стремится предупредить нарушение прав, которое хотя еще и не произошло, но вполне может произойти, если государство не вмешается. В этом случае применяются **меры превентивного (предупредительного) характера**. Так, признание судом факта, имеющего юридическое значение (например, права собственности на вещь при отсутствии всех необходимых документов, его под-

тверждающих), предотвратит возникновение спора об этом и, соответственно, возможные нарушения права в будущем.

В других случаях действия государства направлены на урегулирование конфликта, возникшего между сторонами, который может сопровождаться нарушением субъективных прав или нет. Однако, в любом случае, хотя допущенное нарушение права в силу своего характера или иных обстоятельств в данном случае не может явиться основанием для применения мер ответственности, оно все-таки должно быть прекращено. В таких случаях государство применяет **меры защиты регулятивного характера**. К их числу относится, например, определение судом долей в праве общей собственности на строение (конфликт не сопровождался нарушением права, значение данной меры ограничивается внесением ясности в отношения сторон), меры, связанные с возвратом имущества из чужого незаконного владения; принуждение должника к исполнению своей обязанности в натуре (в данном случае конфликт хотя и сопровождался нарушением права, однако по своему характеру данные меры защиты направлены только на восстановление имущественной сферы потерпевшего, на принуждение нарушителя к действиям, которые он и так должен был совершить, на прекращение правонарушения. Данные меры не возлагают на нарушителя дополнительных обязанностей, как это бывает при применении мер ответственности).

**Меры гражданско-правовой ответственности** — третий вид способов защиты государством прав субъектов имущественного оборота.

Гражданско-правовая ответственность является одним из видов юридической ответственности, поэтому ей присущи как признаки, свойственные всем видам юридической ответственности, так и специфические черты, характеризующие ответственность только в гражданском праве.

**Признаки гражданско-правовой ответственности, общие для всех видов юридической ответственности.**

1. Это одна из форм государственно-принудительного воздействия на правонарушителей.

2. Применяется специально уполномоченными государственными органами (судом, арбитражным судом, третейским судом) в установленном законом процессуальном порядке.

3. Порядок применения мер гражданско-правовой ответственности определен в Гражданском процессуальном кодексе РФ и Арбитражном процессуальном кодексе РФ<sup>1</sup>.

4. Применяется к лицам, допустившим правонарушения.

5. Юридическая ответственность состоит в применении предусмотренных законом санкций, т.е. мер ответственности, влекущих для правонарушителей дополнительные неблагоприятные последствия. Именно по этому признаку (возложение на правонарушителя дополнительных обременений) меры ответственности отличаются от мер защиты регулятивного характера, которые направлены исключительно на восстановление нарушенного права, т.е. принуждают должника к тому, что он и так должен был сделать (возвратить неправомерно удерживаемое имущество, исполнить свою обязанность и т.п.).

Гражданско-правовая ответственность как один из видов юридической ответственности представляет собой форму государственно-принудительного воздействия на нарушителей норм права, заключающуюся в применении к ним предусмотренных законом мер ответственности, влекущих для них дополнительные неблагоприятные последствия.

**Отличительные признаки гражданско-правовой ответственности.**

1. Так как гражданское право в основном регулирует имущественные отношения, то и ответственность в гражданском праве прежде всего носит **имущественный характер**, воздействует на имущественную сферу правонарушителя. И только в некоторых случаях (при защите личных неимущественных благ) могут применяться санкции неимущественного характера. Суд, например, может обязать средства массовой информации опубликовать опровержение сведений, порочащих честь, достоинство или деловую репутацию. При этом следует помнить, что не каждую меру имущественного характера можно рассматривать как меру гражданско-правовой ответственности, а только такую, которая влечет возложение на правонарушителя дополнительных в сравнении со следующими согласно договору расходов (например, взыскание предусмотренного договором штрафа).

2. В подавляющем большинстве случаев гражданско-правовая ответственность — это **ответственность правона-**

---

<sup>1</sup> См.: Федеральный закон от 24 июля 2002 г. № 95-ФЗ.



рушителя перед потерпевшим и только в отдельных случаях, когда правонарушением затрагиваются интересы всего общества, допускается ответственность правонарушителя перед государством.

3. Гражданско-правовая ответственность носит **компенсационный характер**, т.е. ее целью является восстановление имущественной сферы потерпевшего. Это предопределяет некоторые правила определения размера ответственности. Так, существует **принцип полного возмещения вреда или убытков**, в соответствии с которым причиненный вред или убытки должны быть возмещены в полном раз-  
мере.

Гражданско-правовая ответственность — это одна из форм государственно-принудительного воздействия на нарушителя гражданских прав, выражающаяся в наложении на него обременительных обязанностей имущественного характера с целью восстановления имущественного положения потерпевшего.

**Виды гражданско-правовой ответственности.** В зависимости от характера вреда прежде всего выделяются **ответственность за причинение имущественного вреда** и **ответственность за причинение морального вреда**. Наиболее широко в гражданском праве распространен первый вид ответственности, который и применяется в подавляющем большинстве случаев.

Ответственность за причинение морального вреда применяется только в отношении граждан-потерпевших (так как только им могут быть причинены нравственные и физические страдания, являющиеся основанием для возмещения морального вреда) и только в случаях, прямо предусмотренных в законе, например при нарушении личных неимущественных прав (права на физическую неприкосновенность, свободу и т.п.), прав потребителей.

Ответственность за имущественные правонарушения, в свою очередь, подразделяется на **договорную** и **внедоговорную**.

*Внедоговорная ответственность* возникает при причинении личности или имуществу потерпевшего вреда, не связанного с неисполнением или ненадлежащим исполнением договорных обязанностей.

*Договорная ответственность* применяется при нарушении договора. Главной особенностью договорной ответственности является то, что стороны договора могут

самостоятельно предусмотреть основания ее наступления, уменьшить или увеличить ее размер по сравнению с предусмотренным в законе. В остальном применение договорной ответственности подчиняется общим правилам о гражданско-правовой ответственности, в частности о конкретных мерах и условиях ответственности.

**Виды мер гражданско-правовой договорной ответственности.** Основными мерами ответственности за нарушение договоров являются, несомненно, возмещение убытков и взыскание неустойки. Кроме того, в некоторых случаях могут применяться отдельные нетипичные меры ответственности.

**Возмещению убытков** принадлежит центральное место в системе мер гражданской ответственности. Дело в том, что возмещение убытков является общей формой ответственности по договорным обязательствам, которая *применяется при любом неисполнении или ненадлежащем исполнении договора, повлекшем возникновение убытков у кредитора, если законом или договором не предусмотрено применение других мер ответственности*. Так, например, в договоре может быть предусмотрено взыскание неустойки вместо возмещения убытков. Однако в том случае, если в договоре ничего не сказано об ответственности сторон, на неисправного должника возлагается обязанность возместить кредитору причиненные убытки.

**Убытки — это денежное выражение имущественных потерь кредитора, вызванных неисполнением или ненадлежащим исполнением договора.**

Убытки, подлежащие возмещению, складываются из трех частей.

1. *Расходов, которые потерпевшее лицо произвело либо должно будет произвести для устранения последствий нарушения договора.* Например, если по причине неисполнения арендодателем договора аренды арендатор будет вынужден арендовать такое же имущество у другого лица по более высокой цене, разница в цене подлежит возмещению первоначальным арендодателем.

2. *Стоимости утраченного или поврежденного по вине неисправного должника имущества потерпевшего.* Например, в состав убытков будет включена стоимость арендованного имущества, испорченного по вине арендодателя.

Первые две составляющие убытков объединяются понятием *реальный ущерб*.

3. *Неполученных потерпевшей стороной доходов, которые она могла бы получить при отсутствии нарушения договора (упущенной выгоды).* Например, если завод по причине недопоставки сырья не смог произвести и реализовать часть своей продукции, в качестве упущенной выгоды можно рассматривать доходы, не полученные от реализации данной продукции, за вычетом расходов на ее производство и реализацию.

**Неустойка** — это имущественное взыскание в виде штрафа или пени. Для взыскания неустойки кредитору достаточно доказать сам факт нарушения договора, за которое предусмотрено ее взыскание. Доказательств наличия каких-либо убытков не требуется.

**Основание и условия ответственности за неисполнение договоров.** Обстоятельства, которые в соответствии с законом или договором влекут применение мер гражданско-правовой ответственности, называются ее основаниями. Эти обстоятельства являются юридическими фактами, при наличии которых между сторонами возникает обязательство по возмещению убытков, взысканию неустойки и т.п.

Основанием договорной ответственности является нарушение договора, т.е. нарушение субъективных прав, вытекающих из договора.

Однако и при наличии названного основания ответственность не всегда подлежит применению к конкретному лицу. Для этого правонарушение должно обладать рядом признаков, т.е. отвечать ряду условий, называемых **общими условиями гражданско-правовой ответственности**.

**Условия ответственности за неисполнение договора — это совокупность признаков нарушения договора, наличие которых влечет применение мер договорной ответственности.**

К числу таких условий относится:

- 1) противоправный характер поведения лица, на которое предполагается возложить ответственность;
- 2) наличие у потерпевшего вреда или убытков;
- 3) причинная связь между противоправным поведением правонарушителя и наступившими вредоносными последствиями;
- 4) вина правонарушителя.

**Противоправность поведения.** Противоправным признается такое поведение, которое:

- 1) *нарушает нормы права.* Однако большую часть гражданского права составляют диспозитивные нормы, предо-

ставляющие лицам свободу выбора варианта поведения. Нарушить такие нормы невозможно. Поэтому противоправными могут быть только такие действия, которые нарушают императивные требования закона, т.е. предписания и запреты;

2) *противоречит условиям, установленным в договоре, т.е. нарушает права и обязанности, установленные самими сторонами;*

3) *нарушает общепринятые нормы нравственности.* Так, является ничтожной сделка, заключенная с целью, заведомо противной основам правопорядка или нравственности. Однако чаще всего нормы морали имеют значение для определения правомерности действий только в том случае, когда закон прямо указывает на необходимость их соблюдения, придавая им таким образом правовой характер. Например, распространять эротическую литературу можно только в специальных магазинах.

**Наличие вреда или убытков.** Данное условие гражданско-правовой ответственности является обязательным только для применения такой меры, как возмещение убытков. Для взыскания неустойки достаточно наличия одного факта нарушения договора, за которое установлена неустойка.

**Причинная связь между противоправным поведением и возникшими убытками.** Действительно, лицо должно нести ответственность только в том случае, если именно его действия (нарушение договора) явились причиной возникновения у потерпевшего убытков. Если же причиной их возникновения послужили другие обстоятельства (нарушение договора другим лицом, стихийные бедствия и т.п.), возлагать ответственность на нарушителя было бы несправедливо. Для применения мер гражданской ответственности имеет значение только *непосредственная причина возникновения ущерба*. Само нарушение договора должно вызывать убытки у кредитора. Если же связь между неисполнением договора и убытками является косвенной (например, кредитор расстроился из-за невыполнения обязательства, поехал в больницу, а по дороге попал в автомобильную аварию, в результате которой его автомобиль был поврежден), она во внимание не принимается.

**Вина как условие гражданско-правовой ответственности.**

**Виной в гражданском праве следует признавать неприятие правонарушителем всех мер по надлежащему ис-**

**полнению договора, необходимых при той степени осмотрительности и заботливости, которая требовалась от него по характеру обязательства и условиям оборота.**

Лицо, которое не приняло всех мер для исполнения договора, можно признать виновным. Однако, если сторона договора сделала все возможное, но, тем не менее, не смогла исполнить обязательство, она, как правило, освобождается от ответственности.

При этом важно понимать, что перечень мер, которые лицо должно принять для исполнения договора, не является безграничным. Его составляют только меры, необходимые *при той степени осмотрительности и заботливости, которая требуется по характеру обязательства и условиям оборота*. Другими словами, это те меры, которые во всяком случае должен предпринять разумный и добросовестный участник оборота. Поэтому если поставщик не смог поставить дрова из-за снежных заносов на железнодорожных путях, он будет признан невиновным, даже если у него и была возможность выполнить обязательство, организовав доставку дров на самолетах, собаках или воздушных шарах.

Не всегда наличие вины является обязательным условием для применения мер ответственности.

**В обязательствах, возникающих при осуществлении предпринимательской деятельности, сторона, не исполнившая лежащую на ней обязанность должным образом, несет ответственность независимо от вины.**

Предприниматель, вступая в имущественный оборот с целью получения прибыли, всегда имеет в виду, что ситуация на рынке может измениться неблагоприятным для него образом. Например, в условиях экономического кризиса у него может не оказаться свободных денежных средств. Его контрагенты могут не исполнить договор, в результате чего он также, в свою очередь, окажется неисправным должником. На рынке может не оказаться нужных для исполнения обязательства товаров. Предприниматель имеет это в виду, но, тем не менее, рискует и вступает в договорные отношения, а значит, должен отвечать за неисполнение договора и при отсутствии своей вины.

И все-таки ответственность предпринимателя не безгранична. Было бы несправедливым возлагать на него неблагоприятные последствия неисполнения договора, если оно явилось следствием, например, стихийных бедствий.

**Предприниматель освобождается от ответственности, если надлежащее исполнение явилось следствием непреодолимой силы, т.е. чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.**

Обстоятельства должны быть и непредотвратимыми (например, наводнение, землетрясение, падение астероида и т.п.), и чрезвычайными (поэтому не будет признано непреодолимой силой ежегодное затопление колхозных полей вследствие весеннего паводка).

В заключение следует отметить, что **в гражданском праве существует презумпция вины ответчика**. Это означает, что потерпевшему вследствие нарушения договора необходимо доказать только сам факт нарушения, а при возмещении убытков — их наличие, размер и причинную связь. Винодность нарушителя договора предполагается. И только если лицо, не исполнившее договор должным образом, докажет отсутствие своей вины, оно будет освобождено от ответственности (естественно, когда вина является необходимым условием ответственности).

### **Это надо запомнить**

1. Государство защищает гражданские права, используя меры защиты превентивного (предупредительного) характера, меры защиты регулятивного характера и меры гражданско-правовой ответственности.

2. В отличие от мер гражданско-правовой ответственности, меры защиты не возлагают на нарушителя прав дополнительных обязательств.

3. Гражданско-правовая ответственность — одна из форм государственно-принудительного воздействия на нарушителя гражданских прав, выражающаяся в наложении на него обязанностей имущественного характера с целью восстановления имущественного положения потерпевшего.

4. Гражданско-правовая ответственность подразделяется на ответственность за причинение морального имущественного вреда. Ответственность за причинение имущественного вреда, в свою очередь, может быть договорной и внедоговорной.

5. Основными мерами ответственности за неисполнение договора являются возмещение убытков и взыскание неустойки.

6. Основанием договорной ответственности является нарушение договора, т.е. нарушение субъективных прав, вытекающих из договора.

7. Условиями ответственности за неисполнение договора являются противоправный характер поведения лица, на которое предполагается возложить ответственность; наличие у потерпевшего вреда или убытков; причинная связь между противоправным поведением правонарушителя и наступившими вредоносными последствиями; вина правонарушителя.

## Глава 9

# ТРУД И СОЦИАЛЬНАЯ ЗАЩИТА

### 9.1. Законодательство о труде

Законы нужны не только для того, чтобы утратить граждан, но и для того, чтобы помогать им.

*Вольтер*

#### **Необходимость регулирования трудового процесса.**

На протяжении тысячелетий человечество совершенствовало орудия труда с целью создания каких-либо благ. Именно трудом, целенаправленной, осознанной деятельностью по производству материальных и нематериальных благ создается экономическая основа общества. Труд в жизни человека играет главную роль. Он позволяет каждому из нас реализоваться, найти свое место в жизни и получить признание со стороны людей. Кроме того, труд выполняет еще и воспитательную роль, вырабатывая в человеке такие качества, как дисциплина и умение сотрудничать с другими людьми.

Если человек трудится в одиночку (на своем садовом участке) или выполняет какую-либо работу в пользу другого лица (ремонтирует автомобиль или шьет костюм), его труд регулируется нормами гражданского права.

Как правило, люди трудятся сообща, поскольку в одиночку сложнее, например, построить дом или обработать поле. В процессе совместного труда люди распределяют между собой трудовые функции, операции, совместно используют машины, оборудование и другие средства, одним словом, трудятся на организованном производстве (предприятии). Вот почему трудовая деятельность, которая затрагивает интересы многих людей, непременно должна регулироваться нормами права. В системе права для этой цели существует специальная отрасль: **трудовое право**.



**Трудовое право** — это отрасль права, которая регулирует общественные отношения по применению труда на предприятиях.

**Источники трудового права.** Нормы любой отрасли права, в том числе и трудового, для четкого и однозначно их понимания всеми лицами должны быть зафиксированы письменно. Те официальные документы, из которых мы получаем знания о нормах права, называют *источниками права*. Одним из самых распространенных источников права являются **нормативные акты**.

**Нормативный акт** — это официальный документ, содержащий юридические нормы.

**Трудовое законодательство** — это совокупность нормативных актов, регулирующих трудовые отношения.

В каких нормативных актах содержатся нормы трудового права?

**1. Конституция РФ.** Это сравнительно небольшой по объему нормативный акт, но в нем содержатся основополагающие положения жизни Российского государства. В частности, Конституция РФ устанавливает права и свободы граждан. Одним из наших главных конституционных прав является **право на труд**.

Статья 37 Конституции РФ определяет основные принципы использования труда (рис. 9.1):

- труд в нашей стране является свободным; это означает, что каждый гражданин вправе по своему усмотрению распоряжаться способностями к труду, выбирать род занятий и профессию;

- принудительный труд запрещен и из этого правила нет никаких исключений;

- каждый человек имеет право на труд в условиях, отвечающих требованиям безопасности и гигиены;

- труд каждого должен быть соответствующим образом вознагражден; какие-либо ущемления, дискриминация людей (т.е. разная оплата за равный труд) недопустимы; кроме этого, труд должен быть оплачен не ниже минимального размера оплаты труда;

- каждый человек имеет право на защиту от безработицы;

- за каждым человеком признается право на трудовые споры: индивидуальные (работника и администрации) и коллективные (трудового коллектива и администрации), включая право на забастовку;

- каждый имеет право на отдых.



*Рис. 9.1. Принципы использования труда*

Указанные выше принципы трудовых отношений детализируются в Трудовом кодексе РФ и других нормативных актах о труде.

**2. Трудовой кодекс РФ.** Занимает в трудовом законодательстве особое место. Его достоинством является детальное и систематизированное регулирование трудовых отношений. Трудовой кодекс РФ — это довольно объемный нормативный акт, который содержит более 400 статей.

**3. Отдельные законы о труде.** Существование множества законов, посвященных различным трудовым вопросам (помимо Трудового кодекса РФ), объясняется тем, что сфера трудовых отношений весьма разнообразна, а многие ее важные стороны нуждаются в еще более детальной проработке со стороны законодателя, роль которого у нас выполняет Государственная Дума. Например, вопрос о безработице регулируется Законом РФ от 19 апреля 1991 г. № 1032-1 «О занятости населения в Российской Федерации». Конечно, можно было бы все эти вопросы поместить в Трудовой кодекс РФ, но тогда этот нормативный акт был бы очень объемным и неудобным в применении.

**4. Подзаконные нормативные акты (указы Президента РФ, постановления Правительства РФ).** В последнее время этими нормативными актами трудовые отношения стали регулироваться в меньшей степени по сравнению с советским периодом, когда в нашей стране парламент как орган, работающий на постоянной основе и профессионально занимающийся законотворчеством, отсутствовал. И вместе с тем не следует отрицать необходимость этих актов. Дело в том, что возможности Государственной Думы ограничены чисто

физически. И вряд ли она сможет профессионально урегулировать такие сугубо практические вопросы, которые ежедневно решают Правительство РФ или Министерство здравоохранения и социального развития РФ, в ведении которого находится Федеральная служба по труду и занятости. К числу таких трудовых вопросов относятся, например, привлечение иностранной рабочей силы, присвоение научным и научно-педагогическим работникам ученых степеней и званий, порядок ведения трудовых книжек и т.д. Подобные вопросы, возможно не имеющие такого важного значения по сравнению с общегосударственными, касающиеся трудовых отношений, регулируются подзаконными нормативными актами.

**5. Корпоративные или внутриорганизационные (локальные) нормативные акты**<sup>1</sup> принимаются на предприятиях, в организациях, учреждениях. Регулируют сугубо внутренние вопросы, касающиеся жизни этих предприятий, и распространяются только на их работников.

Необходимость создания корпоративных актов вызвана несколькими причинами. Во-первых, чрезвычайным *разнообразием трудовых отношений*. Есть специфика труда учителя, продавца, токаря. А сколько всего существует профессий? Может ли законодатель предусмотреть и урегулировать особенности каждой? Едва ли.

Во-вторых, *нецелесообразностью централизованного регулирования абсолютно всех вопросов*, связанных с деятельностью предприятий. Например, начало рабочего дня. Этот вопрос решается на самом предприятии. Если Правительство РФ в своем постановлении определит единое время начала рабочего дня для всей страны (допустим, 8 часов утра), можно себе представить, сколько возникнет проблем с транспортом в городах или на предприятиях, где в основном работают женщины, отправляющие своих детей в детские учреждения (ясли, сады, школы).

Таким образом, трудовые отношения регулирует целый комплекс нормативных актов. Однако все они подчиняются жесткой иерархии, которая на языке юристов называется **юридической силой**. Это означает, что нормативные акты, изданные нижестоящим государственным органом, не должны противоречить актам, принятым органом вышестоящим. Корпоративные акты ни в коем случае не должны идти в разрез с актами законодательными.

---

<sup>1</sup> Корпорация (от лат. «corporate») — объединение людей.

### Это надо запомнить

1. Необходимость регулирования труда с помощью норм права связана с совместным его характером и координацией, распределением трудовых усилий участников трудового процесса.

2. Трудовое право — это отрасль права, которая регулирует общественные отношения по применению труда на предприятиях.

3. Нормативные акты — это официальные документы, в которых содержатся нормы права.

4. Трудовое законодательство — это совокупность нормативных актов, регулирующих трудовые отношения.

5. Конституция РФ определяет принципы использования труда в Российской Федерации: его свободу, безопасность, добровольность, эквивалентность (оплачиваемость), а также право на отдых и на разрешение трудовых споров.

6. Трудовой кодекс РФ — нормативный акт, специализированно и систематизированно регулирующий трудовые отношения.

8. Другие законы о труде посвящены детальному регулированию отдельных важных вопросов труда.

9. Подзаконные нормативные акты (указы Президента РФ, постановления Правительства РФ, инструкции министерств) регулируют менее важные или не столь общезначимые трудовые вопросы.

10. Корпоративные (или внутриорганизационные) нормативные акты издаются на предприятиях, обязательны только для их работников и регулируют трудовые вопросы с учетом специфики конкретного предприятия.

## 9.2. Занятость и трудоустройство в Российской Федерации

Труд не есть добродетель, но необходимое условие добродетельной жизни.

*Л.Н. Толстой*

**Занятость граждан.** Любое государство стремится к тому, чтобы каждый его гражданин мог реализовать свои трудовые способности, мог содержать себя и свою семью, одним словом, жить полноценной жизнью. Кроме того, богатство

государства в целом создается трудом людей, проживающих на его территории. Не будем забывать, что налоговые поступления от граждан и организаций составляют материальную основу всего государства. Вот почему одной из основных забот государства является занятость населения.

**Занятость — это деятельность граждан, не противоречащая законодательству и приносящая им заработок (трудовой доход).**

Однако Конституция РФ устанавливает *право*, а не обязанность граждан трудиться и *запрещает принудительный труд*, подчеркивая, что в нашей стране *труд свободен*. Незанятость не может быть основанием для привлечения человека к юридической ответственности за тунеядство, как это было во времена советской власти.

Кто же считается занятым?

**Занятыми, согласно Закону РФ «О занятости населения в Российской Федерации», признаются граждане:**

- 1) работающие по найму (трудовому договору);
- 2) занимающиеся предпринимательской деятельностью;
- 3) самостоятельно обеспечивающие себя работой (фермеры, писатели, журналисты и т.п.);
- 4) избранные или назначенные на оплачиваемые должности (депутаты, государственные служащие и т.п.);
- 5) военнослужащие;
- 6) учащиеся любых очных учебных заведений;
- 7) другие.

Для того чтобы обеспечить занятость населения, государство должно предпринимать очень серьезные меры, в том числе:

- 1) обеспечивать всем гражданам равную возможность в приобретении работы и наказывать случаи дискриминации, т.е. ущемления трудовых прав;
- 2) поддерживать предпринимательскую деятельность граждан, а не подавлять ее, создавая трудности как при регистрации, так и в процессе ее осуществления;
- 3) поощрять, предоставлять льготы тем предпринимателям, которые сохраняют действующие и создают новые рабочие места;
- 4) создать специальную службу занятости населения и организовать ее эффективную работу с целью оказания помощи гражданам в поиске работы;
- 5) проводить такую социально-экономическую политику, которая предупреждала бы инфляцию и рост цен,

в противном случае трудовые усилия людей будут напрасными;

6) предпринимать меры для рационального размещения предприятий, чтобы избежать массовой безработицы в районах более плотного проживания людей;

7) наладить сотрудничество в области занятости населения с другими странами, чтобы дать возможность своим гражданам учиться за рубежом и затем применять полученный опыт в своей стране.

**Трудоустройство.** К вопросу приобретения работы граждане должны подходить активно, при этом трезво оценивая свои трудовые навыки и личные способности. И тогда трудоустройство не заставит себя ждать.

**Трудоустройство — это процесс поиска подходящей работы, подготовки к ней и устройства.**

Трудоустройство может осуществляться самим гражданином самостоятельно. В случае возникновения трудностей он может обратиться в специальный государственный орган, занимающийся трудоустройством. В Российской Федерации это *Федеральная служба по труду и занятости* (подведомственная Министерству здравоохранения и социального развития РФ). Территориальные органы этой службы имеются в каждом крупном городе. Подсчитано, что Служба труда и занятости, как ее кратко называют, сокращает потери времени по поиску работы в три-четыре раза. Причем данная Служба оказывает гражданам помощь бесплатно (рис. 9.2). Особое внимание Служба занятости уделяет тем категориям граждан, которые по тем или иным причинам имеют ограниченные возможности самостоятельного трудоустройства:

- подросткам;
- выпускникам вузов, техникумов, колледжей;
- инвалидам.

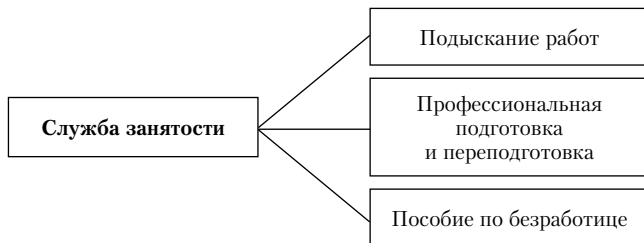


Рис. 9.2. Задачи службы занятости

Перед Службой занятости стоит много задач, главными из которых являются: поиск для граждан работы, их профессиональная подготовка и переподготовка и, наконец, выплата пособий по безработице. Когда процесс поиска успешно завершен, гражданина принимают на работу.

Трудовое отношение складывается между **физическим лицом** (гражданином, реже иностранным гражданином или лицом без гражданства) и **работодателем** (т.е. каким-либо предприятием, учреждением, организацией), от имени которого действует администрация предприятия.

Рассмотрим правовое положение сторон трудового правоотношения.

**Граждане как субъекты трудового права.** Для того чтобы поступить на работу, человеку необходимо иметь трудовую правоспособность и трудовую дееспособность. *Трудовая правоспособность — это способность иметь трудовые права и обязанности.* В отличие от нее *трудовая дееспособность подразумевает способность осуществлять своими действиями трудовые права и обязанности.* Трудовая правоспособность и дееспособность возникают одновременно. В совокупности они составляют *трудовую правосубъектность*.

Полная трудовая правосубъектность возникает только с **16 лет**. Это означает, что, достигнув этого возраста, человек может устроиться на работу и нести все вытекающие отсюда обязанности. Однако практикуется это крайне редко. Современный уровень производства отличается достаточной сложностью и требует приобретения работником специальных навыков, а это достигается в процессе обучения в школе, а затем в специальном учебном заведении (профессионально-техническом училище, техникуме, институте). Как правило, на работу молодые люди поступают после приобретения какой-либо профессии или специальности.

Законодательство допускает прием на работу и подростков с **14-летнего возраста** (с этого возраста у человека возникает неполная трудовая правосубъектность) (рис. 9.3). Однако при этом должны быть соблюдены следующие условия:

- 1) работа должна относиться к разряду легкой;
- 2) не должна причинять вреда физическому здоровью, а также его моральному состоянию (например, работа с алкогольными напитками, табачными изделиями и т.п.);
- 3) не должна мешать учебе;
- 4) допускается с письменного согласия одного из родителей.

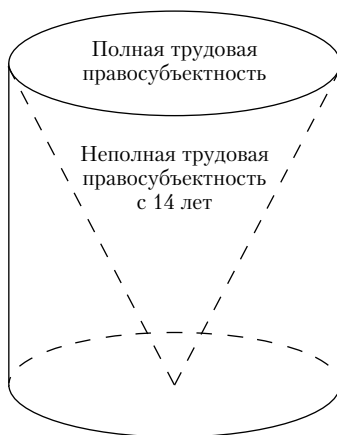


Рис. 9.3. Трудовая правосубъектность граждан

Несовершеннолетние лица, т.е. лица, не достигшие 18 лет, в трудовых отношениях приравниваются к совершеннолетним. Поэтому подросток, поступив на работу, не может объяснять свои ошибки по работе тем, что он не является несовершеннолетним.

Вместе с тем согласно законодательству несовершеннолетним предоставляются некоторые льготы (сокращенный рабочий день, удлиненный отпуск, снижены нормы поднятия тяжестей и др.).

На каждого человека, принятого на работу, возлагаются **трудовые обязанности**. К их числу относятся:

- обязанность добросовестно выполнять работу;
- соблюдать трудовую дисциплину;
- беречь имущество предприятия;
- выполнять установленные нормы труда.

Учебные отношения (в школе, колледже, техникуме, институте), по существу, приравниваются к трудовым. Поэтому на учащегося возлагаются следующие *юридические обязанности*: хорошо учиться, соблюдать дисциплину, беречь имущество, освоить программу по всем учебным дисциплинам.

**Работодатели.** Чтобы привлекать рабочую силу, организация также должна обладать правосубъектностью. Однако ее характер определяется целями и задачами производства. Например, торговая фирма нуждается в таких кадрах, как продавцы, товароведы, водители, грузчики и др. Вряд ли ей



понадобятся журналисты, научные работники, швеи и пр. Хотя наше законодательство не запрещает привлечение работников любых специальностей, если организация имеет финансовые средства.

**Работодатели — это различные самостоятельные предприятия, учреждения, организации, имеющие право принимать людей на работу.**

Функции работодателя осуществляет не предприятие в целом, а его представители. Прежде всего ими являются *руководители* предприятий, учреждений, организаций. А кто принимает на работу руководителя? Все зависит от того, кто является собственником предприятия. Если предприятие коллективное, этот вопрос решается на общем собрании акционеров. Если предприятие государственное или более 50% его имущества принадлежит государству, руководителя назначает тот государственный орган, которому предприятие подчинено (министерство, агентство, служба и т.п.).

Это же относится и к госбюджетным учреждениям, т.е. организациям, которые не приносят прибыли, а существуют на деньги, выделяемые им из государственного бюджета, который, в свою очередь, пополняется за счет налогов. К числу таких учреждений относятся и образовательные. С директором школы, например, заключает трудовой договор (контракт) районный отдел образования.

Руководители имеют право: принимать и увольнять работников, поощрять их, налагать дисциплинарные взыскания и др.

Некоторые функции работодателя осуществляют другие члены администрации (правления). Например, проведение предварительного собеседования с поступающим на работу. *Администрация* — это не только *руководитель* предприятия (организации). В нее входят *заместители руководителя*, *главные специалисты*, *начальники отделов*. В техникуме, например, представителями администрации также являются заместители директора, а также (если есть) главный бухгалтер, психолог, юрисконсульт и другие специалисты. Однако правом издания приказа о приеме на работу обладает только руководитель.

Работодатель как сторона трудового правоотношения **обязан:**

- рационально использовать труд работников;
- справедливо оплачивать их труд в соответствии с трудовым вкладом;

- создавать безопасные условия труда;
- осуществлять подготовку, переподготовку и повышение квалификации работников и др. (рис. 9.4).

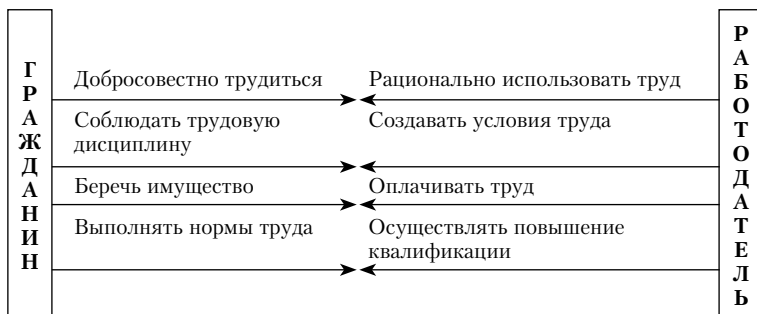


Рис. 9.4. Трудовое правоотношение (обязанности сторон)

### Это надо запомнить

1. Занятость — это деятельность граждан, не противоречащая законодательству и приносящая им заработок (трудовой доход).

2. Занятыми признаются:

- 1) работающие по найму (трудовому договору);
- 2) занимающиеся предпринимательской деятельностью;
- 3) самостоятельно обеспечивающие себя работой (фермеры, писатели, журналисты и т.п.);
- 4) избранные или назначенные на оплачиваемые должности (депутаты, государственные служащие и т.п.);
- 5) военнослужащие;
- 6) учащиеся любых очных учебных заведений;
- 7) другие.

3. Трудоустройство — это процесс поиска подходящей работы, подготовки к ней и устройства.

4. Специальным государственным органом, занимающимся трудоустройством в Российской Федерации, является Федеральная служба труда и занятости.

5. К задачам Службы занятости относятся: подыскание гражданам работы, их профессиональная подготовка и переподготовка и, наконец, выплата пособий по безработице.

6. Трудовое отношение складывается между гражданином и работодателем.

7. Трудовая правоспособность — это способность иметь трудовые права и обязанности.

8. Трудовая дееспособность — это способность осуществлять своими действиями трудовые права и обязанности.

9. Трудовая правоспособность и дееспособность возникают одновременно и в совокупности составляют трудовую правосубъектность. Полная трудовая правосубъектность возникает только с 16 лет. Прием подростков, достигших 14 лет, осуществляется с соблюдением некоторых условий.

10. Работник должен выполнять следующие трудовые обязанности:

- добросовестно трудиться;
- соблюдать трудовую дисциплину;
- беречь имущество предприятия;
- выполнять установленные нормы труда;
- другие.

11. Работодатели — это различные предприятия, учреждения, организации, имеющие право принимать людей на работу.

12. Администрация — руководитель предприятия (организации), заместители руководителя, главные специалисты, начальники отделов.

13. Обязанностями работодателя являются:

- рационально использовать труд работников;
- справедливо оплачивать их труд в соответствии с трудовым вкладом;
- создавать безопасные условия труда;
- осуществлять подготовку, переподготовку и повышение квалификации работников;
- другие.

### 9.3. Трудовой договор

Не доброта, а слабость и чувство неловкости удерживают нас в большинстве случаев от увольнения человека, явно непригодного для дела и отравляющего общую атмосферу.

*Г. Селье*

**Гарантии при приеме на работу.** Трудовой кодекс РФ устанавливает, что прием на работу осуществляется по приглашению сторон. Однако своеволие работодателя в выборе

работника законодатель несколько ограничивает, устанавливая гарантии при приеме на работу. В Трудовом кодексе РФ устанавливается ряд обстоятельств, по которым работодатель **не может** отказать человеку в приеме на работу. К ним относятся:

— пол (работодателю нельзя заявить, что женщин на работу не принимают);

— раса, национальность (принадлежность к какой-либо национальности не может быть причиной отказа в приеме на работу);

— социальное происхождение (не играет доминирующей роли, по сравнению с деловыми качествами человека);

— имущественное положение будущего работника;

— место жительства (человек сам должен решить, будет ли он тратить много времени на дорогу к месту работы или нет);

— отношение к религии (не принципиально в процессе выполнения работы);

— убеждения (согласно Конституции РФ каждый гражданин может иметь свои взгляды на устройство общественной жизни, а также другие вопросы).

Таким образом, при приеме на работу работодатель должен прежде всего выявлять деловые качества и профессиональные навыки человека и в зависимости от их уровня решать, подходит ли ему данная кандидатура (рис. 9.5).

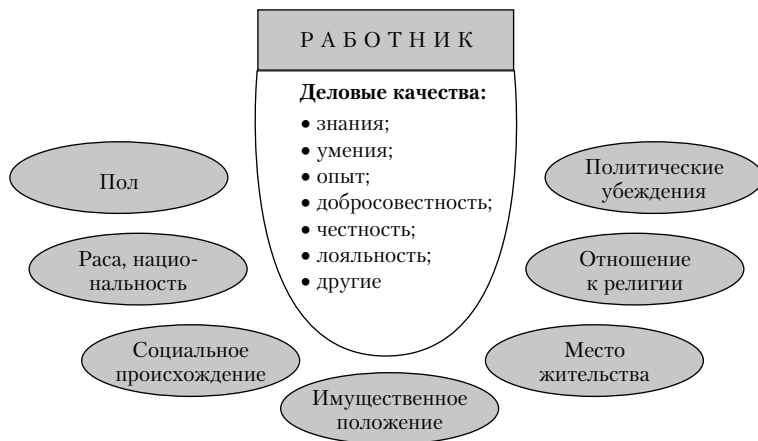


Рис. 9.5. Деловые качества работника

**Документы, необходимые при поступлении на работу.**

К числу **обязательных документов**, на основании которых администрация может предварительно познакомиться с человеком, желающим поступить на работу, относятся:

- паспорт (удостоверяет личность);
- трудовая книжка (не требуется для лиц, поступающих на работу впервые, в частности для лиц, окончивших школу);
- страховое свидетельство;
- документы воинского учета;
- документ о наличии специального образования или диплом (если специальные знания необходимы по роду возможной работы);
- справка о состоянии здоровья (если работа требует особых физических данных, например отсутствие туберкулеза при работе с детьми или хорошее зрение у водителей).

Предоставление каких-либо других документов, например характеристики из школы или с последнего места работы, справки из милиции о поведении подростка, справки с места жительства и других документов, — это право работника, но не его обязанность. Как правило, администрация берет на себя выяснение данных о личности работника и делает это незаметно (по телефону, путем письменных запросов и т.п.). Поэтому каждому человеку нужно стараться формировать о себе лучшее впечатление, а для этого каждый раз необходимо поступать правомерно.

**Содержание трудового договора.** Предположим, что администрация, познакомившись с тем, кто претендует на получение работы, принимает решение о заключении трудового договора.

**Трудовой договор** — это соглашение между работником и предприятием, по которому работник обязуется выполнять определенную работу с соблюдением правил трудового распорядка, а администрация обязуется создавать необходимые условия труда и выплачивать заработную плату.

Трудовой договор заключен, если стороны (работник и администрация) договорились по всем обязательным условиям.

К числу **обязательных условий** относятся:

- согласие поступить (принять) на работу;

— условие о месте работы (под местом работы понимается предприятие, его отдел, участок, филиал и т.п.);

— условие о характере работы (специальности, квалификации, должности или виде выполняемой работы). Например, если водителю поручается погрузка-разгрузка перевозимого груза, то он может возразить, поскольку это к его специальности не относится. Но если водителю вчера поручали внутригородские перевозки, а сегодня дали задание отвезти груз за город, его возражение будет необоснованно, потому что характер конкретных трудовых операций может меняться;

— условие о времени начала работы, с которого договор вступает в силу и возникают трудовые права и обязанности; если оно не оговорено, срок работы исчисляется с момента фактического допуска к работе;

— условие о заработной плате.

**Форма трудового договора.** Договоренность об обязательных условиях должна быть зафиксирована письменно. Для этого используются два способа.

*Первый способ* (наиболее распространенный): достигается устное соглашение по всем условиям трудового договора, а затем руководитель предприятия издает приказ, где эти условия находят отражение. Например, в приказе говорится: «Принять на работу С. Иванова лаборантом цеха № 1 нефтеперерабатывающего завода с 1 ноября 2008 г. и установить ему заработную плату в размере 25 тысяч рублей».

*Второй способ* составляется письменный трудовой договор, в котором находят отражение все оговоренные условия, а затем на основании его руководитель издает приказ о приеме на работу. Очень часто для этого на предприятии готовят бланк (трафарет) трудового договора, который работнику предлагается заполнить.

Независимо от того, какой способ заключения трудового договора используется, администрацией всегда издается приказ о приеме на работу, который дается работнику на подпись, чтобы он ознакомился с указанными в нем условиями. Подпись работника свидетельствует о том, что он согласился с условиями трудового договора.

**Увольнение работников.** Смена места работы — серьезное событие в жизни каждого человека. Часто при этом изменяются не только условия работы, но и коллектив, время, затрачиваемое на то, чтобы добраться на работу, а иногда и весь уклад жизни (например, при переходе на сменную

работу). В наше время проблема безработицы довольно актуальна и не всегда уволенный работник может найти новое место. Вот почему законодатель довольно жестко регулирует вопрос об увольнении работников и устанавливает исчерпывающий перечень причин, по которым можно уволить человека.

В зависимости от того, кто настаивает на расторжении трудового договора, различают увольнение по инициативе работника и инициативе администрации.

**Увольнение по инициативе работника** (ст. 80 Трудового кодекса РФ). Исходя из принципа свободы трудового договора и неотъемлемого права каждого человека на выбор места работы, работник имеет право уволиться в любой момент. Единственным условием, которое выдвигает закон, является *обязанность работника письменно предупредить администрацию о своем уходе за две недели*. Этот срок необходим для поиска замены работнику.

Может ли работник расторгнуть трудовой договор раньше этого срока? Закон предоставляет такое право, если у работника имеются уважительные причины (болезнь, поступление в институт и др.).

**Расторжение трудового договора по инициативе работодателя** (ст. 81 Трудового кодекса РФ). В законе предусматривается 14 оснований, по которым администрация может расторгнуть трудовой договор с работником. В основном речь идет о причинах, касающихся личности работника, хотя есть и причины производственного характера, например сокращение штатов. Перечислим наиболее распространенные основания увольнения:

- 1) ликвидация организации;
- 2) сокращение ее штата;
- 3) несоответствие работника занимаемой должности по причине состояния здоровья или недостаточной квалификации;
- 4) неоднократное неисполнение трудовых обязанностей;
- 5) однократное грубое нарушение трудовых обязанностей;
- 6) прогул;
- 7) появление на работе в состоянии опьянения;
- 8) хищение по месту работы;
- 9) утрата доверия (работником, обслуживающим материальные ценности);

10) аморальное поведение (работником, осуществляющим воспитательные функции).

**Оформление увольнения.** Прекращение трудового договора оформляется приказом. Об увольнении делается запись в трудовой книжке со ссылками на статью и пункт Трудового кодекса РФ.

При увольнении трудовая книжка и расчет выдаются в день увольнения, если работник в этот день отсутствовал — по первому его требованию. Задержка выдачи трудовой книжки лишает человека возможности устроиться на новую работу. Вот почему за данное нарушение администрация несет ответственность: работнику выплачивается заработная плата за все дни задержки.

### Это надо запомнить

1. При приеме на работу администрация должна принимать в расчет только деловые качества человека, но не его пол, национальность, социальное происхождение, имущественное положение, место жительства, отношение к религии, убеждения и т.п.

2. Обязательными документами, предъявляемыми при поступлении на работу, являются паспорт и трудовая книжка.

3. Трудовой договор — это соглашение между работником и предприятием, по которому работник обязуется выполнять определенную работу и подчиняться правилам внутреннего трудового распорядка, а предприятие обеспечивать необходимые условия труда и выплачивать заработную плату.

4. Трудовой договор считается заключенным, если определены его обязательные условия: выражено согласие поступить (принять) на работу, оговорены условия о месте работы, ее характере, времени начала работы, заработной плате.

5. Допускается письменное заключение договора. Обязательно издается приказ о приеме на работу, в котором зафиксированы все оговоренные условия.

6. Различают увольнение по инициативе работника и увольнение по инициативе администрации. Увольнение по желанию работника допускается, если он предупредил об этом администрацию за две недели. Администрация может уволить работника только по причинам, указанным в законе (ст. 81 Трудового кодекса РФ).



## 9.4. Рабочее время и время отдыха

Труд должен соотноситься с отдыхом: глуп тот, кто отдых превращает в занятие.

*Ф. Рюккерт*

**Рабочее время — это время, в течение которого работник должен выполнять свои трудовые обязанности.**

К рабочему времени относится не только время труда, но и все время пребывания на предприятии с согласия (одобрения) администрации. Например, если учитель провел уроки по расписанию, а затем к нему за консультацией обратились ученики или пришел кто-то из родителей узнать об успехах своего ребенка, считается, что он находится на работе.

Законодатель устанавливает максимальные нормы рабочего времени, свыше которых никто не вправе заставить работника трудиться. Ограничение рабочего времени направлено на охрану здоровья работников, способствует его долголетию, дает возможность в свободное от работы время повысить свой интеллектуальный и культурный уровень, заниматься воспитанием детей и т.д. Работодатели по своему усмотрению могут снижать эти нормы и при этом выплачивать полную заработную плату, положенную по должности.

В Трудовом кодексе РФ устанавливается *нормальная продолжительность рабочего времени*, которая равна *40 часам в неделю*.

В некоторых случаях устанавливается *сокращенная продолжительность рабочего времени*. Заработная плата при сокращенном рабочем времени выплачивается полностью. Так, например, для несовершеннолетних от 16 до 18 лет и для работников, занятых на работе с вредными условиями труда, она составляет *36 часов в неделю*. Для подростков, т.е. лиц от 14 до 16 лет, рабочая неделя не должна превышать *24 часа в неделю*. Помимо несовершеннолетних, сокращенная рабочая неделя, согласно закону, устанавливается и для работников, чей труд связан со значительным умственным или нервным напряжением (учителей, врачей, преподавателей).

Перед праздничными днями у всех работников рабочий день сокращается на один час.

По соглашению работника и администрации может устанавливаться *неполный рабочий день*. При неполном рабочем времени заработная плата выплачивается пропорционально

отработанному времени, но не полностью. Обычно с просьбой установить неполный рабочий день обращаются женщины, имеющие малолетних детей. Однако в последнее время инициатором неполного рабочего времени часто выступает администрация. Это связано с тем, что многие предприятия, попав в тяжелое экономическое положение, не могут работать на полной мощности. Работники неохотно соглашались на неполную рабочую неделю, но иначе администрация может просто уволить их по сокращению штатов.

В исключительных случаях (аварии, стихийные бедствия, неявка сменяющего работника и др.) допускаются *сверхурочные работы*, т.е. работы, осуществляемые сверх нормального рабочего дня и оплачиваемые в повышенном размере. *По закону* их общая сумма не должна превышать *120 часов в год*.

**Время отдыха — это время, свободное от работы.**

Различают следующие виды отдыха (рис. 9.6).

1. *Перерывы в течение рабочего дня*. Могут быть кратковременными и обеденными.

2. *Время после работы* (от одного рабочего дня до другого).

3. *Выходные дни* (воскресенье — общий, остальные в зависимости от расписания работы).

4. *Праздничные дни*. Согласно закону, ими являются: Новогодние каникулы (1—5 января), Рождество Христово (7 января), День защитника Отечества (23 февраля), Международный женский день (8 марта), Праздник Весны и Труда (1 мая), День Победы (9 мая), День России (12 июня), День народного единства (4 ноября).

5. *Отпуска*. Ежегодный отдых в течение нескольких дней подряд с выплатой заработной платы называется отпуском. Отпуска имеют все работники без исключения, в том числе и учащиеся, у которых они называются каникулами.

Отпуск ни у кого из работников *не может быть меньше 28 календарных дней*.

Некоторым работникам устанавливаются *удлиненные отпуска*. Так, например, несовершеннолетние имеют право на ежегодный отпуск *не менее 31 календарного дня*, а учителя, преподаватели и депутаты имеют отпуск *48 рабочих дней*.

**Порядок предоставления отпусков.** За первый год работы отпуск предоставляется работникам после истечения шести месяцев, а за последующие годы — в любое время



Рис. 9.6. Рабочее время и время отдыха

в соответствии с графиком отпусков, который составляется на предприятии. Из этого правила делается исключение для несовершеннолетних: им предоставляется отпуск в любое удобное для них время года.

Если работник во время отпуска был болен, отпуск должен быть продлен или перенесен на другое время. Это правило не распространяется на учащихся.

#### Это надо запомнить

1. Рабочее время — это время, в течение которого работник обязан выполнять свои трудовые обязанности.
2. Нормальная продолжительность рабочего времени равна 40 часам в неделю.
3. Для несовершеннолетних устанавливается сокращенная рабочая неделя. Заработная плата при этом выплачивается полностью.
4. Предпраздничные рабочие дни сокращаются на один час.
5. При неполном рабочем дне заработная плата выплачивается пропорционально отработанному времени.
6. Время отдыха — это свободное от работы время.
7. Видами времени отдыха являются перерывы (кратковременные, обеденные), время после работы, выходные дни, праздничные дни, отпуска.

8. Минимальный отпуск в нашей стране составляет 28 календарных дней.

9. Отпуск за первый год работы предоставляется по истечении шести месяцев, а за последующие годы — в любое время (согласно графику отпусков на предприятии).

## 9.5. Трудовая дисциплина

За усердное исполнение своего долга благородный человек вознаграждает себя удовлетворением, которое он при этом испытывает, и не заботится о похвалах, почете и признании, в которых ему подчас отказывают.

*Ж. Лабрюйер*

**Дисциплина труда — это сознательное и точное исполнение работниками своих трудовых обязанностей.**

Дисциплина труда обеспечивается в основном применением мер поощрения и наложением мер дисциплинарной ответственности. Однако зачастую достаточно эффективно могут быть использованы и меры убеждения.

**Меры поощрения.** Определяя общие обязанности работников, Трудовой кодекс РФ требует добросовестной и честной работы, соблюдения дисциплины труда, исполнения распоряжений администрации, бережного отношения к имуществу.

На предприятиях издаются Правила внутреннего трудового распорядка, где подробно с учетом специфики данных предприятий формулируются права и обязанности работников. Например, Правила внутреннего распорядка конкретного образовательного учреждения могут закреплять обязанность всех преподавателей и учащихся находиться на занятиях только в сменной обуви или форменной одежде и т.д.

Еще более детально права и обязанности работников закрепляются в их *должностных инструкциях*. Если, например, директор училища обязан разрешать все спорные и конфликтные ситуации между учащимися, то в должностной инструкции секретаря канцелярии среди прочих записана обязанность правильно и четко вести документацию.

Стимулируя образцовое выполнение работниками своих трудовых обязанностей, закон устанавливает ряд поощрений (ст. 191 Трудового кодекса РФ). К их числу относятся:

- 1) объявление благодарности;
- 2) выдача премии;
- 3) награждение ценным подарком;
- 4) награждение почетной грамотой;
- 5) представление к званию лучшего по профессии.

За особые трудовые заслуги работники могут быть представлены к государственным наградам.

Этот перечень мер поощрений может дополняться на конкретных предприятиях в зависимости от финансовых средств, которыми располагает администрация. Так, директор колледжа может назначить стипендии отличникам, а преподавателей, достигших в работе высоких результатов, наградить туристическими путевками и т.п.

Согласно действующему законодательству допускается соединение нескольких мер поощрения. Например, работнику может быть объявлена благодарность и одновременно вручена денежная премия.

**Дисциплинарная ответственность — это возложение на работника дисциплинарного взыскания за нарушение им своих трудовых обязанностей.**

Ее применяют к работникам, которые *виновны* в неисполнении или недобросовестном исполнении своих трудовых обязанностей, т.е. совершили дисциплинарный проступок.

За нарушение трудовых обязанностей администрация может применять следующие дисциплинарные взыскания:

- 1) замечание;
- 2) выговор;
- 3) увольнение.

При наложении дисциплинарной санкции *должна учитываться тяжесть проступка*, а также предшествующее и последующее поведение работника. Какую конкретно меру взыскания выбрать и применить к работнику, решает сама администрация.

Дисциплинарной ответственности могут подвергаться лица, в чьих действиях усматривается вина. Вина может быть *умышленной* (например, работник в ответ на замечание начальника о качестве работы вдребезги разбивает изделие) и *неосторожной* (например, повреждение мебели при переноске или перестановке). Невыполнение работни-

ком трудовых обязанностей по независящим от него причинам не может рассматриваться в качестве дисциплинарного проступка. Если в большом зале и при большом скоплении студентов преподаватель читает лекцию без микрофона, хорошо его слышать и, соответственно, воспринимать услышанное будут далеко не все. Винить в данной ситуации лектора, каким бы квалифицированным он ни был, бессмысленно. В этом случае администрация нарушила свою обязанность: она должна была создать надлежащие условия труда.

**Порядок наложения дисциплинарных взысканий.** Этот порядок предусмотрен в Трудовом кодексе РФ и является довольно сложным.

1. До применения дисциплинарного взыскания от работника должно быть затребовано письменное объяснение.

2. Дисциплинарное взыскание можно налагать, если с момента обнаружения проступка прошло не более месяца. Это и понятно: чтобы быть действенной, реакция на проступок должна следовать незамедлительно.

3. За проступок может быть наложено только одно дисциплинарное взыскание, но оно должно соответствовать тяжести проступка.

4. Дисциплинарное наказание налагается *приказом* руководителя с указанием мотивов его применения и доводится до сведения коллектива. Делается это в воспитательных целях.

5. Взыскание объявляется работнику под расписку, чтобы он точно знал о наложении на него дисциплинарной санкции.

6. В отличие от мер поощрения взыскания в трудовую книжку не заносятся (кроме увольнения): работника наказывают не для того, чтобы дать ему вечное клеймо нарушителя, а чтобы он исправился.

7. Спустя год взыскание автоматически снимается (при добросовестной работе возможно досрочное снятие).

Закон устанавливает такой сложный порядок наложения дисциплинарных санкций, чтобы оградить нарушителя от возможной несправедливости.

Иногда неправильные действия работника (совершенные по умыслу или по неосторожности) приводят к причинению материального ущерба предприятию. И тогда, наряду с применением дисциплинарных санкций, работнику придется возмещать этот ущерб.

**Материальная ответственность — это ответственность работника за причиненный им вред предприятию, на котором он работает, путем его возмещения.**

Одной из трудовых обязанностей работника является его бережное отношение к имуществу предприятия, и если он причиняет ему вред, то обязан его возместить. Вместе с тем закон учитывает, что, исполняя свои трудовые обязанности, работник действует в интересах работодателя, и возмещение вреда, как правило, предусматривается только в пределах месячного заработка. Например, если работница моет в цехе стекла и разбивает одно из них (а площадь оконных стекол в производственных помещениях бывает весьма значительной), сколько бы ни стоило разбитое стекло, с нее нельзя взыскать больше среднемесячной заработной платы.

Но если работник причинил вред предприятию умышленно или находясь в нетрезвом состоянии, он должен будет возместить вред в полном размере. В полном размере несут материальную ответственность работники, на которых законодательством или письменным договором возложена полная материальная ответственность (кладовщики, продавцы и др.).

### **Это надо запомнить**

1. Дисциплина труда — это сознательное и точное исполнение работниками своих трудовых обязанностей.

2. Трудовая дисциплина обеспечивается в основном двумя методами: поощрение и применение дисциплинарных взысканий.

3. Мерами поощрения являются: объявление благодарности, выдача премии, награждение ценным подарком, награждение почетной грамотой, представление к государственным наградам.

4. Дисциплинарная ответственность — это возложение на работника дисциплинарного взыскания за неисполнение трудовых обязанностей.

5. К дисциплинарным санкциям относятся: предупреждение, выговор, увольнение.

6. Дисциплинарные санкции могут быть наложены, если в действиях работника имела вина.

7. Дисциплинарное взыскание должно налагаться строго в порядке, предусмотренном законом.

8. Материальная ответственность за вред, причиненный работником предприятию, на котором он работает, налага-

ется в пределах среднемесячного заработка (за исключением причинения вреда в нетрезвом состоянии и некоторых других случаев).

9. Материальная ответственность может быть наложена независимо от того, применялись ли к работнику дисциплинарные санкции.

## 9.6. Безработица

...Нет ничего более невыносимого, чем безделье.

*Ч. Дарвин*

**Понятие безработицы.** «Безработица» — это новое явление в жизни нашей страны. Во время существования СССР мы только слышали о ней, но никогда не сталкивались на практике.

В связи с переходом общества к рыночной экономической системе, при которой сами собственники предприятий ведут расчет не только материальных ресурсов, но и необходимых людских затрат, возникли несостыковки между наличными и необходимыми трудовыми ресурсами страны. Полное соответствие между ними невозможно в принципе, потому что экономика — постоянно изменяющаяся константа. Мы также неизбежно столкнулись с безработицей.

Безработица существует во многих странах (как в развитых, так и не очень). С одной стороны, в этом можно усмотреть вину государства, а с другой — работника. В чем же состоит его вина? Дело в том, что как мы, обычные граждане, любим носить хорошую одежду, есть вкусную пищу, так и работодатели стремятся принимать на работу качественную рабочую силу. Стать высококвалифицированным специалистом можно только получив образование и приобретая соответствующий опыт. Одним словом, прилежная учеба всегда даст положительный результат!

**Безработные — это не имеющие работы трудоспособные граждане, зарегистрированные в службе занятости как безработные в целях поиска подходящей работы.**

Безработными признаются граждане, которые:

- 1) являются трудоспособными;
- 2) не имеют заработка;



3) зарегистрированы в службе занятости в целях поиска подходящей работы;

4) ищут работу;

5) готовы приступить к ней в любой момент.

Согласно международно-правовым документам, а также законодательству РФ на государство возлагается обязанность обеспечить каждому человеку занятость, а если это невозможно, защитить его от безработицы.

Как государство защищает людей от безработицы?

Государство с помощью службы занятости стремится оказать помощь гражданам в поиске работы, осуществляет их профессиональную подготовку и переподготовку, а тем гражданам, которым пока не удалось подобрать работу, выплачивает пособие по безработице.

Рассмотрим это более подробно.

**Регистрация безработных.** Это первое, что делает государство в отношении людей, нуждающихся в работе. Регистрация безработных проводится в течение 11 дней с момента обращения в службу занятости по месту жительства по предъявлении паспорта, трудовой книжки, диплома об образовании, справки о заработке за последние три месяца, а для ищущих работу впервые (например, после окончания школы) — справки с места жительства.

Регистрация в качестве безработного накладывает на государство много обязанностей, причем таких, которые требуют значительных материальных затрат. Вот почему законодатель не только дает определение безработного, но и указывает категории людей, которые **не могут быть признаны безработными**. К ним относятся лица:

- не достигшие возраста 16 лет;
- не явившиеся в течение 10 дней с момента регистрации для предложения им работы;
- лица, отказавшиеся в течение 10 дней со дня их регистрации от двух вариантов подходящей работы;
- пенсионеры.

**Подходящая работа.** Сотрудники службы занятости могут и должны предлагать далеко не любую работу. Очевидно, врачу нельзя предложить работу санитарки, а бывшему инженеру — работу охранника. Но что же тогда считать подходящей работой?

Это определяется многими факторами.

Во-первых, эта работа должна соответствовать *уровню профессиональной подготовки* гражданина. Например, если

работу ищет продавец, вряд ли справедливо будет предлагать ему работу фасовщицы.

Во-вторых, работа должна *отвечать условиям последнего места работы*. Например, если женщина всегда работала только в дневное время, возможно по причине наличия детей, сменная работа вряд ли ее устроит.

В-третьих, должно приниматься во внимание *состояние здоровья*. Например, работа при большом шуме способна расшатать нервы даже здорового человека, не говоря уже о человеке с подорванным здоровьем.

В-четвертых, должна учитываться и *транспортная доступность* предлагаемой работы.

В-пятых, важен и заработок. Он не должен *быть ниже среднего заработка по последнему месту работы*, если он не превышал средний заработок в данной местности. Так, например, в сложной ситуации в условиях финансового кризиса оказываются уволенными банковские работники, привыкшие получать высокие заработки.

Любая работа может предлагаться только впервые ищущим работу и не имеющим профессии, а также тем, кто очень долго (более 18 месяцев) состоит на учете в службе занятости. К сожалению, такие ситуации встречаются нередко.

**Обучение и переобучение безработных.** Во многих случаях безработица связана с внедрением новых технологий (например, заменой пишущих машинок на компьютерную технику), поэтому одновременно с высвобождением работников одной специальности возникает потребность в специалистах другого профиля. Служба занятости может направлять безработных граждан на обучение или переквалификацию. Этим лицам на период обучения (переобучения) выплачивается стипендия, оплачивается стоимость проезда (к месту обучения и обратно), а при необходимости и расходы на проживание.

**Пособие по безработице.** Следует иметь в виду, что быть безработным — отнюдь не позорно, но довольно тяжело не только морально, но и физически, поскольку от своих физиологических потребностей (есть, пить, одеваться) человек не может отказаться.

К сожалению, возможности нашего государства помогать безработным ограничены. Закон РФ «О занятости населения в Российской Федерации» (п. 3.3) устанавливает следующие правила.

1. В первые три месяца после регистрации безработного в качестве пособия выплачивается 75% заработка



*Рис. 9.7. Размер пособия по безработице*

по последнему месту работы, в следующие четыре месяца — 60%, в дальнейшем — 45%; во втором 12-месячном периоде производятся выплаты в размере минимальной величины пособия по безработице (рис. 9.7).

2. Пособие по безработице выплачивается до трудоустройства. Если 12 месяцев прошло, а работа так и не найдена, пособие по безработице выплачивается в размере минимальной величины пособия по безработице. Таким образом, государство старается стимулировать безработных самостоятельно искать работу.

### **Это надо запомнить**

1. Безработные — это не имеющие работы трудоспособные граждане, зарегистрированные в службе занятости как безработные в целях поиска подходящей работы.

2. С помощью службы занятости государство подыскивает работу, осуществляет профессиональную подготовку и переподготовку безработных, а тем гражданам, которым пока не удалось подобрать работу, выплачивает пособие по безработице.

3. Регистрация безработных проводится в течение 11 дней с момента обращения в службу занятости по месту жительства.

4. Не могут быть признаны безработными:

- лица, не достигшие 16 лет;
- пенсионеры;

— лица, не явившиеся в течение 10 дней с момента регистрации для предложения им работы;

— лица, отказавшиеся в течение 10 дней со дня их регистрации от двух вариантов подходящей работы.

5. Подходящая работа — это такая работа, которая соответствует специальности работника, условиям последнего места работы, состоянию здоровья, транспортной доступности рабочего места.

6. Служба занятости может направлять безработных граждан на обучение или переквалификацию. Этим лицам выплачивается на период обучения (переобучения) стипендия, а также оплачивается стоимость проезда, и расходы на проживание.

7. Пособие по безработице выплачивается до трудоустройства.

## 9.7. Забастовки

Чем более спорят о предмете, тем более путаются: светоч истины меркнет, когда им сильно машут.

*П. Буаст*

**Понятие трудовых споров.** В трудовых отношениях взаимодействуют стороны, интересы которых в определенной мере противоречивы: работодатель хочет получить максимальный результат работы с меньшими издержками, в число которых включается и заработная плата работников, а работник хочет за меньший труд получить большую заработную плату. Естественно, в процессе труда по тем или иным вопросам возникают конфликты. Если стороны по различным причинам не могут прийти к согласию, то по инициативе работодателя или работников между ними может возникнуть спор — обсуждение возникшей проблемы, в котором каждая сторона отстаивает свою точку зрения.

**Трудовые споры — это неурегулированные конфликты между работниками и работодателями по вопросам применения трудового законодательства.**

**Причины трудовых споров.** Ссоры без причины не бывает. Какие же негативные факторы порождают трудовые споры?

Их можно разделить на две группы: объективные и субъективные.

**Субъективные причины** встречаются гораздо чаще. Со стороны работодателя это могут быть бюрократизм руководителей, гонение за критику, пренебрежительное отношение к удовлетворению прав и законных интересов работников, низкая правовая культура, в частности незнание закона, ежемесячные задержки заработной платы и др. Со стороны работников это могут быть такие проявления, как прогулы, появление в нетрезвом состоянии, брак, иногда проявление коллективного эгоизма, когда работники выдвигают требования о заработной плате, которой не заработали.

**Объективные причины** также нельзя сбрасывать со счета. Они не зависят от конкретного производства, но, тем не менее, приносят работникам порой еще больше вреда. Речь идет о действиях Правительства РФ, министерств, от которых зависят организации, живущие за счет государственного бюджета, в частности школы, где учителя получают мизерную плату за свой труд. Есть работники, которые справедливо хотят трудиться в человеческих условиях. Одни требуют, в зависимости от специфики производства, предоставления транспорта для прибытия на работу, другие — устройства душевых, медпунктов, комнат отдыха, столовых, детских садов и т.п. Бывает и так, что несовершенство законодательства провоцирует конфликты (например, работник испортил дорогое оборудование, но по закону уволить его за этот проступок, если он единственный, нельзя), а администрация поступает иначе.

**Виды трудовых споров.** Различают индивидуальные и коллективные трудовые споры.

**Индивидуальные трудовые споры** возникают между администрацией предприятия и одним работником (рис. 9.8), например, при увольнении работника, когда тот считает увольнение незаконным. В индивидуальном споре работник защищает свои права или законные интересы.

**Коллективные трудовые споры** — это споры между администрацией и трудовым коллективом или профкомом, который представляет интересы работников (рис. 9.9).

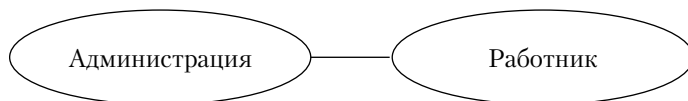
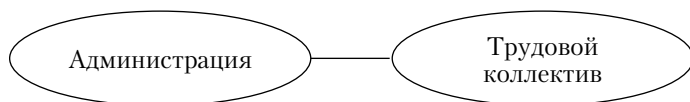


Рис. 9.8. Стороны индивидуального спора



*Рис. 9.9. Стороны в коллективном споре*

Так бывает, например, когда спорят по поводу норм труда, премиальных выплат, установления или изменения условий труда и др. В этом случае оспариваются и защищаются права и интересы всего трудового коллектива по вопросам труда, быта и культуры производства. Свои жизненные интересы работники, как правило, защищают от своеволия работодателя или даже диктата региональных или федеральных органов исполнительной власти. В случае серьезных разногласий трудовому коллективу приходится объявлять забастовку.

Указанные два вида споров отличаются друг от друга как по органам, их разрешающим, так и по порядку урегулирования споров.

Индивидуальные трудовые споры разрешаются комиссиями по трудовым спорам (КТС), которые создаются в организациях, где число работников более 15 человек. Если же КТС не удастся уладить спор, то работники могут идти отстаивать свои права в суд.

Другое дело, если возник коллективный спор. В этом случае все гораздо сложнее, потому что в спор вовлекается многотысячный коллектив предприятия. Но и это еще не все. Если предприятие обслуживает интересы многих людей (например, авиаработники), пострадать в таком случае может бесчисленное количество людей. Или если забастовку объявят учителя в канун сдачи выпускных экзаменов, выпускники школы не получат аттестатов и не смогут поступить в вузы.

**Понятие забастовки и ее ограничения.** Право на забастовку предусмотрено ст. 37 Конституции РФ. И тем не менее забастовку следует признать крайней мерой разрешения коллективных споров, поскольку она может нанести большой урон не только бастующему коллективу, но и потребителям и поставщикам, а в итоге всему народному хозяйству. Конечно, администрации лучше не создавать такой ситуации, при которой коллектив объявляет забастовку, а работникам, в свою очередь, стараться не прибегать к этой крайней мере.

**Забастовка — это временный добровольный отказ работников от выполнения трудовых обязанностей (полно-**

стью или частично) в целях разрешения коллективного трудового спора.

Есть ситуации, когда согласно законодательству **проводить забастовку не разрешается**. Это ограниченный перечень. Познакомимся с ним и подумаем, оправдан ли установленный запрет.

Итак, проводить забастовку запрещается:

1) **служащим Вооруженных Сил страны** (представим, что террористы проникли в Россию или готовят проведение террористической операции внутри страны, а военнослужащие бастуют. Граждане страны остаются беззащитными, но ведь они платят налоги именно в надежде на то, что им будет обеспечена безопасность);

2) **работникам правоохранительных органов** (совершенно невозможно допустить забастовку работников, например, исправительно-трудовых колоний);

3) **государственным служащим**, поскольку их забота состоит в организации жизни людей, проживающих на территории страны. Если они устроятся от этой обязанности, то страну может охватить анархия;

3) **работникам, забастовки которых создают угрозу конституционному строю или здоровью других лиц** (например, авиадиспетчеры).

Безусловно, законодатель прав, вводя такие ограничения на проведение забастовок.

**Правила проведения забастовок.** Проведение забастовки строго регулируется Трудовым кодексом РФ. Рассмотрим по порядку правила, которые следует выполнить, если коллективу не удалось урегулировать разногласия напрямую с администрацией.

**1. Бастовать можно не по любому поводу, а только по вопросам, касающимся социально-экономических условий труда и быта работников.** К ним относятся вопросы об изменении норм труда, сдельных расценок, оплаты труда, надбавок и доплат, режима рабочего времени, улучшении охраны труда и др. Решение именно этих вопросов в сфере компетенции администрации предприятия.

Забастовщикам нельзя выдвигать требования, например, *по политическим вопросам*. Имеет ли смысл выдвигать требования к администрации предприятия относительно смены Правительства страны или курса политики, им проводимой, если его формирование входит в компетенцию Президента РФ и, частично, Государственной Думы РФ. Об этом нуж-

но думать в ходе выборов Президента РФ и парламента, четко выясняя их предвыборные позиции. Не могут быть предметом забастовки вопросы в сфере экологии. Экология района, города, страны в целом, конечно, относится к числу жизненно важных интересов людей. Но их решение не под силу одному предприятию. Здесь нужны значительные финансовые ресурсы, выделение которых со стороны одного предприятия способно привести его к банкротству. Кто же выиграет, если на улицу будут выброшены тысячи работников, в числе которых окажутся и забастовщики?

Многომесячные задержки даже в отношении много-тысячного коллектива *уже заработной платы* не могут быть основанием для проведения забастовки, потому что не подпадают под понятие коллективного спора (каждый индивидуально может защитить себя путем обращения в суд с иском о взыскании положенной ему зарплаты).

Одним словом, стоит очень хорошо взвесить все обстоятельства, прежде чем решиться на такой крайний шаг, как забастовка.

**2. Необходимо письменно сформулировать и утвердить на собрании большинством голосов требования ба-  
стующих к администрации, которая в трехдневный срок  
должна дать им ответ.** В противном же случае может полу-  
читься игра в поломанный телефон: говорили на собрании  
про одно, потом про другое, кто-то возразил, добавил, кто-  
то не так понял и т.д.

**3. Обязательно следует попытаться с администрацией  
примириться, т.е. выполнить примирительные процедуры.**  
Все они укладываются в три этапа:

а) *примирительная комиссия* (создается на паритетных началах). Если она не помогла достичь соглашения, прими-  
рение должно продолжиться;

б) *посредник* (определяется по соглашению). Часто слу-  
чается, что и он не может помочь выработать согласованное  
решение;

в) *трудовой арбитраж* (формируется службой занятости).

**4. Вопрос о проведении забастовки вновь ставится  
на собрании, где кворум должен составлять не менее  
 $\frac{2}{3}$  коллектива.** Это оказывается необходимым, если при-  
мирительные органы не помогли урегулировать спор.

**5. Назначается орган забастовки.** Чаще всего им высту-  
пает профком или совет трудового коллектива, но может  
быть создан стачком, забастовочный комитет.



**6. Не позднее 10 дней до начала забастовки этот орган должен в письменном виде предупредить администрацию о времени начала забастовки.** Более того, закон требует указать также и примерные сроки ее окончания. Это положение является очень важным, потому что дает администрации возможность подготовиться к прекращению производства, заранее свернуть технологические процессы, иначе они могут выйти из-под контроля и причинить большой вред имуществу и здоровью людей.

Если не соблюдено хотя бы одно из этих правил, суд признает забастовку незаконной.

**Ответственность за проведение забастовки** обязательно должна быть возложена либо на администрацию (если она виновна в возникновении забастовки), либо на работников, если их забастовка признана судом незаконной.

**А. Ответственность администрации.** Наказываются руководители (и другие должностные лица), виновные в возникновении таких острых трудовых конфликтов, которые привели к забастовке. Их привлекают к дисциплинарной ответственности вплоть до освобождения от должности. Если действия причинили ущерб производству, их привлекают к материальной ответственности, но только в пределах их трехмесячного оклада. На них судом может быть наложен солидный штраф (административная ответственность).

**Б. Ответственность работников** наступает, если суд признает забастовку незаконной. И тогда лица, участвовавшие в забастовке, могут быть признаны прогульщиками и уволены. На организаторов дополнительно может быть наложен штраф.

### **Это надо запомнить**

1. Трудовые споры — это неурегулированные конфликты между работниками и работодателями по вопросам применения трудового законодательства.

2. Выделяют две группы причин, вызывающих трудовые споры: объективные и субъективные.

3. Различают индивидуальные и коллективные трудовые споры.

4. Индивидуальные трудовые споры возникают между администрацией предприятия и одним работником.

5. Коллективные трудовые споры — это споры между администрацией и трудовым коллективом или профкомом, который представляет интересы работников.

6. Забастовка — это временный добровольный отказ работников от выполнения трудовых обязанностей (полностью или частично) в целях разрешения коллективного трудового спора

7. Запрещено бастовать:

- военнослужащим;
- работникам правоохранительных органов;
- государственным служащим;
- работникам, если их забастовки создают угрозу конституционному строю или здоровью других лиц.

8. Правила проведения забастовок:

— бастовать можно только по социально-экономическим условиям;

— требования к администрации должны быть сформулированы письменно;

— необходимо пройти все этапы примирения (примирительную комиссию, посредника, трудовой арбитраж);

— решение о проведении забастовки необходимо утвердить на собрании трудового коллектива;

— необходимо определить орган, возглавляющий забастовку;

— предупредить администрацию о времени начала забастовки за 10 дней.

9. Ответственность администрации — дисциплинарная, материальная, административная.

10. Ответственность работников — дисциплинарная.

11. Ответственность организаторов незаконных забастовок — дисциплинарная, административная.

## 9.8. Профсоюзы

Закон напрасно существует для тех, у кого нет ни мужества, ни средств защищать его.

*Т. Маколей*

**Немного истории.** Впервые профсоюзы появились в Англии в конце XVIII в., в целях защиты профессиональных интересов наемных работников. Произошло это не случайно. Англия была одна из стран, где раньше всего (в XVI в.) зародился дух предпринимательства. Именно здесь земельная собственность гораздо раньше уступила пальму первен-

ства собственности промышленной (индустриальной), способной функционировать только с помощью применения труда наемных рабочих.

Отношение к профсоюзам менялось от эпохи к эпохе.

1. Появление профсоюзов вызвало сильное сопротивление не только предпринимателей, но и государства. Для их подавления не только применялось антирабочее законодательство, но и вводилась уголовная ответственность в отношении их организаторов и руководителей.

2. Под давлением рабочего движения постепенно государство смягчает свое отношение к профсоюзам. Отменяется уголовная ответственность их организаторов, вводится в правовое русло порядок проведения забастовок и др.

3. Профсоюзы официально признаются государством (например, английский закон о профсоюзах принят в 1881 г.). В дальнейшем профсоюзы объединяются в масштабе страны (в Англии в 1868 г. был создан Британский конгресс тред-юнионов).

4. Профсоюзное движение постепенно начинает поддерживаться и на международном уровне. С созданием Международной организации труда (МОТ) и развитием международно-правового регулирования труда появились Конвенции и рекомендации МОТ по созданию и признанию профсоюзов государствами — членами МОТ.

Российское законодательство также вводит профсоюзную деятельность в правовые рамки. Трудовой кодекс, а также Федеральный закон от 12 января 1996 г. № 10-ФЗ «О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности» определяют основные положения, связанные с осуществлением ими своих функций.

**Понятие профсоюзов.** Профсоюз — это самое массовое общественное объединение.

**Профессиональный союз (профсоюз)** — это добровольное объединение граждан, связанных общими производственными или профессиональными интересами, создаваемое в целях защиты их трудовых прав.

Проанализировав данное определение, можно выделить несколько отличительных признаков профсоюзов.

1. Основаны на **членстве**. Лицо (достигшее 14 лет) не просто устно заявляет о своем вступлении в ряды профсоюза, но и оформляет соответствующие документы, в частности профсоюзный билет.

2. Объединение в профсоюзы **добровольное**, т.е. гражданин сам решает, соответствует ли пребывание в данной организации его целям или нет.

3. Объединяются люди, которые либо **работают на одном предприятии**, либо **имеют одну профессию (специальность)**. Очень активно в этом плане себя проявляют отраслевые профсоюзы шахтеров, горняков.

4. Члены профсоюза должны **уплачивать членские взносы**. Их размер и порядок уплаты регулируется каждым профсоюзом самостоятельно, но, как правило, они составляют 1% месячной заработной платы работника.

5. Целью объединения в профсоюз является **защита трудовых прав** граждан. Если работник будет отстаивать свои права перед работодателем один на один, его шансы на победу крайне малы, потому что работодатель имеет множество рычагов давления (материальные, административные, психологические и др.), выдержать воздействие которых может далеко не каждый.

**Права профсоюзов.** Для выполнения защитной функции профсоюзы наделяются множеством прав. Ознакомимся только с основными из них.

1. **Право осуществлять представительство работников** (а не только членов профсоюза), если на предприятии отсутствуют другие профсоюзы. Однако если на предприятии существует не один профсоюз, а несколько, тогда каждый из них представляет права своих членов по индивидуальным спорам. Когда речь идет о защите коллективных прав работников, профсоюзы вправе действовать от имени всех работников. И это естественно, потому что все работающие на предприятии находятся в одинаковых условиях.

Нужно отметить, что в СССР был один профсоюз. Сейчас только на общероссийском уровне существует 14 объединений профсоюзов, есть и отраслевые профсоюзы (учителей, врачей, работников вузов и др.), а также профсоюзы на многих предприятиях. Наиболее многочисленной является Федерация независимых профсоюзов России (ФНПР).

По каким вопросам профсоюз может представлять работников? Закон ограничивает это право вопросами применения труда на предприятии и другими социально-экономическими вопросами. Производственные вопросы (допустим, какие методики применять для обучения) не относятся к сфере вопросов, где допускается участие профсоюзов.

**2. Право осуществлять надзор и контроль за соблюдением законодательства о труде и охране труда.** Предположим, завуч, ответственный за составление школьного расписания, дает учителю дневную учебную нагрузку более шести часов, причем неоднократно. Тем самым он нарушает нормы трудового законодательства. За тем, чтобы не допускать такой системы нарушений, должны следить профсоюзы, выступая на защиту прав и интересов работников. Более того, отраслевой профсоюз может потребовать даже увольнения руководящих работников. К этой мере прибегают, если нарушения со стороны руководителей носят систематический характер.

**3. Право участвовать в управлении предприятиями, организациями.** Это выражается в выработке и внесении предложений профсоюза, способствующих совершенствованию работы предприятия и, в частности, расширению социально-культурных и социально-бытовых льгот работникам предприятия, поскольку качество рабочей силы непосредственно влияет на эффективность труда. Школа также не может быть исключением в этом вопросе. Профсоюз может предложить выплачивать (если имеются средства) школьные стипендии отличникам, наградить призом коллектив (классного руководителя) класса, занявшего первое место по результатам года, и т.п.

**4. Права в сфере защиты права на труд.** Именно этот вопрос особенно актуален сегодня. Безработица в нашем обществе перестала кого-либо удивлять. Всероссийские и отраслевые профсоюзы принимают участие в разработке государственной политики занятости, а профсоюзы на предприятиях защищают работников от незаконных переводов, увольнений, предлагают меры защиты при сокращении численности работников и др.

**5. Право участвовать в решении вопросов улучшения условий труда и, в частности, заработной платы.** Вопрос о заработной плате является одним из основных и значимых для работника. Именно по его поводу чаще всего ведутся ожесточенные споры между профсоюзами, представляющими работников, и работодателями. Причем профсоюзы, испробовав «мирные» способы решения спора о заработной плате, часто пытаются решить их с помощью забастовок, голодовок, пикетирований, шествий, демонстраций и т.п. Не отвергая эти средства борьбы за права работников, все-таки следует заметить, что эти весьма острые орудия борь-

бы следует использовать крайне осторожно. Остановка деятельности предприятия на период забастовки производства в любом случае не позволит получить прибыль, исходя из которой и можно увеличить (или выплатить) заработную плату.

**6. Право участвовать в разработке мер по социальной защите работников.** Понятие социальной защиты является весьма широким: в него входят вопросы улучшения жилищных условий, пенсионного обеспечения работников, социальной поддержки, которая может осуществляться по таким направлениям, как питание (бесплатные обеды, дотации на питание), спорт (оплата абонементов в бассейн, надбавки к зарплате тем, кто бросил курить, не пользуется бюллетенями), медицинское обслуживание, социально-культурные мероприятия (оплата путевок в санатории, билетов в зрелищные учреждения), дети (оплата содержания в детских учреждениях, пособий по случаю рождения ребенка) и др.

Результаты проведения мероприятий по социальной защите проявляются не сразу, а спустя некоторое время. Вот почему работодатели не хотят тратить деньги на социальную защиту. Однако, вкладывая деньги в эти мероприятия, предприятие в целом многое выигрывает: повышается производительность и качество труда, сокращается текучесть кадров, исключаются забастовки и др. Здоровье работников сохраняется на многие годы, а оно, как известно, является не только личным, но и общественным достоянием. Именно профсоюзам приходится инициировать проведение мероприятий по социальной защите работников, участвовать в их разработке, настаивать на осуществлении и контролировать их выполнение.

### Это надо запомнить

1. Профессиональный союз (профсоюз) — это добровольное объединение граждан, связанных общими производственными или профессиональными интересами, создаваемое в целях защиты их трудовых прав.

2. Признаки профсоюза:

- членство в нем;
- добровольность;
- принадлежность работников к одному предприятию или профессии;
- уплата членских взносов;
- цель: защита трудовых прав работников.

3. Основные права профсоюзов:
- представлять интересы работников;
  - осуществлять контроль за соблюдением трудового законодательства;
  - участвовать в управлении делами предприятия;
  - защищать трудовые права работников;
  - участвовать в решении вопросов по улучшению условий труда;
  - участвовать в решении вопросов социальной защиты.

## 9.9. Страхование и пенсионное дело

Беспечность есть причина всяких бедствий.

*Джами*

Различные обстоятельства жизни человека (болезнь, инвалидность и т.п.) могут воспрепятствовать плодотворной работе и поставить под угрозу его благосостояние. В таких случаях государство берет на себя обязанность поддержать человека. Но для этого нужны деньги и немалые. Учитывая это, законодательство возлагает на работодателей, использующих труд наемных работников, обязанность выплачивать *взносы на социальное страхование (страховые взносы)*. Работники в обязательном порядке уплачивают из своей заработной платы *пенсионные взносы*.

**Виды социальной помощи (по государственному страхованию)** довольно многообразны и позволяют человеку чувствовать себя в относительной безопасности и, чтобы не случилось, с уверенностью смотреть в будущее (рис. 9.10).

**А. Медицинская помощь.** Статья 41 Конституции РФ устанавливает, что каждый гражданин имеет неотъемлемое право на охрану здоровья. Это право должно обеспечиваться не только предоставлением населению медицинской помощи, но и охраной окружающей среды, производством доброкачественных продуктов питания, созданием благоприятных условий труда. Большое значение имеет и медицинская грамотность людей, их привычка вести здоровый образ жизни. В противном случае такая цель, как охрана здоровья, даже при оказании медицинской помощи вряд ли будет достижимой. Охрана здоровья осуществляется независимо от пола, национальности, со-

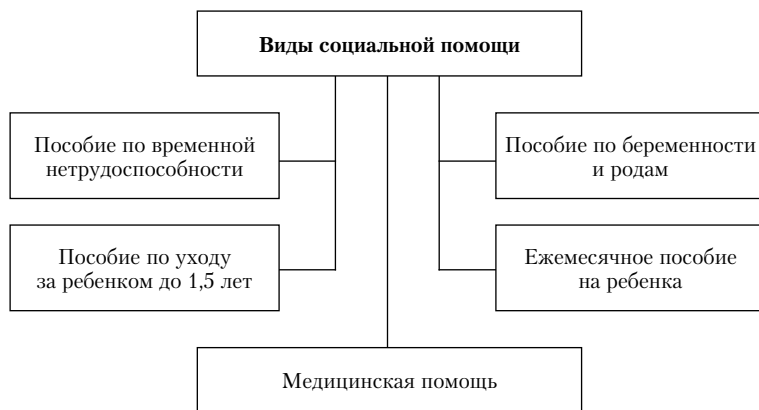


Рис. 9.10. Виды социальной помощи

циального происхождения, политических и религиозных убеждений.

Медицинская помощь в государственной и муниципальной системе здравоохранения оказывается *бесплатно* в пределах объема, обусловленного программами обязательного медицинского страхования. К гарантированным видам медицинской помощи относятся:

- скорая медицинская помощь при травмах и острых заболеваниях, угрожающих жизни;
- диагностика заболеваний;
- лечение в амбулаторных условиях;
- лечение на дому;
- профилактическая помощь (прививки, диспансеризация и пр.);
- стоматологическая помощь;
- стационарная помощь с острыми заболеваниями.

Дополнительные медицинские услуги граждане могут получать на основе программ добровольного медицинского страхования (*добровольных взносов*), а также *за счет средств тех организаций, где они работают, и личных сбережений*.

Б. *Пособия по временной нетрудоспособности*. Если в медицинской помощи нуждаются все, то далеко не все люди получают пособие по временной нетрудоспособности. Здоровый образ жизни (физкультура, соблюдение режима дня, рациональное питание, отсутствие стрессов и т.п.), профилактическая медицинская помощь, а также обраче-



ние к врачам для устранения малейших неполадок в своем организме дают возможность обходиться без бюллетеней (больничных листов). В Японии работодатели делают надбавки к зарплате тем работникам, которые в течение года не пользуются пособиями. В нашей стране этот опыт только начинает перениматься, но еще не получил широкого распространения.

Кто же имеет право на пособие по временной нетрудоспособности?

Пособия выдаются гражданам, работающим по трудовому договору и ставшим временно нетрудоспособными по каким-либо причинам. Его выплачивают работодатели по предъявлении больничного листа, выданного лечащими врачами.

Разумеется, болезни бывают разными по длительности. И здесь нужно войти в положение дел работодателя: как ему организовать производственный процесс на предприятии, если работник болеет долго? Вот почему законодатель ограничивает срок выдачи больничных листков. При длительном периоде временной нетрудоспособности решается вопрос о переходе заболевшего на инвалидность и, как следствие, его увольнении по инициативе администрации.

Размер пособия зависит от средней заработной платы и страхового стажа. Исчисляется оно в процентном отношении:

- 100% среднего заработка при страховом стаже работы восемь и более лет;
- 80% — при страховом стаже от пяти до восьми лет;
- 60% — при страховом стаже до пяти лет.

В. *Пособия по беременности и родам.* Понятно, что женщина, решившая родить ребенка, действует не только в своих интересах, но и в интересах всего общества. Ребенок — это будущий работник, и именно люди составляют основное богатство общества. Вот почему государство стремится насколько это возможно поддержать женщин в этот трудный для них период. Пособие по беременности (за 70 календарных дней) и родам (также за 70 календарных дней) выплачивается по месту работы или учебы в размере среднего заработка.

Г. *Ежемесячное пособие по уходу за ребенком до 1,5-летнего возраста.* К сожалению, в данном случае государство оказывает незначительную поддержку матерям, однако будем надеяться, что по мере накопления материальных

средств государство будет в этом отношении щедрее. Пособие в данном случае выплачивается в размере 1500 руб. по уходу за первым ребенком, 3000 руб. — за вторым или 40% среднего заработка застрахованного лица, но не менее минимального размера этого пособия, установленного Федеральным законом от 19 мая 1995 г. № 81-ФЗ «О государственных пособиях гражданам, имеющим детей».

*Д. Ежемесячное пособие на ребенка.* Размер, порядок назначения, индексации и выплаты ежемесячного пособия на ребенка устанавливаются законами и иными нормативными правовыми актами субъекта РФ.

*Е. Единовременные пособия.* Они выдаются в некоторых особых ситуациях:

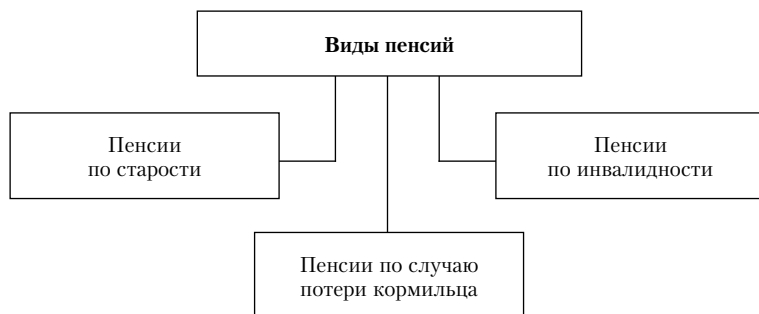
- женщинам, вставшим на учет в медицинских учреждениях в ранние сроки беременности (в размере 300 руб.);
- по случаю рождения ребенка (в размере 8000 руб.);
- социальное пособие на погребение в размере, равном стоимости услуг, предоставляемых согласно гарантированному перечню услуг по погребению, указанному в Федеральном законе от 12 января 1996 г. № 8-ФЗ «О погребении и похоронном деле», но не превышающем 4000 руб., с последующей индексацией исходя из прогнозируемого уровня инфляции.

**Пенсии.** Пенсионным законодательством устанавливаются следующие виды пенсий (рис. 9.11).

*А. Пенсии по старости.* Молодые о старости не думают. Однако проходят годы, и вопрос о пенсии становится далеко не праздным. Пенсии по старости назначаются пожизненно лицам, достигшим пенсионного возраста и имеющим необходимый трудовой стаж. Выплачиваются они ежемесячно пропорционально прошлому заработку. В Российской Федерации пенсионным считается возраст для мужчин — 60 лет, а для женщин — 55 лет.

Пенсии по старости назначаются в размере от 55 до 75% заработка в зависимости от стажа работы.

*Б. Пенсии по инвалидности.* Инвалидность — это стойкое нарушение здоровья, обусловленное заболеваниями, травмами, приводящее к полной и частичной утрате способности обслуживать себя, передвигаться, общаться, обучаться и заниматься трудовой деятельностью. Признавая человека инвалидом, медико-санитарная комиссия в зависимости от состояния здоровья может установить одну из трех групп инвалидности.



*Рис. 9.11. Виды пенсий*

Размер пенсии исчисляется в зависимости от установленной группы инвалидности пропорционально заработку.

*В. Пенсии по случаю потери кормильца.* Конституция РФ возлагает на родителей обязанность содержать детей. Иногда на иждивении у человека находятся и другие нетрудоспособные по каким-либо причинам члены семьи (например, жена, занятая воспитанием детей). Если кормилец умирает и его иждивенцы остаются без средств к существованию, им назначается пенсия в качестве возмещения помощи от умершего, которая служит постоянным и основным источником существования.

Пенсии по случаю потери кормильца назначаются до тех пор, пока члены семьи считаются нетрудоспособными, в размере 30% заработка умершего.

Объективная необходимость в содержании нетрудоспособных членов общества существовала с давних времен. На протяжении веков эту функцию выполняла церковь, благотворительные организации, общества взаимопомощи и др. С конца XIX в. эту функцию выполняет государство. С тех пор система социального обеспечения постоянно развивается. По мере усиления страны Российское государство сможет предложить своим гражданам более действенную социальную защиту.

### **Это надо запомнить**

1. Государство оказывает следующие виды социальной помощи:

- медицинская помощь;
- пособия по временной нетрудоспособности;

- пособия по беременности и родам;
  - пособие по уходу за ребенком до 1,5 лет;
  - ежемесячное пособие на ребенка.
2. В Российской Федерации выплачиваются пенсии:
- по старости;
  - инвалидности;
  - случаю потери кормильца.

# Глава 10

## СЕМЬЯ

### 10.1. Брак и семья по семейному праву

Природа, создав людей такими, каковы они есть, даровала им великое утешение от многих зол, наделив их семьей и родиной.

*Н. Фосколо*

Жизнь в семье, без сомнения, и сегодня является наиболее распространенной формой человеческого существования. Большинство людей не представляет жизни без семьи, поддерживающей их и морально, и физически, и материально. Здоровье процветающей семьи следует признать необходимым условием спокойствия общества и стабильности развития государства. Вот почему государство не может оставить без внимания круг проблем, связанных с семьей, и регулирует их с помощью норм права.

В нашей стране семейные отношения регулируются обособленной сферой законодательства. В настоящее время действует Семейный кодекс РФ, принятый в 1995 г.

В отличие от других правоотношений семейные отношения обладают ярко выраженной спецификой и отличаются следующими признаками.

1. Субъектами семейных правоотношений являются *близкие родственники: супруги, дети, родители* (либо лица, их заменяющие, — усыновители, усыновленные, а также опекуны, попечители и т.п.).

2. Семейные отношения возникают из таких специфических юридических фактов, как *брак, родство, материнство, отцовство, усыновление* и т.п.

3. Семейные отношения в основном носят *личный характер*. Однако личные отношения, возникающие в браке, поч-

ти не поддаются правовому регулированию. Семейное право только в общем плане очерчивает границы личных отношений в семье. Так, в ст. 31 Семейного кодекса РФ говорится о том, что супруги обязаны строить свои отношения в семье на основе взаимоуважения и взаимопомощи. Основное внимание семейное право уделяет решению имущественных вопросов, возникающих между супругами, родителями и детьми.

**Семейное право — это отрасль права, регулирующая личные и имущественные отношения между гражданами, возникающие вследствие брака и рождения детей (приятия их на воспитание).**

Основными понятиями семейного права являются брак и семья.

**Понятие брака.** В древнерусском лексиконе слово «брати» означало что-то отбирать (отклонять плохое и оставившись на хорошем). Отсюда двусмысленность слова «брак» и в семейном праве, и в быденной речи (например, бракованный товар). В других языках такой двусмысленности нет. Так, в украинском, белорусском, польском, чешском и других языках славянских народов брачный союз определяется словом «шлюб» (от древнеславянского «слюбъ», «слюбьтись» означает «договориться»).

Законодательство не содержит определения брака. Его помогают выяснить ученые, определяющие брак следующим образом.

**Брак — это свободный и равноправный союз мужчины и женщины, имеющий целью создание семьи и порождающий между супругами взаимные права и обязанности.**

Можно выделить следующие признаки брака.

1. Брак — это *союз мужчины и женщины*. Слово «союз» шире, чем слово «сделка» или «договор». Помимо распределения обязанностей в семье (если такое в семье производится точно и определенно), союз мужчины и женщины предполагает некую духовную общность, предрасположенность их друг к другу, предпочтение друг другу.

2. Брак — это *единобрачный союз*, т.е. союз, в котором предпочтение отдается только одному партнеру. Моногамия — единственная форма брака, признанная в западных странах и России. В некоторых государствах, где господствует мусульманская религия, существуют полигамные браки (многоженство).

3. Брак — это *свободный союз*. Вступление в брак свободно и добровольно, равно как свободно и расторжение брака

(исключение делается, как правило, в целях защиты интересов детей).

4. Брак — это *равноправный союз*. Мужчина и женщина, вступающие в брак, равны между собой как в отношении личных прав (на фамилию, место жительства, выбор профессии, воспитание детей), так и в отношении имущества, нажитого совместным трудом во время брака.

5. Брак — это такой союз, который *зарегистрирован в органах записи актов гражданского состояния (ЗАГС)*. Фактические брачные отношения, сколько бы они ни продолжались, не могут перейти в брачные отношения, которые поддерживает, защищает государство. Если мужчина и женщина, пусть и очень длительно проживающие вместе, поспорят по поводу совместно нажитого ими имущества, они будут вынуждены решать спор сами. Суд им в этом не поможет.

6. Брак — это такой союз, который *порождает между супругами юридические права и обязанности*. Это касается и мужчины, и женщины. Если права одной из сторон окажутся нарушенными, на ее защиту встанет суд, который будет рассматривать спор между ними.

Некоторые ученые указывают, что брак — это пожизненный союз мужчины и женщины. Конечно, в идеале так и должно быть, однако практика говорит об обратном. В Москве из каждых 100 заключенных браков расторгается более 50.

Другие ученые добавляют такой признак брака, как наличие цели рождения детей и их воспитания. Однако статистика показывает, что в мире около 20% браков являются бездетными и это часто не препятствует продолжению брачного союза. Таким образом, включение и этого признака в определение брака было бы неправильным.

**Понятие семьи.** Семейный кодекс не дает также и определения семьи. Это понятие разрабатывается учеными.

**Семья — круг лиц, связанных между собой правами и обязанностями, вытекающими из зарегистрированного брака и из родства (усыновления).**

Но и в этом определении можно усмотреть некоторые недостатки: можно ли считать семьей брак, формально зарегистрированный, но фактически давно распавшийся, в котором отец много лет не интересуется своим ребенком?

Семье присущи следующие признаки.

Во-первых, это объединение лиц, *связанных браком или родством*. К отношениям родства приравниваются и отношения по поводу усыновления.

Во-вторых, это объединение лиц, связанных *материальной или моральной общностью и поддержкой*. Проявляться это может по-разному:

а) в форме *совместного проживания* на какой-либо жилой площади. Однако это может не всегда иметь место. Скажем, если кто-либо из супругов находится в многолетней зарубежной командировке или выполняет длительное время работу в отдаленном месте (моряки, военные, космонавты и др.), это вовсе не говорит о том, что семья распалась. Кроме того, в последнее время стали распространены так называемые «гостевые браки», когда муж и жена, любя друг друга, а зачастую даже имея детей, проживают в разных местах и только время от времени приезжают друг к другу;

б) *ведение общего хозяйства*. Обычно об этом можно говорить, когда имеет место совместное питание, приобретение вещей и пользование ими и, конечно, имеется общий бюджет. Однако и ведение общего хозяйства не всегда обязательно для семьи. Например, не имеют его молодожены, проживающие до приобретения своей квартиры каждый у своих родителей, которые к тому же их содержат;

в) *общность интересов, забот, проблем*, которые встречаются на жизненном пути, и совместное их преодоление. Пожалуй, этот момент является наиболее важным из вышеуказанных. Так, если супруги, даже проживая в одной квартире, месяцами не разговаривают друг с другом, отдельно питаются, имеют собственный бюджет, вряд ли здесь можно говорить о существовании семьи.

В-третьих, семья — это объединение лиц, связанных *взаимными правами и обязанностями*. Права и обязанности членов семьи закреплены в Семейном кодексе РФ (например, право на выбор фамилии, обязанность воспитывать детей и др.). Однако на практике в семье устанавливается множество дополнительных прав и обязанностей. Так, обычно женщины берут на себя обязанность вести хозяйство (убираться, готовить еду, покупать продукты и т.п.), мужчины чаще что-нибудь мастерят или чинят по дому. Детям в зависимости от возраста поручается выполнение более легких обязанностей: мытье посуды, пола, вынос мусорного ведра и т.д. Если кто-нибудь не выполняет своих обязанностей по дому и не видит в этом ничего особенного, он глубоко ошибается. В данном случае речь идет о нарушении *юридических обязанностей* члена семьи.



Как видим, понятие семьи шире понятия брака: брак — это основная предпосылка семьи, ее предварительное условие. Нормальная и полноценная семья возникает и развивается только на основе брака, но не вне его.

**Функции семьи.** Активная защита государством семьи объясняется важностью функций, выполняемых ею.

*Биологическая функция* семьи заключается в воспроизводстве человека. Часто семья создается именно для рождения и воспитания детей. Практика показывает, что более крепкими являются те семьи, в которых есть дети. Рождение детей отвечает не только интересам супругов (воспитание детей придает жизни смысл, они могут поддерживать родителей в старости). В рождении и правильном воспитании детей заинтересовано государство и все общество: именно общие усилия многих граждан обеспечивают прогресс нации и государства в целом.

*Экономическая функция* семьи выражается в накоплении трудом членов семьи определенного количества благ. Именно материальная взаимопомощь в семье позволяет прожить ее членам экономнее, рациональнее, эффективнее. Давно известно, что одинокому человеку требуется больше средств для жизни, чем семейному. Но материальную взаимопомощь нельзя понимать только как вложение денег в «общий котел». Так, помощь бабушки, получающей небольшую пенсию и в основном занимающейся воспитанием внуков, часто играет для семьи более важную роль, чем деятельность матери, которая целый день работает и получает неплохую зарплату.

*Социальная функция* семьи проявляется в заботе членов семьи друг о друге. Поддержать морально, дать нужный совет, разделить печаль, утешить, ободрить в трудный момент жизни, вместе порадоваться успеху — все это может дать только семья. Человек — существо социальное. Он не может жить один, ни с кем не общаясь. Семья лучше любого другого коллектива удовлетворяет потребность человека в общении.

### Это надо запомнить

1. Семейные отношения регулируются Семейным кодексом РФ.
2. Семейные отношения имеют особенности:
  - они возникают между близкими родственниками;
  - основаны на фактах заключения брака, родства, материнства, отцовства, усыновления;
  - носят личный характер.

3. Семейное право — это отрасль права, регулирующая личные и имущественные отношения между гражданами, возникающие из брака и рождения детей (принятия на воспитание).

4. Брак — это союз мужчины и женщины, имеющий целью создание семьи и порождающий между супругами взаимные права и обязанности.

5. Семья — это круг лиц, связанных между собой правами и обязанностями, вытекающими из зарегистрированного брака или родства (усыновления).

6. Признаками семьи являются:

- наличие отношений брака или родства;
- материальная или моральная поддержка друг друга;
- установление взаимных прав и обязанностей.

7. Семья выполняет биологическую, экономическую и социальную функции.

## 10.2. Брак и условия его заключения

Брак — слишком совершенное состояние для несовершеннового человека.

*Н. Шамфор*

**Порядок заключения брака.** В нашей стране признается и защищается только брак, зарегистрированный в органах записи актов гражданского состояния (ЗАГС). Именно с момента регистрации брака возникают права и обязанности супругов.

Чтобы зарегистрировать брак, надо явиться лично в органы ЗАГС и подать об этом заявление. Выполнение этого действия нельзя поручить другому лицу (другу, родителям и даже адвокату). Брак заключается после истечения месяца со дня подачи в органы ЗАГС заявления. Месячный срок установлен для проверки серьезности намерений будущих супругов.

При наличии уважительных причин (направлении в длительную командировку или на работу, находящуюся на значительном расстоянии от дома, например в море, на нефтепромыслах, золотые прииски и т.п.) орган ЗАГС может разрешить заключение брака и до истечения месяца. Орган ЗАГС может также увеличить этот срок (например, из-за особой перегруженности), но не более чем на один месяц.

При наличии особых обстоятельств (беременности, рождения ребенка и др.) брак может быть заключен в день подачи заявления.

Заключение брака производится обязательно в присутствии лиц, вступающих в брак.

При заключении брака стороны должны быть осведомлены о состоянии здоровья друг друга. Они могут пройти медицинское обследование, а также проконсультироваться по медико-генетическим вопросам, проблемам планирования семьи в учреждениях здравоохранения по месту жительства (причем бесплатно!). Однако это может быть сделано только с согласия лиц, вступающих в брак.

Особое правило установлено Семейным кодексом РФ в отношении лиц, заболевших венерической болезнью или ВИЧ-инфекцией. Даже если им удастся скрыть свою болезнь от другой стороны и вступить в брак, такой брак может быть признан недействительным.

В последнее время во всем мире наблюдается рост числа фактических браков, когда люди живут вместе, ведут общее хозяйство, зачатую рожают и воспитывают детей, но брак по каким-то причинам не регистрируют. Во всех странах юридический брак не приравнивается к браку фактическому, однако в большинстве стран он все-таки пользуется защитой. В России для лиц, проживающих в фактическом браке, пока не предусмотрено никаких гарантий.

**Фактический брак, т.е. не зарегистрированный в органах ЗАГС, не пользуется в нашей стране защитой со стороны государства.**

Это же касается и браков, заключенных с соблюдением церковных обрядов. Таким образом, церковные браки приравниваются к фактическим.

**Условия заключения брака.** Чтобы брак породил юридические последствия, необходимо выполнить условия, указанные в законодательстве. К ним относятся следующие.

1. *Взаимное согласие* мужчины и женщины, которые вступают в брак. Согласие проявляется в том, что жених и невеста лично подают в орган ЗАГС совместное заявление о желании вступить в брак. Кроме того, во время процедуры заключения брака работник органа ЗАГС обязательно задает каждому из вступающих в брак вопрос: «Согласны ли вы заключить брак с господином (госпожой)...?» Отсутствие взаимного согласия будет очевидным, если кто-либо из вступающих в брак действует по принуждению,

в результате обмана или заблуждения или просто в данный момент не отдает себе отчета в своих действиях, например в результате опьянения (токсического, наркотического или алкогольного).

2. *Достижение брачного возраста.* В России брачный возраст устанавливается в 18 лет. При наличии уважительных причин органы местной власти вправе разрешить вступить в брак лицам, достигшим возраста 16 лет. Обстоятельства должны быть очень серьезными (беременность, рождение ребенка и т.п.). Следует иметь в виду, что с момента заключения брака несовершеннолетний становится дееспособным в полном объеме и должен отвечать за свои действия наравне со взрослыми.

В мире брачный возраст колеблется от 12 лет для женщин до 21—26 лет для мужчин. В исламских странах брачный возраст для женщин вообще не установлен.

3. Лицо, вступающее в брак, *не должно состоять в другом зарегистрированном браке.* Данное положение составляет основу принципа моногамии.

Даже если по какой-то ошибке орган ЗАГС заключит второй зарегистрированный брак, такой брак будет признан недействительным и не будет порождать правовых последствий.

4. Не допускается заключение брака *между близкими родственниками.* Согласно Семейному кодексу РФ близкими родственниками являются родители и дети, бабушки, дедушки и внуки, сестра и братья, у которых хотя бы один родитель общий (отец или мать). Двоюродные братья и сестры не относятся к числу близких родственников.

5. Не допускается заключение брака *между усыновителями и усыновленными.* Такое положение введено в Семейный кодекс РФ по моральным соображениям: отношения по усыновлению приравниваются к родительским.

6. *Психическое заболевание хотя бы одного из лиц, вступающих в брак.* К числу таких серьезных заболеваний относятся шизофрения, слабоумие, эпилепсия (периодически возникающее припадочное состояние). Однако просто медицинской справки, подтверждающей факт болезни, недостаточно для отказа в заключении брака. Должно быть решение суда, согласно которому лицо признается недееспособным по причине этой болезни.

Запрет на вступление в брак недееспособных лиц связан с тем, что многие серьезные психические заболевания пере-

даются по наследству. Физические недуги не могут служить основанием для отказа в регистрации брака.

**Расторжение брака.** Причиной развода могут служить самые разные обстоятельства. На практике чаще всего встречаются такие причины, как супружеская неверность, безразличное отношение к супругу и детям, алкоголизм, наркомания.

Инициатором развода в большинстве случаев является женщина. Причиной этого является возросшая эмансипация женщин, освобождение их от зависимости, угнетения, предрассудков. Современная женщина, которая, как правило, работает и экономически не зависит от мужа, теперь не мирится с его недостатками, не боится остаться одна.

Семейный кодекс РФ предусматривает два способа расторжения брака: в суде либо через органы ЗАГС.

Расторжение брака в органах ЗАГС применяется, если у супругов:

- а) нет общих несовершеннолетних детей;
- б) оба согласны на расторжение брака.

Во всех остальных случаях дело о разводе решает суд.

Однако муж не имеет право возбуждать дело о расторжении брака без согласия жены во время ее беременности и в течение года после рождения ребенка.

Брак прекращается с момента внесения записи в книгу регистрации актов гражданского состояния, а если расторжение брака происходило в суде, с момента вступления в законную силу решения суда.

### Это надо запомнить

1. Государство признает и защищает только брак, зарегистрированный в органах ЗАГС.

2. Права и обязанности супругов возникают с момента заключения брака.

3. Условиями заключения брака являются:

- взаимное согласие мужчины и женщины;
- достижение ими возраста 18 лет;
- отсутствие у них другого зарегистрированного брака;
- отсутствие между ними близких родственных связей;
- отсутствие у них психической болезни.

3. Расторжение брака осуществляется в суде. Однако, если у супругов нет общих несовершеннолетних детей и они оба согласны на развод, их брак расторгается в органах ЗАГС.

### 10.3. Права и обязанности супругов

Брак представляет собой отношения между мужчиной и женщиной, где необходимость обеих сторон одинакова, зависимость обоюдная, а обязательства взаимны.

*Л. Анспахер*

В случае регистрации брака у супругов возникают определенные права и обязанности. Все права и обязанности супругов можно разделить на личные и имущественные.

**А. Личные права и обязанности супругов.** Право одного супруга обеспечивается в браке обязанностью другого. Вот почему можно говорить только о правах, которые принадлежат супругам в браке, одновременно подразумевая, что право одного супруга обеспечивается исполнением обязанности другого. К личным правам супругов относятся следующие.

1. *Право на выбор фамилии.* Супруги по своему желанию выбирают при заключении брака фамилию одного из них в качестве общей. Вполне возможно, что каждый из них захочет оставить свою фамилию или присоединить к своей фамилии фамилию супруга (двойная фамилия).

2. *Право на выбор рода занятий, профессии.* Муж, как бы он ни заботился о здоровье жены и благополучии семьи, не может запретить ей работать там, где ей хочется, выбирать профессию по душе. Он может высказать на этот счет свое мнение, попытаться убедить ее, но диктат в этом вопросе не только не уместен, но и неправомерен.

3. *Право на выбор мест пребывания и жительства.* Каждый человек свободен, у него есть свои особые интересы и пристрастия. Так, например, если муж не любит оперу, это не значит, что жена после заключения брака не сможет ходить в оперный театр. Если муж увлекается охотой или рыбалкой, жена не может заставлять его отказаться от любимого досуга. Правда, если он посвящает ему все выходные, она может постараться объяснить ему, что он уделяет семье мало внимания.

Право на выбор мест пребывания и жительства имеет более широкое значение: супруги могут проживать раздельно, причем для этого не нужно особых обстоятельств, а достаточно желания одного из супругов.

4. *Право на совместное решение вопросов жизни семьи.* Особо значимыми являются вопросы материнства, отцовства, вос-

питания и образования детей, проведения отпуска, использования семейного бюджета, имущества, приобретенного в браке, и др. Все вопросы жизни семьи должны решаться на началах равенства супругов. Диктат здесь также неуместен.

5. *Супруги должны строить свои взаимоотношения на началах взаимоуважения и взаимопомощи.* В разных семьях эта фраза наполняется различным содержанием. Обычно на женщинах лежит немало обязанностей — это и приготовление пищи, и уборка, и стирка, и присмотр за детьми. Во многих семьях мужья закупают продукты, пылесосят квартиру, следят за тем, чтобы в доме работала вся бытовая техника, автомобиль был в исправном состоянии. И это правильно: потребительское поведение мужа в семье свидетельствует о неуважении женщины, физические силы которой отнюдь не безграничны.

6. *Супруги обязаны содействовать благополучию и укреплению семьи.* Благополучие семьи выражается не только в материальном достатке, хотя он играет не последнюю роль. Когда есть материальная основа брака, но нет тесного душевного контакта между супругами, общих интересов, семья недолговечна. Укреплению семьи не способствует навязывание своих интересов и пренебрежение желаниями другого. Компромиссы — вот лучшая основа разрешения всех семейных споров.

7. *Супруги должны заботиться о благосостоянии и развитии своих детей.* Содержание и воспитание детей — трудоемкое и непростое дело. Если детям не уделяет должного внимания отец (реже мать), другой супруг вынужден компенсировать это своими усилиями.

Как видим, личные права и обязанности супругов весьма важны. Чаще всего семья рушится именно из-за их несоблюдения. При разводе на заседании суда супруги вкладывают все это в одну фразу: «Не сошлись характерами».

**Б. Имущественные права и обязанности супругов** (рис. 10.1). Имущественные права и обязанности также важны, но довольно часто конфликты по имущественным вопросам разрешаются супругами по согласию. К имущественным правам закон относит следующие.

1. *Право на личную собственность.* Им обладает тот супруг, кому принадлежит имущество. Другой может пользоваться личной собственностью своего супруга только с его согласия.

Личной собственностью признается имущество:

— приобретенное до брака (например, у супруга в момент заключения брака уже была автомашина, которая затем стала использоваться для нужд всей семьи);



*Рис. 10.1. Имущество семьи*

— полученное в дар кем-либо из супругов во время брака (например, в телевизионном конкурсе муж выиграл видеокамеру);

— полученное в наследство (например, после смерти отца дочь становится наследницей дачи);

— личного пользования (одежда, обувь и др.), приобретенное во время брака, за исключением предметов роскоши.

Дети в семье тоже могут обладать имуществом. Конечно, в основном оно относится к категории имущества личного пользования (игрушки, спортивный инвентарь, одежда, обувь и т.п.). Однако и грудной ребенок может получить имущество в наследство, ему могут быть сделаны и крупные подарки.

**2. Право на совместную собственность.** Все имущество, которое супруги нажили во время брака (за исключением личного имущества), по общему правилу считается их совместной собственностью. В совместное имущество попадают заработная плата супругов, их пенсии, пособия, ценные бумаги, вклады в банках и любое другое имущество, приобретенное обоими или одним из супругов в период нахождения в зарегистрированном браке.



В некоторых случаях может возникнуть необходимость в разделе общего супружеского имущества. Как правило, при расторжении брака имущество делится пополам, независимо от того, работала ли жена или занималась только воспитанием детей и ведением общего хозяйства.

Свои имущественные права и обязанности согласно новому Семейному кодексу РФ супруги могут сами определить в *брачном договоре*, который заключается в письменной форме и обязательно подлежит нотариальному удостоверению.

### Это надо запомнить

1. Все права и обязанности супругов делятся на две группы: личные и имущественные.

2. К личным правам и обязанностям супругов относятся:

а) право на:

- выбор фамилии;
- выбор рода занятий, профессии;
- выбор места пребывания, места жительства;
- совместное решение вопросов жизни семьи;
- взаимоуважение и взаимопонимание;

б) обязанность:

- содействовать благополучию и укреплению семьи;
- заботиться о благосостоянии и развитии своих детей.

3. Имущественные права и обязанности супругов сводятся к праву на личную собственность и праву на совместную собственность.

## 10.4. Права и обязанности родителей и детей

Берегись также, чтобы люди, заметив твое непочтение к родителям, не стали сообщать презирать тебя и чтобы тебе вовсе не остаться без друзей, потому что, как только они заметят твою неблагодарность к родителям, никто не может быть уверен, что, сделав тебе доброе дело, получит благодарность.

*Сократ*

**Установление происхождения ребенка.** Для возникновения родительского правоотношения необходимо установить происхождение ребенка.

*Происхождение от матери*, как правило, не представляет трудностей. Оно обычно подтверждается справкой из медицинского учреждения, в котором принимались роды.

*Происхождение от отца* установить гораздо сложнее. Доказательствами отцовства являются:

1) зарегистрированный брак с матерью ребенка. В нашем законодательстве закреплена презумпция (предположение) отцовства мужа матери ребенка, в соответствии с которым он признается отцом ребенка, если не доказано обратное;

2) добровольное признание отцовства по отношению к ребенку, с матерью которого он не состоит в зарегистрированном браке. Сейчас все больше и больше мужчин решаются именно на такой шаг, который соответствует нормам морали. Они идут в орган ЗАГС и подают заявление с просьбой признать их отцом ребенка;

3) обстоятельства, установленные в судебном процессе. Иск о признании отцовства может подать мать ребенка, и если суд сочтет доказательства убедительными, он выносит решение о признании конкретного мужчины отцом ребенка, с матерью которого он не состоит в зарегистрированном браке. Обычно такими доказательствами являются фактическое совместное проживание и ведение общего хозяйства, совместное воспитание либо содержание ребенка и другие доказательства, в том числе и письменные (фотография, анкета, письма, дневник ответчика и т.п.). Убедительные доказательства могут быть получены с помощью генетической экспертизы.

**Права детей — это гарантированные законом возможности детей, не достигших 18 лет, по совершению определенных действий самостоятельно или с помощью родителей, обеспечивающие их достойное существование и всестороннее развитие.**

**Личные права детей и обязанности родителей по отношению к ним.** Вновь подчеркнем, что права без обязанностей ничего не значат. Поэтому, говоря о правах детей, мы одновременно подразумеваем соответствующие обязанности родителей.

Какими же правами личного характера обладают несовершеннолетние дети?

1. *Право ребенка на имя, отчество и фамилию.* Имя ребенка дается по соглашению родителей. Если они не могут достичь согласия в этом вопросе, спор решается органом опеки и попечительства (существует при отделах образо-

вания местных администраций). Отчество дается ребенку по имени отца, а если отец не установлен, по указанию матери. Фамилия ребенку дается по фамилии родителей. При разных фамилиях родителей фамилия дается по соглашению между ними. Если при этом возникает спор, его опять-таки разрешает орган опеки и попечительства.

2. *Право ребенка знать своих родителей, проживать совместно с ними.* Исключение здесь одно: если совместное проживание противоречит интересам ребенка, орган опеки может определить ребенку другое место жительства (например, детский дом или приемную семью). Возможно, что родители, страдающие алкоголизмом, искренне любят своего ребенка и желают ему добра, но в силу своей болезни они не способны на деле создать приемлемые условия для его воспитания.

3. *Право ребенка на заботу и воспитание.* Забота родителей о ребенке должна прежде всего касаться сохранения им здоровья. Помочь ребенку найти свое место в жизни призвано воспитание. Воспитание — это передача ребенку социального опыта, т.е. того, что достигнуто человечеством. Родители должны осуществлять:

а) физическое воспитание (разъяснять ребенку важность физической культуры, показывать на собственном примере способы укрепления здоровья, по возможности определить ребенка для занятий в спортивную секцию, группу и т.д.);

б) умственное (интеллектуальное) воспитание (помогать ребенку освоить учебную программу школы, разрешать конкретные жизненные ситуации и т.д.);

в) правовое воспитание (ребенок должен четко знать, что можно делать, что — нет);

г) нравственное воспитание (помогать ребенку наладить взаимоотношения со сверстниками, научить его общаться с ними, помогать другим, в первую очередь младшим и пожилым, не лгать, не нарушать интересов других лиц и т.д.);

д) эстетическое воспитание (по возможности помочь ребенку овладеть основами музыкального, художественного, танцевального и других видов искусства);

е) этическое воспитание (обучить своего ребенка общепринятым правилам общения между людьми).

Воспитание ребенка — это целый комплекс действий родителей, направленных на то, чтобы ребенок органично вписался в современную жизнь, а общение с ним было комфортным.

4. *Право ребенка на общение с обоими родителями, дедушкой и бабушкой, братьями и сестрами, другими родственниками.* Расторжение брака между родителями, проживание их в разных государствах, раздельное проживание с родственниками не влияют на права ребенка.

5. *Право ребенка выразить свое мнение* при решении в семье любого вопроса, затрагивающего его интересы. Учет мнения ребенка, достигшего возраста 10 лет, обязателен, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам.

6. *Право ребенка на уважение его человеческого достоинства.* Это касается не только взрослых детей и подростков, но и всех детей независимо от возраста. Малолетний ребенок, выпрашивающий у родителей очередную игрушку, должен получить разъяснение, почему ему эту игрушку не могут приобрести. Тем более запрещается жестокое обращение с детьми.

7. *Право ребенка на защиту своих прав и законных интересов.* Обеспечить эту защиту обязаны родители, поскольку они являются законными представителями ребенка. Так, если причинен вред здоровью ребенка, то родители обязаны подать заявление о возбуждении уголовного дела или, если вред носит имущественный характер, иск в суд. Новый Семейный кодекс РФ установил право ребенка независимо от возраста самостоятельно обращаться за защитой своих интересов в орган опеки и попечительства, а по достижении возраста 14 лет — в суд.

Как видим, ребенок имеет довольно широкий перечень прав. Указанные правомочия составляют основу права ребенка на счастливое детство, закрепленное в международно-правовых документах.

### **Имущественные права детей и обязанности родителей.**

Возможно, имущественные права не являются самыми важными в жизни ребенка, но они составляют базу его личных прав. Рассмотрим имущественные права подробнее.

1. *Право ребенка на личное имущество.* Личной собственностью ребенка считается имущество:

- полученное в дар (например, родители подарили сыну на день рождения компьютер);
- унаследованное (например, дедушка завещал внуку библиотеку);
- приобретенное на средства ребенка (например, на заработанные в период летних каникул деньги ребенок купил DVD-плеер);

— а также полученные ребенком доходы от собственной деятельности (заработная плата, стипендия, доходы от предпринимательской деятельности).

Как распоряжается имуществом ребенка в семье, где зачастую понятия «твое» и «мое» размыты? Существующие на этот счет правила такие:

а) имущество, которым ребенок в силу своего возраста может пользоваться самостоятельно, не имеющее значительной ценности, находится у него во владении, пользовании и распоряжении (например, семилетний ребенок вправе сам обменивать наклейки на жвачку и наоборот);

б) имуществом ребенка до 14 лет, которое не попадает в эту категорию, распоряжаются родители (например, тот же семилетний ребенок, которому подарили компьютер и который сам играет на нем, не может самостоятельно разрешить своим друзьям взять его поиграть домой, поскольку эта сложная вещь может сломаться, а платить за ремонт придется родителям);

в) имуществом детей от 14 до 18 лет может распоряжаться сам несовершеннолетний, но с согласия родителей. Например, заработав деньги на DVD-плеер, несовершеннолетний должен вопрос о его покупке согласовать с родителями.

*2. Право ребенка получать содержание от своих родителей.* Содержание детей предполагает обеспечение их питанием, одеждой, покупку игрушек, книг, других предметов потребления. Обязанность содержать своих несовершеннолетних детей, проживающих вместе с родителями, включает и предоставление детям владения и пользования жилым домом, квартирой, предметами домашнего обихода и обстановки. Однако это вовсе не означает, что родители, наряду с предоставлением ребенку возможности пользоваться имуществом, одновременно должны нести дополнительные обязанности по поддержанию этого имущества в порядке. Ребенку следует разделить с родителями это бремя (помыть посуду, пол, отремонтировать кофеварку и т.п.).

*3. Право на алименты* возникает, если родители не содержат своих детей. Сколько денежных средств необходимо для содержания ребенка, родители могут определить по соглашению. Если договориться не удалось, размер алиментов определяется по закону: на одного ребенка — 25% заработка, на двух детей — 33,3%, на трех и более — 50%.

Надо отметить, что родители, достойно выполнявшие свой долг по содержанию и воспитанию детей, в старости также могут рассчитывать на заботу и поддержку своих детей. Если совершеннолетние дети не делают этого добровольно, закон предусматривает взыскание с них алиментов на своих родителей, которые стали нетрудоспособными и не имеют достаточных средств для жизни.

### **Это надо запомнить**

1. Отцом ребенка признается мужчина, который:
  - состоит с матерью ребенка в зарегистрированном браке;
  - добровольно признает себя отцом ребенка;
  - имеет доказательства отцовства, установленные в судебном порядке.
2. Права детей — это возможности детей, не достигших 18 лет, самостоятельно или с помощью родителей совершать какие-либо действия, направленные на достойное существование и всестороннее их развитие.
3. Все права детей (и, соответственно, обязанности родителей) можно разделить на две группы: личные и имущественные.
4. К личным правам относят право ребенка на:
  - имя, отчество и фамилию;
  - знание своих родителей, совместное с ними проживание;
  - заботу и воспитание;
  - общение с обоими родителями, бабушкой и дедушкой, братьями и сестрами;
  - выражение своего мнения;
  - уважение его человеческого достоинства;
  - защиту своих прав и законных интересов.
5. Ребенок имеет следующие имущественные права на:
  - личное имущество;
  - получение содержания от своих родителей;
  - алименты.

# Глава 11

## ПРЕСТУПЛЕНИЯ

### 11.1. Понятие преступления

Никакие выгоды, достигнутые ценой преступления, не могут вознаградить потерю душевного мира.

*Г. Филдинг*

Богиня Фемида — беспристрастный символ правосудия — держит в своих руках не только весы, но и карающий меч, роль которого во все времена отводилась уголовному<sup>1</sup> праву.

**Уголовное право — это система норм права, определяющих круг преступных деяний, а также виды и размер наказаний за них.**

Однако в целом уголовное право направлено не только на наказание лиц, совершивших преступления, но и на их предупреждение. Поэтому с целью предостережения граждан от совершения преступления государство стремится сделать процесс наказания демонстративным и наглядным. Нормы уголовного права реализуются через целую сеть правоохранительных органов.

Нормативным актом, определяющим преступность и наказуемость деяний, является Уголовный кодекс РФ.

Уголовный кодекс РФ делится на две части: Общую и Особенную. В Общей части собраны нормы, имеющие отношение к любому преступлению (например, нормы о вине, необходимой обороне, соучастии, видах наказания).

---

<sup>1</sup> Термин «уголовный» происходит от слова «головщина», которое по Псковской судной грамоте означала убийство.

В Особенной части даются конкретные виды преступлений с указанием вида и размера наказания за каждое из них (например, ст. 105 — убийство, ст. 161 — грабеж).

Под действие Уголовного кодекса РФ подпадают граждане Российской Федерации, лица без гражданства, иностранцы (если они не обладают дипломатическим иммунитетом).

**Преступление — это общественно опасное, виновное деяние, предусмотренное Уголовным кодексом под угрозой применения наказания.**

В этом определении содержатся все признаки преступления.

1. *Преступление — это деяние.* Слово «деяние» означает поведение, которое может выражаться либо в действии, либо в бездействии. Активное поведение, т.е. действие, имеет место, например, при совершении кражи, грабежа, убийства, изнасилования, нанесении телесных повреждений. Пассивное поведение, т.е. бездействие, будет налицо, если халатное отношение преступника (не исполнившего требуемых от него по службе действий) повлекло для предприятия или гражданина нанесение существенного вреда или если он оставил в опасности человека, сбитого его автомашиной, и др. Большинство преступлений совершаются в форме действия.

2. *Преступление — это общественно опасное деяние.* Общественная опасность выражается в причинении ущерба каким-либо интересам граждан или организаций. Так, например, кража наносит ущерб интересам собственности того или иного человека, телесное повреждение его здоровью, а возможно, и жизни.

Иногда встречаются ситуации, внешне сходные с преступлением, но, если они не являются общественно опасными, их нельзя назвать преступлениями. Речь идет о таких действиях, как необходимая оборона, задержание преступника и др.

**Необходимая оборона — это защита личности или прав обороняющегося или другого лица от преступного посягательства путем причинения вреда посягающему (если при этом не были превышены пределы необходимой обороны).**

Превышением пределов необходимой обороны признаются умышленные действия, явно не соответствующие характеру и степени общественной опасности посягатель-



ства. Например, владелец дачи, преследуя двух подростков, забравшихся в сад, нанес одному из них несколько ударов по голове тяжелой палкой. Вскоре потерпевший скончался. Владелец дачи был осужден за умышленное убийство.

3. *Преступление — это деяние, предусмотренное Уголовным кодексом РФ.* Даже если поведение человека и является опасным, но Уголовный кодекс РФ его не запрещает, оно не будет считаться преступлением. Например, поступок мужчины, оставляющего свою жену с грудным ребенком без средств существования, безусловно, аморален и антисоциален, но преступлением с точки зрения Уголовного кодекса РФ такой поступок не является.

4. *Преступление — это виновное деяние.* Вина — это психическое отношение преступника к совершенному им деянию и наступившим последствиям. Вина бывает умышленной и неосторожной. В свою очередь, эти формы вины имеют следующие разновидности: умысел — прямой и косвенный, а неосторожность — легкомыслие и небрежность.

**А. Прямой умысел** состоит в том, что лицо:

- осознает общественную опасность деяния;
- предвидит вред;
- желает его наступления.

Так бывает, например, когда в пылу ссоры человек готов убить своего врага и сознательно наносит удары ножом в самые уязвимые места (живот, грудную клетку), понимая, что это может причинить смерть.

**Б. Косвенный умысел** состоит в том, что лицо:

- осознает общественную опасность деяния;
- предвидит вред;
- не желает, но допускает его наступление либо безразлично относится к ним. Отличие косвенного умысла от прямого заключается в том, что вредные последствия — это не главное в его действиях. Это та цена, которую он готов заплатить за достижение других целей. Например, собственники дачи, на которой они не живут зимой, озабочены проблемой сохранности имущества. Желая наказать возможных похитителей, они оставляют недопитую бутылку спиртного, в которую насыпают яд. В случае смерти кого-либо из пожелавших «отведать» содержимое этой бутылки собственники дачи будут отвечать за совершение убийства с косвенным умыслом.

**В. Легкомыслие** имеет место, если лицо:

- осознает общественную опасность деяния;

- предвидит вред;
- легкомысленно рассчитывает на его предотвращение.

Так, водитель, превышая скорость, допускает возможность аварии, но рассчитывает на то, что успеет затормозить вовремя. Однако расчет не всегда оказывается верным и авария все-таки может произойти.

**Г. Небрежность** заключается в том, что лицо:

- не осознавало общественную опасность своего деяния;
- не предвидело вреда;
- должно было и могло предвидеть эти последствия.

При такой форме вины, как небрежность, наказание следует за отсутствие необходимого внимания и предусмотрительности. В качестве примера можно привести случай, когда подростки, достигшие 14 лет, осматривали охотничье ружье и один из них, случайно нажав на курок, смертельно ранил стоявшего напротив. Нажавшего на курок следует считать виновным (неосторожность в форме небрежности) в совершенном убийстве.

Человек считается невиновным до тех пор, пока не будет доказана его вина. В ст. 49 Конституции РФ закрепляется *презумпция* (т.е. предположение) *невиновности*. Виновность доказывается правоохранительными органами и устанавливается только вступившим в законную силу приговором.

Встречаются ситуации, когда лицо не должно и не могло предвидеть наступление последствий, и тогда его деяние не может быть признано виновным. Например, человек купил телевизор и, когда он его включил, тот вдруг самовозгорелся. В результате выгорел дом, погибли люди. Какими бы тяжкими ни были последствия, купивший телевизор не мог и не должен был их предвидеть. Другими словами, он невиновен, и привлечь его к уголовной ответственности нельзя.

**5. Преступление — это наказуемое деяние.** Наказания, предусмотренные Уголовным кодексом РФ за преступления, весьма суровые. Они вызывают серьезные лишения для человека, совершившего преступление. Несмотря на то что в большинстве случаев они не являются пожизненными, могут оказать на жизнь человека негативное влияние, а иногда и сломать его судьбу.

**Преступление и малозначительное деяние.** Возникают ситуации, когда ввиду своей малозначительности деяние хотя и является антиобщественным, но не признается общественно опасным. Например, кража коробки спичек, батона хлеба, бутылки воды и т.п. А если общественная опасность

отсутствует, отсутствует и преступление. Однако человек и в данном случае не может оставаться безнаказанным. К нему применяются менее суровые виды ответственности, например административная ответственность в виде штрафа или предупреждения.

### **Это надо запомнить**

1. Уголовное право — это система норм права, определяющая круг преступных деяний, а также виды и размер наказаний за них.

2. Что такое преступление и какое за него предусмотрено наказание, определяет Уголовный кодекс РФ.

3. Преступление — это общественно опасное деяние, предусмотренное Уголовным кодексом РФ под угрозой применения наказания.

4. Преступление имеет следующие признаки:

- это деяние, которое может совершаться в форме действия либо в форме бездействия;
- общественно опасное деяние;
- деяние, предусмотренное Уголовным кодексом РФ;
- виновное деяние;
- наказуемое деяние.

5. Вина — это психическое отношение лица, совершившего преступление, к содеянному. Она имеет форму умысла (прямого или косвенного) и неосторожности (легкомыслия или небрежности).

6. Малозначительные деяния не считаются преступлениями и поэтому наказываются не в соответствии с Уголовным кодексом РФ, а согласно другим нормативным актам.

## **11.2. Соучастие в преступлении**

Только слабые совершают преступления:  
сильному и счастливому они не нужны.

*Вольтер*

Вопрос, кого могут привлечь к уголовной ответственности, далеко не праздный. Бывает, что на перемене в школе подростки устраивают такие потасовки, что выходят из нее с синяками и ссадинами. Их поведение явно носит противоправный характер, но должны ли они нести за это уголовную ответственность?

Согласно Уголовному кодексу РФ по общему правилу уголовной ответственности подлежат лица, достигшие к моменту совершения преступления *16 лет*.

Однако существует ряд деяний, общественную опасность которых человек может осознавать уже в более раннем возрасте. Вот почему за отдельные виды преступлений законодатель устанавливает уголовную ответственность *с 14 лет*. К таким видам преступлений относятся убийство, умышленные телесные повреждения, изнасилование, кража, грабеж, разбой, угон автомобиля и др. (ст. 10 Уголовного кодекса РФ).

Преступление — это деяние, которое преступник совершил осознано и по своей собственной воле, т.е. в состоянии вменяемости. В момент совершения преступления он мог выбирать по крайней мере из двух вариантов: совершать опасное деяние или нет.

Иное дело — душевнобольной человек, у которого сознание и воля зачастую отключаются, и в такие моменты он не может контролировать свои действия. К числу болезней, вызывающих расстройство психики, в основном относятся такие хронические заболевания, как шизофрения, эпилепсия, слабоумие. К лицам, страдающим этими заболеваниями, применяются меры не юридического, а медицинского характера (принудительное лечение у психиатра в поликлинике или стационаре).

**Невменяемым признается лицо, которое не способно отдавать себе отчет в своих действиях или руководить ими по причине болезни психики.**

Как-то в одном из больших московских дворов произошел следующий случай, потрясший всех жителей дома. Высокий и крепкий парень, страдавший слабоумием, гулял недалеко от детской площадки, на которой в конце августа собралось около 40 детей, уже возвратившихся с дач. Наткнувшись на булыжник, он поднял его, внимательно рассмотрел, а затем решил метнуть как можно дальше. Камень попал в голову ребенку, игравшему на детской площадке. Ребенок умер. В данной ситуации причинивший смерть был признан невменяемым.

**Субъектом преступления является вменяемое лицо, совершившее уголовно-противоправное деяние и достигшее определенного возраста.**

Чаще всего преступления совершают в одиночку. Но иногда для совершения преступления свои усилия объединя-

ют несколько лиц. В таких случаях мы говорим о соучастии в преступлении.

**Соучастие — это умышленное участие двух и более лиц в совершении преступления.**

Соучастие — это особая форма преступной деятельности, когда сложение усилий соучастников и их взаимная поддержка:

- увеличивают вред;
- облегчают совершение преступления;
- ускоряют причинение вреда;
- позволяют использовать более изощренные способы совершения преступлений;
- дают возможность с большей долей вероятности скрыть следы преступления.

Учитывая это, уголовный закон предусматривает более суровую ответственность за совершение преступления двумя и более лицами.

**Виды соучастников.** Их разделяют в зависимости от степени (роли) участия в совместном преступлении (рис. 11.1).

**Исполнитель** — это лицо, непосредственно *своими действиями* совершившее преступление либо участвовавшее в совершении преступления своими действиями вместе с другими лицами — соисполнителями. Соисполнители могут как выполнять одинаковые действия (например, групповая драка), так и каждый отвечать «за свой участок работы», т.е. выполнять отдельные действия (например, один держит жертву за руки, другой — наносит удары ножом).

**Организатор** — это лицо, *организовавшее* преступление либо *руководившее* его совершением. Организатор группы — это ее лидер, поэтому эта фигура наиболее опасная. Он вовлекает в преступную деятельность других лиц, разрабатывает план, подготавливает орудия и средства совершения преступ-

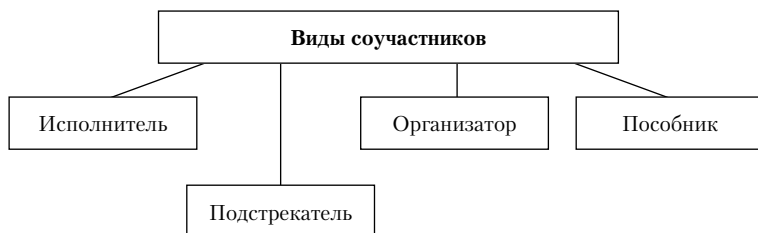


Рис. 11.1. Виды соучастников

пления, распределяет роли, направляет действия участников преступления, вносит в их деятельность коррективы, чтобы обеспечить больший успех преступления. Иногда организатор может быть одновременно и соисполнителем преступления.

**Подстрекатель** — это лицо, склонившее другое лицо к совершению преступления. И хотя сам подстрекатель своими действиями не участвует в преступлении, он также весьма опасная фигура, так как вызывает у другого лица решимость пойти на совершение общественно опасного деяния. Подстрекатель может действовать по-разному: уговаривать, убеждать, обещать, угрожать, а иногда он идет и на подкуп. Одним словом, его действия могут быть самыми разнообразными, но это всегда действия *активные*.

**Пособник** — это лицо, содействовавшее совершению преступления. И здесь действия могут быть самыми разнообразными: советы, указания, предоставление средств совершения преступления или устранение препятствий (например, вызывает из дома хозяина с тем, чтобы другие участники преступной группы могли беспрепятственно совершить кражу). Часто действия пособника выражаются в обещании скрыть самого преступника или орудия, следы преступления либо предметы, добытые преступным путем. Иногда пособник обещает приобрести такие предметы или сбыть их кому-либо. В любом случае пособник укрепляет решимость исполнителей совершить преступление, и в этом заключается его общественная опасность.

### Это надо запомнить

1. Уголовная ответственность по общему правилу наступает с 16 лет.

2. За отдельные виды преступлений, перечень которых дается в Уголовном кодексе РФ, уголовная ответственность применяется с 14 лет.

3. Невменяемость — это неспособность человека отдавать отчет в своих действиях или руководить ими по причине болезни психики.

4. Субъект преступления — это вменяемое лицо, совершившее уголовно-противоправное деяние и достигшее определенного возраста.

5. Соучастие — это умышленное участие двух и более лиц в совершении преступления.

6. Соучастниками признаются исполнители, организаторы, подстрекатели, пособники.

### 11.3. Наказание и его цели

Безнаказанность для преступника как овария для актера.

*Э. Сервус*

**Понятие наказания.** Наказание — это необходимое следствие за совершенное преступление, и оно должно неотвратимо применяться за каждое преступное деяние.

**Наказание — это мера государственного принуждения, предусмотренная Уголовным кодексом РФ и применяемая к лицу, признанному виновным в совершении преступления.**

Проанализируем данное определение.

1. *Наказание — это мера принуждения.* Сущность любого принуждения заключается в том, что человека заставляют делать то, что ему отнюдь не нравится, вносит в его жизнь дискомфорт, нарушает его жизненные устои. В уголовном праве принуждение выражается в лишении или ограничении личных прав (жизни, свободы, заработка, какого-либо его имущества и т.п.) и осуществляется вне зависимости от того, как к этому относится преступник.

2. *Наказание — это мера государственного принуждения.* Давно ушли в прошлое самовластные способы защиты со стороны обиженной стороны. Если потерпевший решит расправиться со своим обидчиком сам, он рискует встать на одну доску с преступником и получить соответствующую меру наказания (если только он не находился в состоянии необходимой обороны). Защита интересов потерпевшего теперь возлагается на государство.

**Особенности уголовного наказания.** Принуждение, как мы знаем, применяется и в других отраслях права. Так, согласно трудовому законодательству прогульщика могут уволить, а с причинителя вреда по нормам гражданского права — взыскать ущерб. Даже в семейном праве не обходится без санкций (развод, раздел имущества, взыскание алиментов, лишение родительских прав). Но уголовное принуждение имеет существенные особенности. Обратим внимание на некоторые из них.

1. *Только преступление является основанием установления и применения наказания.* Преступление грубо нарушает интересы личности, государства и общества в целом, и общественное мнение автоматически заносит преступника в разряд людей, которых оно осуждает.

2. *Наказание отличается суровостью.* Не случайно наказание называют *карой, репрессией*. Только в уголовном праве возможно применение таких мер воздействия, как смертная казнь или лишение свободы. Те виды принуждения, которые применяются в рамках разных отраслей права, в уголовном праве имеют более продолжительные сроки. Уголовное наказание в большей мере, чем другие виды юридической ответственности, ущемляет права лиц, решившихся на совершение противоправного деяния.

Приведем для сравнения два примера.

**Пример 1.** Два молодых человека прогуливались по проспекту. Их внимание привлекли две хорошенькие девушки. Они решили с ними познакомиться весьма своеобразным способом: предложили распить с ними имевшуюся у них бутылку спиртного. Девушки в ответ только ускорили ход. Догнав их, ухажеры повторили свое предложение. Тогда девушки обратились к стоявшему неподалеку милиционеру и попросили избавить их от назойливого приставания. В отделении милиции, куда доставили нарушителей, на каждого из них, согласно Кодексу РФ об административных правонарушениях, наложили штраф в размере 500 руб. за совершение мелкого хулиганства.

**Пример 2.** Николаев, находясь в жаркий день в нетрезвом состоянии на Красной площади, где гуляют и осматривают достопримечательности г. Москвы сотни людей, сбросил с себя верхнюю одежду, оставшись в плавках и майке. На замечания окружающих его людей реагировал агрессивно: выкрикивал угрозы в адрес лиц определенной национальности, а одну пожилую женщину, пристыдившую его, даже толкнул. Заступивших за нее прохожих Николаев обругал нецензурными словами. Ругань и потасовка, затеянные Николаевым на Красной площади, собрали толпу. Милиция была вынуждена задержать нарушителя. Его действия были расценены как хулиганские, за которые согласно ст. 213 Уголовного кодекса РФ его приговорили к лишению свободы на шесть месяцев.

Как видим, деяния однородные, но первое относится к разряду административных проступков, а второе — к преступлениям. Санкция за второе деяние значительно более суровая.

3. *Система наказаний более обширная и разнообразная,* чем в иных отраслях права. В ст. 44 Уголовного кодекса РФ перечисляется 12 видов наказаний. Для чего это сделано?



Чтобы справедливо «оценить» различные по общественной опасности преступления, а также учесть особенности личности преступника.

4. *Только уголовное наказание влечет судимость.* Это своего рода клеймо, которое означает, что данный человек оступился и при общении с ним следует соблюдать осторожность. Судимость по прошествии некоторого времени после отбывания человеком наказания и при условии несовершения им новых преступлений погашается.

5. *Уголовное наказание применяется только судом, причем всегда в коллегиальном порядке.* Уголовные дела рассматриваются профессиональными судьями. В настоящее время в России введен суд с участием присяжных заседателей. Профессиональный судья и 12 присяжных заседателей занимаются рассмотрением уголовных дел о наиболее тяжких преступлениях.

6. *Уголовные санкции назначаются с применением особой процедуры.* Подсудимому обязательно объявляется то, в чем его обвиняют, при допросе участники процесса (свидетели, потерпевшие, эксперты и др.) предупреждаются об ответственности за дачу ложных показаний, они дают обязательство рассказывать только о том, что видели или слышали, оценка фактов от них не требуется. Правила проведения уголовного процесса можно перечислять и дальше, но важно следующее: жесткие процессуальные правила устанавливаются законом, чтобы при наложении уголовного наказания избежать даже малейшего проявления беззакония и произвола.

**Цели наказания.** Применение наказания преследует сразу три цели.

*Цель первая — восстановление социальной справедливости.* Справедливость — это воздаяние по заслугам. Причиняя своими действиями людям страдания, преступник наносит вред личности (телесные повреждения) или государству (например, разглашение государственной тайны), а то и всему обществу (например, призывая к развязыванию национальной вражды). Вот почему заставить преступника испытать на себе неблагоприятные последствия своих деяний вполне справедливо.

*Цель вторая — исправление осужденного, его перевоспитание.* Наказание — это не самоцель, ведь, отбыв его, человек вновь возвращается в сообщество людей, и желательно, чтобы он не представлял для окружающих новой опасности. Вот почему так важно изменить его антиобществен-

ную установку, уничтожить или хотя бы приглушить отрицательные черты характера. И если бывший осужденный не совершает нового преступления под страхом наказания, считается, что цель его исправления достигнута.

*Третья цель — предупреждение совершения преступлений иными лицами.* Преступник живет среди людей, которые осмысливают, оценивают его поведение. И если преступные действия остаются безнаказанными, у кого-то может возникнуть соблазн поступить также. Чтобы такого соблазна не было и люди не раз подумали, прежде чем совершать преступление, исключительно важны неотвратимость наказания, гласность, открытость судебных процессов, доступность информации о вынесенных приговорах.

### Это надо запомнить

1. Наказание — это мера государственного принуждения, предусмотренная Уголовным кодексом РФ и применяемая к лицу, виновному в совершении преступления.

2. В отличие от санкций за совершение проступков наказание за совершение преступления является очень суровым.

3. После отбывания наказания человек в течение определенного времени считается судимым.

4. Наказание назначается только судом.

5. Уголовные санкции назначаются с использованием особой процедуры.

6. Целями наказания являются:

— восстановление социальной справедливости;

— исправление и перевоспитание осужденного;

— предупреждение совершения преступлений иными лицами.

## 11.4. Виды наказаний

Наказание преступников должно приносить пользу; когда человек повешен, он ни на что не годен.

*Вольтер*

В ст. 44 Уголовного кодекса РФ установлен исчерпывающий перечень наказаний. Это означает, что суд, рассматривающий дело о совершении преступления, не может дополнять этот перечень.

Необходимо отметить, что перечень наказаний настолько широк, что позволяет суду выбрать справедливое наказание, соответствующее содеянному и личности преступника. Наказания в Уголовном кодексе РФ расположены в определенном порядке: от более легкого к более суровому. Перечислим их в таком же порядке:

- штраф;
- лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью;
- лишение специального воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград;
- обязательные работы;
- исправительные работы;
- ограничение по военной службе;
- ограничение свободы;
- арест;
- содержание в дисциплинарной воинской части;
- лишение свободы на определенный срок;
- пожизненное лишение свободы;
- смертная казнь.

Подробная характеристика перечисленных видов наказания заняла бы несколько страниц. Мы же ограничимся рассмотрением только двух из них: лишения свободы как наиболее часто применяемой уголовной санкцией и смертной казни как санкции самой суровой.

**Лишение свободы.** Данную меру следует признать «королевой» уголовных санкций. Как показывает судебная практика, в приговорах она фигурирует чаще других. И не случайно. Если совершается преступление, незначительное по степени общественной опасности, суд может смягчить участь подсудимого, например осудить условно, другими словами — определить ему наказание в виде лишения свободы, но не применять его до того момента, пока он не совершит нового преступления. В случае тяжкого преступления лишение свободы изолирует преступника от общества, поскольку нет никаких гарантий, что он может исправиться и перевоспитаться, оставаясь на свободе.

**Лишение свободы заключается в принудительной изоляции осужденного от общества в течение установленного в приговоре срока.**

Оно применяется за совершение таких преступлений, как умышленное убийство, причинение телесных повреждений, изнасилование, разбой, грабеж, кражи, мошенничество и др.

Срок, на который осужденный может быть лишен свободы, колеблется *от 2 месяцев до 20 лет*. Как видим, рамки достаточно широкие и позволяют суду точно определять меру наказания, учитывая все особенности дела.

Приговоренные к лишению свободы содержатся в исправительных колониях общего, строгого и особого режима либо их помещают в тюрьму. Вид колонии зависит от тяжести совершенного преступления: порядок содержания в колонии строгого режима, а тем более особого, где содержатся самые опасные рецидивисты, гораздо жестче, чем в колонии общего режима. Несовершеннолетних преступников помещают в воспитательные колонии общего или усиленного режима. Это необходимо для того, чтобы не допустить влияния закоренелых преступников на тех, кто совершил менее тяжкие преступления и осужден к лишению свободы впервые.

Бывают ситуации, когда одно лицо одновременно совершает несколько тяжких преступлений. При определении наказания в таких случаях судьи обычно складывают сроки лишения свободы. Но ведь тогда на отбывание срока может не хватить и всей жизни. Вот почему законодатель ограничивает сложение наказаний по совокупности преступлений 30 годами.

Уголовный кодекс РФ предусматривает и *пожизненное лишение свободы*. Оно применяется как самостоятельный вид наказания и как альтернатива смертной казни, если суд сочтет возможным за тяжкое преступление сохранить осужденному, приговоренному к смертной казни, жизнь и не применять эту меру наказания.

**Смертная казнь.** Это исключительная мера наказания. Человечество весьма «преуспело» в изобретении способов лишения человека жизни. Сожжение, колесование, четвертование, повешение, забрасывание камнями, обезглавливание, газовая камера, электрический стул, расстрел, инъекция яда и др. Считается, что расстрел и инъекция яда причиняют меньше страданий, да и сами процедуры таких приведений приговора в исполнение достаточно скоротечны. В России смертная казнь приводится в исполнение путем расстрела.

Действующий Уголовный кодекс РФ предусматривает смертную казнь только за пять видов преступлений: умышленное убийство при отягчающих обстоятельствах, посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля, сотрудника правоохранительного органа, лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследова-

ние, и геноцид, т.е. уничтожение целой группы людей (национальной, этнической, религиозной и т.п.). Это намного меньше по сравнению с прежним Уголовным кодексом РФ, предусматривавшим смертную казнь за совершение любого из более 20 видов преступлений.

В настоящее время многие промышленно развитые страны отказались от применения смертной казни как меры уголовного наказания (например, Великобритания — в 1970 г., Франция — в 1981 г.). Если точнее, то не применяют эту санкцию 37 стран, официально исключивших ее из своих уголовных кодексов, а еще более 30 стран не применяют смертную казнь фактически, хотя формально в законодательстве этих государств она и предусмотрена.

Требование об исключении смертной казни из числа наказаний, применяемых за совершение преступлений, было предъявлено и России при ее вступлении в Совет Европы в 1996 г. Наша страна дала обещание отказаться от нее в ближайшем будущем по мере создания необходимых условий. В настоящее время на применение смертной казни введен мораторий на основании распоряжения Президента РФ от 27 февраля 1997 г. № 53-рп.

Постепенный переход сначала на менее жестокие способы исполнения смертной казни, а потом и окончательный отказ от ее применения наблюдается во всем мире. Человечество понемногу учится ценить человека, его права и свободы. В целом люди становятся добрее и начинают понимать, что злом (смертной казнью) зло (жестокое преступление) не ликвидируешь.

Аргументы сторонников отмены смертной казни довольно многочисленны.

1. Смертная казнь — это по сути то же убийство, только официально разрешенное законом.

2. Право на жизнь — это естественное, прирожденное, неотъемлемое право каждого человека. Отнюдь не государство дает человеку жизнь. Так почему же оно присваивает себе право в некоторых случаях лишать человека жизни? Государство не должно распоряжаться тем, что им самим не дано. Лишая человека жизни, государство уподобляется убийце.

3. Целью наказания является исправление осужденного, а возмездие, кара — только средство достижения этой цели. Осуждая человека к смертной казни, судья считает, что преступника уже нельзя исправить. Но в таком случае необходимо убивать и невменяемых маньяков, которые

совершают ужасные преступления. Тем не менее общество освобождает их от уголовной ответственности и начинает лечить. Где же логика?

4. При решении любого уголовного дела не исключена возможность судебной ошибки. Смертная казнь исключает возможность ее исправления.

5. У лиц, приводящих приговор в исполнение, государство воспитывает те самые свойства личности, за которые лишает жизни преступника, т.е. делает из них убийц.

6. Преступник, находясь в изоляции от общества, может приносить государству определенную пользу, если его заставить на тяжелых работах.

**Назначение наказания.** Наказание должно быть справедливым, целесообразным и конкретным, причем в пределах санкции, указанной в статье. Суд при определении наказания должен использовать индивидуальный подход и учитывать все обстоятельства.

*Обстоятельства, смягчающие уголовную ответственность.* Уголовный кодекс содержит лишь примерный перечень смягчающих обстоятельств. Смягчающие обстоятельства дают суду возможность назначить подсудимому более мягкое наказание. Санкция формулируется в Уголовном кодексе РФ в виде указания на ее нижний и верхний пределы (например, от двух до четырех лет лишения свободы) или путем перечисления различных по степени тяжести наказаний (штраф, обязательные работы, исправительные работы или арест). Назовем лишь некоторые из смягчающих обстоятельств:

- совершение преступления небольшой тяжести впервые вследствие случайного стечения обстоятельств (например, повздорившие соседки нанесли друг другу легкие телесные повреждения);

- несовершеннолетие виновного;

- явка с повинной;

- активное содействие раскрытию преступления, изобличению других соучастников преступления и розыску имущества, добытому в результате преступления;

- оказание медицинской и иной помощи потерпевшему непосредственно после совершения преступления;

- добровольное возмещение имущественного ущерба и морального вреда.

Поскольку закон содержит только примерный перечень таких обстоятельств, суд может признать смягчающими

и другие, например воспитание подсудимого в детском доме и связанное с этим недостаточное знание жизни.

*Обстоятельства, отягчающие уголовную ответственность.* В отличие от смягчающих обстоятельств, перечень отягчающих является исчерпывающим. Это означает, что суд по своему усмотрению не может счесть то или иное обстоятельство, не указанное в Уголовном кодексе РФ, отягчающим. Это связано с тем, что суд не должен иметь возможность усугублять участь подсудимого и допускать в отношении него произвол.

Отягчающие обстоятельства свидетельствуют об особой опасности подсудимого и заставляют судью назначать санкцию, предусмотренную за тот или иной вид преступлений, ближе к ее максимальному пределу.

В качестве отягчающих обстоятельств в Уголовном кодексе РФ перечисляются следующие:

- рецидив преступлений;
- наступление тяжких последствий в результате совершения преступления;
- совершение преступления в составе группы лиц, группы лиц по предварительному сговору, организованной группы или преступного сообщества (преступной организации);
- особо активная роль в совершении преступления;
- привлечение к совершению преступления лиц, которые страдают тяжелыми психическими расстройствами либо находятся в состоянии опьянения, а также лиц, не достигших возраста, с которого наступает уголовная ответственность;
- совершение преступления по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы;
- совершение преступления из мести за правомерные действия других лиц, а также с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение;
- совершение преступления в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности, а также в отношении малолетнего, другого беззащитного или беспомощного лица либо лица, находящегося в зависимости от виновного, и др.;
- совершение преступления с особой жестокостью, садизмом, издевательствами, а также мучениями для потерпевшего;
- совершение преступления с использованием оружия, боевых припасов, взрывчатых веществ и пр.;

— совершение преступления в условиях чрезвычайного положения, стихийного или иного общественного бедствия, а также при массовых беспорядках;

— совершение преступления с использованием доверия, оказанного виновному в силу его служебного положения или договора;

— совершение преступления с использованием форменной одежды или документов представителя власти.

На одну чашу весов, которые держит богиня Фемиды с завязанными глазами, должно быть положено совершенное преступление со всеми смягчающими и отягчающими обстоятельствами, а на другую — соответствующее ему наказание. Чаша весов должны находиться в равновесии.

### Это надо запомнить

1. В Уголовном кодексе РФ приводится перечень 12 видов наказаний, который суд не может дополнять по своему усмотрению.

2. Наиболее распространенным видом уголовного наказания является лишение свободы, суть которого заключается в принудительной изоляции осужденного от общества на определенный срок.

3. Минимальный срок лишения свободы — два месяца, максимальный — не может быть более 20 лет, а по совокупности приговоров — более 30 лет.

4. Смертная казнь — самое строгое наказание, предусмотренное в Уголовном кодексе РФ. В настоящее время действует мораторий на ее применение.

5. Назначение наказания — очень сложный процесс. Суд при этом должен принять во внимание все отягчающие и смягчающие обстоятельства совершения преступления.

## 11.5. Виды преступлений

Позорно не наказание, а преступление.

*И. Гердер*

В Особенной части Уголовного кодекса РФ сосредоточены конкретные составы преступлений. Всего насчитывается 255 преступных деяний, за которые предусмотрена уголовная ответственность.



Преступления можно сгруппировать в зависимости от того, против кого они направлены или на чьи интересы они посягают. Выделяют шесть групп преступлений (рис. 11.2).

В отличие от прежнего Уголовного кодекса РСФСР 1964 г., отдававшего приоритет преступлениям против государства, действующий Уголовный кодекс РФ на первое место выносит преступления против личности. Сейчас пришло понимание того, что если каждый человек будет чувствовать себя в безопасности, если его благосостояние будет высоким, права и свободы будут не ущемляться, а, напротив, защищаться, общество от этого только выиграет.

**Преступления против личности.** В эту группу преступлений включаются различные виды убийств: умышленные и неосторожные, совершенные с отягчающими обстоятельствами (например, с особой жестокостью, группой лиц, из корыстных побуждений, по найму, из хулиганских побуждений и т.п.) и со смягчающими обстоятельствами (например, совершенные в состоянии аффекта, т.е. сильного душевного волнения, вызванного действиями потерпевшего, или совершенные при превышении пределов необходимой обороны).

Но если всем понятно, что лишать человека жизни никому не позволено, далеко не все знают, что простая драка или потасовка могут закончиться совершением престу-

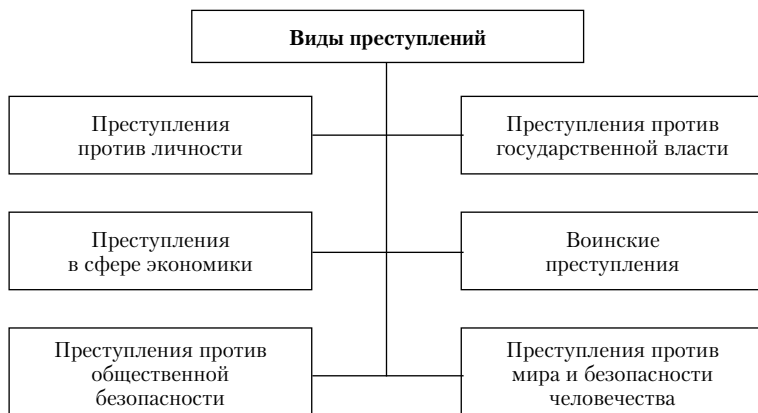


Рис. 11.2. Виды преступлений

пления, которое называется причинением вреда здоровью. Причем закон наказывает за причинение любого вреда здоровью (легкого, средней тяжести и тяжелого). Кроме того, согласно Уголовному кодексу РФ не может остаться без внимания нанесение побоев или иные насильственные действия, причинившие физическую боль, хотя и не повлекшие видимых последствий. И конечно, уголовно наказуемым деянием является истязание, т.е. систематическое нанесение побоев.

Уголовный кодекс РФ защищает свободу, честь и достоинство личности. Преступления, которые чаще других встречаются в этой области, — клевета (распространение ложных, позорящих сведений о человеке) и оскорбление (унижение чести и достоинства другого человека, выраженное в неприличной форме).

Особую разновидность преступлений против личности составляют половые преступления. Они совершаются отнюдь не редко и посягают на половую свободу человека, иногда сопряжены с потерей здоровья и даже жизни. Изнасилование, совершенное с особой жестокостью, наказывается лишением свободы на срок от 4 до 10 лет, изнасилование несовершеннолетней, а также повлекшее по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшей, заражение ее ВИЧ-инфекцией или иные тяжкие последствия, наказываются лишением свободы на срок от 8 до 15 лет.

С развитием общества для человека все более значимой становится личная свобода. Комплекс его основных прав и свобод, как известно, закрепляется Конституцией РФ. Уголовный кодекс РФ, защищая эти права, делает их реальными. В уголовном порядке карается нарушение равноправия граждан, тайны переписки, телефонных переговоров, неприкосновенности частной жизни, жилища, воспрепятствование проведению собраний, митингов, демонстраций и др.

Впервые в уголовном законодательстве в особую главу выделены *преступления против несовершеннолетних*. По сравнению со зрелыми людьми, несовершеннолетние имеют небольшой жизненный опыт, они слабее и физически, и интеллектуально. Вот почему вовлечение несовершеннолетних в совершение преступления, а тем более в преступную группу наказывается лишением свободы на срок до восьми лет с ограничением свободы на срок до двух лет либо без такового.

**Преступления в сфере экономики.** Их основную массу составляют преступления против собственности, которые наказываются в равной степени независимо от того, кому принадлежит собственность (личности, организации или государству). Среди преступлений против собственности в зависимости от способа совершения хищения выделяют:

- кражу, тайное похищение чужого имущества;
- мошенничество, хищение путем обмана или злоупотребления доверия;
- присвоение или растрату;
- грабеж, открытое похищение чужого имущества;
- разбой, нападение в целях хищения, совершенное с применением насилия, опасного для жизни и здоровья;
- вымогательство, требование передачи имущества под угрозой применения насилия или распространения позорящих сведений.

Понятно, что грабеж опаснее кражи, а разбой — опаснее грабежа. И санкции устанавливаются соответственно: максимальная санкция за кражу — до 10 лет, за грабеж — до 12 лет, а за разбой — до 15 лет лишения свободы.

**Преступления против общественной безопасности и общественного порядка.** Наиболее опасными преступлениями в этой сфере являются терроризм и захват заложников. В этом случае создается опасность для жизни сразу многих людей (достаточно вспомнить события в Буденновске, когда вооруженная группа Ш. Басаева захватила в районной больнице более тысячи человек, многие из которых погибли). Не менее опасен и бандитизм, создание устойчивой вооруженной группы (банды) в целях нападения на граждан или организации.

Уголовное право предусматривает наказание и за хулиганство, грубое нарушение общественного порядка, выражающее явное неуважение к обществу, сопровождающееся применением насилия к гражданам либо уничтожением имущества.

Особую разновидность преступлений, о которых идет речь, составляют *преступления против здоровья и нравственности населения*:

- изготовление, приобретение, хранение, перевозка, сбыт наркотиков;
- склонение к потреблению наркотиков;
- незаконная выдача либо подделка рецептов для получения наркотиков;

- вовлечение в занятие проституцией;
- незаконное распространение порнографических материалов;
- уничтожение или повреждение памятников культуры;
- жестокое обращение с животными.

Конечно, уголовным законом караются и *транспортные преступления*, уносящие немало человеческих жизней. В России за год в автокатастрофах погибает около 400 тыс. человек. Одним из самых распространенных транспортных преступлений является нарушение правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств, повлекшее тяжелые последствия.

**Преступления против государственной власти.** Государство организует жизнь людей в обществе и достаточно строго карает тех, кто совершает преступления против государственной власти. Среди них особо опасными считаются *государственная измена, шпионаж, вооруженный мятеж, диверсия, разглашение государственной тайны, возбуждение национальной или религиозной вражды*.

Эффективность государственной власти во многом зависит от добросовестной и слаженной работы многочисленных государственных служащих. Вот почему государство не может мириться с такими явлениями, как взяточничество и злоупотребление служебными полномочиями со стороны должностных лиц.

**Воинские преступления.** Они выделены в особый раздел Уголовного кодекса РФ, поскольку контингент лиц, совершающих их, весьма специфичен — это военнослужащие. Кроме того, воинская служба основана на неукоснительном исполнении приказа начальника. Назовем только некоторые воинские преступления: *неисполнение приказа, сопротивление начальнику, нарушение уставных правил взаимоотношений между военнослужащими (дедовщина), самовольное оставление части или места службы, дезертирство*.

**Преступления против мира и безопасности человечества.** Эти преступления впервые сформулированы в отдельной главе Уголовного кодекса РФ. Россия — часть мирового сообщества и должна жить и развиваться по общим для всех стран законам. К этим преступлениям относятся: *наемничество, публичные призывы к развязыванию военных действий, планирование, подготовка, развязывание или ведение агрессивной войны*.

**Это надо запомнить**

1. В Особенной части Уголовного кодекса РФ предусмотрено 255 видов преступлений.
2. Все преступления можно разделить на шесть групп:
  - против личности;
  - в сфере экономики;
  - против общественной безопасности;
  - против государственной власти;
  - воинские преступления;
  - против мира и безопасности человечества.

**Покупайте наши книги:**

**Оптом** в офисе книготорга «Юрайт»:

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

**В розницу:**

в интернет-магазине: www.urait-book.ru, e-mail: order@urait-book.ru,  
тел.: (495) 742-72-12,  
в филиале: г. Москва, Олимпийский проспект, д. 16, подъезд № 1,  
с/к «Олимпийский», торговое место 48, тел.: (495) 726-27-04, 688-30-11

**Для закупок у Единого поставщика**

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

*Учебное издание*

**Кашанина Татьяна Васильевна  
Сизикова Наталья Михайловна**

**ОСНОВЫ ПРАВА**

Учебник для ссузов

Редактор *А. В. Синкевич*  
Корректор *И. А. Семенова*  
Художественное оформление *А. И. Гиренко*  
Компьютерная верстка *Д. В. Александрова*

Формат 84×108 <sup>1</sup>/<sub>32</sub>.

Гарнитура «Petersburg». Печать офсетная.  
Усл. печ. л. 21,68. Тираж 1500 экз. Заказ №

**ООО «Издательство Юрайт»**

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